



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

31 березня 2017 року

м. Хмельницький

№21-р/к

справа №03-06/43-16

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення штрафу

Адміністративна колегія Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - адміністративна колегія Відділення) розглянула матеріали справи №03-06/43-16 відносно фізичної особи-підприємця Душніцької Алли Олександрівни (вул. Львівське шосе, 55, м. Хмельницький, 29000, ідентифікаційний код 2437206648) (надалі – ФОП Душніцька А.О.), фізичної особи-підприємця Цибульського Андрія Вікторовича (вул. Проскурівського Підпілля, 203, кв. 66, м. Хмельницький, 29000, ідентифікаційний код 3153322518) (надалі – ФОП Цибульський А.В.) та подання з попередніми висновками у справі № 03-06/43-16 від 13 березня 2017 року №11/36-п Другого відділу досліджень та розслідувань Відділення, за участю ФОП Цибульського А.В.,

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 20 травня 2016 року №45-рп/к розпочато розгляд справи №03-06/43-16 відносно ФОП Душніцької А.О. (вул. Львівське шосе, 55, м. Хмельницький, 29000, ідентифікаційний код 2437206648), ФОП Цибульського А.В. (вул. Проскурівського Підпілля, 203, кв. 66, м. Хмельницький, 29000, ідентифікаційний код 3153322518) за дії, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та проведення 04 лютого 2016 року Хмельницьким обласним госпіталем ветеранів війни процедури відкритих торгів по закупівлі м'яса великої рогатої худоби, свиней, овець, кіз, коней та інших тварин родини конячих, свіже чи охолоджене (яловичина, свинина) – код згідно Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010-10.11.1 та містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.

В ході збору та аналізу доказів у справі №03-06/43-16 встановлено наступне.

ФОП Душніцька А.О. зареєстрований у виконавчому комітеті Хмельницької міської ради від 21 березня 2003 року, номер запису про проведення державної реєстрації фізичної особи №2 673 017 0000 001005.

ФОП Душніцька А.О. є платником податків, здійснює господарську діяльність: роздрібна торгівля в неспеціалізованими виробами переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами (КВЕД – 47.11), має розрахунковий та інші рахунки в установах банків, печатку зі своїм найменуванням є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Юридична адреса ФОП Душніцької А.О.: вул. Львівське шосе, 55, кв. 184, м. Хмельницький, 29000, ідентифікаційний код 2437206648, р/р 26003500740337 в Філії-Хмельницького обласного управління АТ «Ощадбанк», МФО 315784.

ФОП Цибульський А.В. зареєстрований у виконавчому комітеті Хмельницької міської ради від 05 березня 2009 року, номер запису про проведення державної реєстрації фізичної особи №2 673 000 0000 0319060.

ФОП Цибульський А.В. є платником податків, здійснює господарську діяльність: роздрібна торгівля в неспеціалізованими виробами переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами (КВЕД – 47.11), має розрахунковий та інші рахунки в установах банків, печатку зі своїм найменуванням є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Юридична адреса ФОП Цибульського А.В.: вул. Проскурівського Підпілля, 203, кв. 66, м. Хмельницький, 29000, ідентифікаційний код 3153322518, р/р 26002500740338 в Філії-Хмельницького обласного управління АТ «Ощадбанк», МФО 315784.

До Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) надійшов лист Управління Служби безпеки України у Хмельницькій області від 16 лютого 2016 року №72/21/2194 щодо порушень законодавства про захист економічної конкуренції під час проведення 04 лютого 2016 року Хмельницьким обласним госпіталем ветеранів війни (надалі – Замовник) процедури відкритих торгів по закупівлі м'яса великої рогатої худоби, свиней, овець, кіз, коней та інших тварин родини конячих, свіже чи охолоджене (яловичина, свинина) – код згідно Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010-10.11.1.

Територіальним відділенням вимогами про надання інформації від 29 лютого 2016 року №01-27/11-642 отримано Документацію з конкурсних торгів та інші документи від Замовника торгів.

Листом від 16 березня 2016 року №145 Замовник повідомив Відділення, що нарад, консультацій, зборів, розмов тощо з Учасниками торгів під час підготовки до участі у конкурсі не проводилось та не надсилалися (не надавалися) документи на цифрових носіях, як з боку Замовника до Учасників, так із збоку Учасників до Замовника.

Здійснивши аналіз Пропозицій конкурсних торгів учасників було встановлено, що ФОП Душніцька А. О., ФОП Цибульський А.В. (надалі - Учасники), узгоджували свою поведінку щодо подання Пропозицій під час підготовки та участі у торгах. Це підтверджується також наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Учасниками на різних стадіях підготовки до участі в торгах, а саме:

1. Згідно із Документацією конкурсних торгів кінцевий строк подання Пропозицій конкурсних торгів був встановлений до 10:00 год. 04 лютого 2016 року.

Згідно з Реєстром отриманих пропозицій конкурсних торгів, кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій для участі у процедурі конкурсних торгів свої Пропозиції конкурсних торгів подали п'ять суб'єктів господарювання:

- 1) Товариство з обмеженою відповідальністю «Вінпроттрейд» (вул. А.Івана, 51а, м. Вінниця, 21034, код ЄДРПОУ 34886897);
- 2) ФОП Душніцька А. О. (вул. Львівське шосе, 55, м. Хмельницький, 29000, ідентифікаційний код 2437206648);
- 3) ФОП Цибульський А.В. (вул. Проскурівського Підпілля, 203, кв. 66, м. Хмельницький, 29000, ідентифікаційний код 3153322518);
- 4) товариство з обмеженою відповідальністю «Деражня-Агро» (вул. Попова, 5, кв. 12, , м. Хмельницький, 29000, код ЄДРПОУ 39362358);
- 5) товариство з обмеженою відповідальністю «М'ясопереробний комплекс «Поділля» (вул. Лісогринівецька, 3, с. Олешин, Хмельницький район, 31312, код ЄДРПОУ 39860276);

Пропозиції конкурсних торгів згідно реєстру Комітетом конкурсних торгів були отримані від ФОП Душніцької А.О. 04 лютого 2016 року о 09:33 год. (особисто) та ФОП Цибульського А.В. 04 лютого 2016 року о 09:35 год. (особисто).

Таким чином, надання цінових пропозицій Учасниками до комітету з конкурсних торгів Замовника, відбулося одночасно 04 лютого 2016 року майже в один час.

Засідання Комітету з конкурсних торгів Замовника відбулось 04 лютого 2016 року, на якому було розглянуто Пропозиції учасників торгів встановлено наступне.

Пропозиція ФОП Душніцької А. О. не відповідає вимогам документації конкурсних торгів, а саме:

1. Всупереч вимогам документації конкурсних торгів в складі пропозиції учасником не надано витяг з Державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань;
2. Ветеринарна довідка надана лише відносно м'яса свинини.

Пропозиція ФОП Цибульського А.В. не відповідає вимогам документації конкурсних торгів, а саме:

1. Всупереч вимогам документації конкурсних торгів в складі пропозиції учасником не надано витяг з Державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань;
2. Всупереч вимогам частини першої статті 25 Закону України «Про здійснення державних закупівель» учасником подано 2 цінові пропозиції.

Відповідно до Протоколу засідання Комітету конкурсних торгів про відхилення пропозицій конкурсних торгів від 15 лютого 2016 року №13 Пропозиції Учасників відхилено через невідповідність умовам Документації конкурсних торгів.

Ці обставини також свідчать про те, що ФОП Душніцька А.О., ФОП Цибульський А.В. спільно готувати пропозиції з конкурсних торгів.

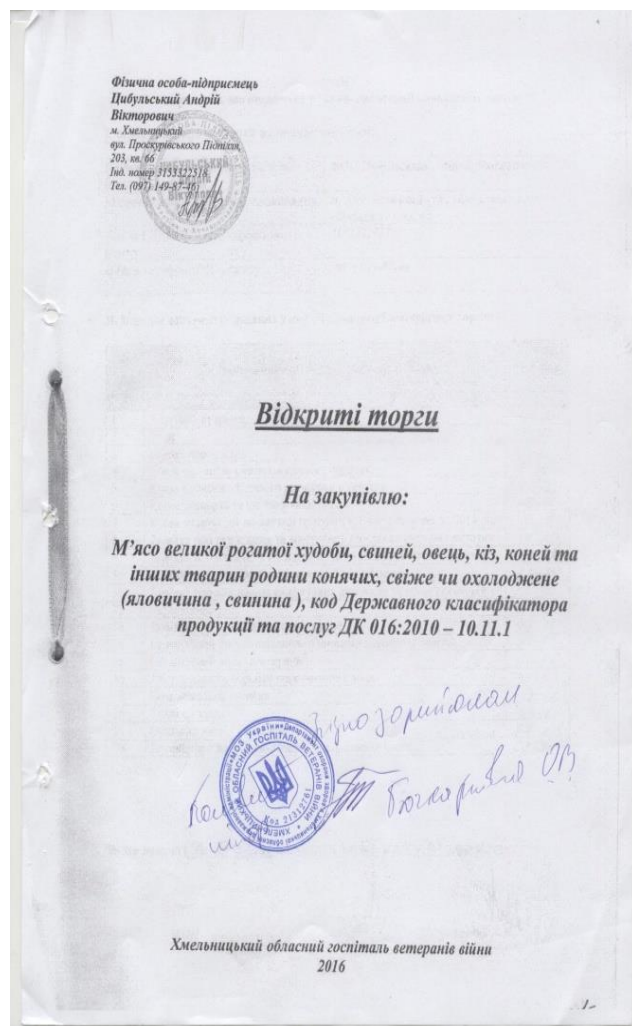
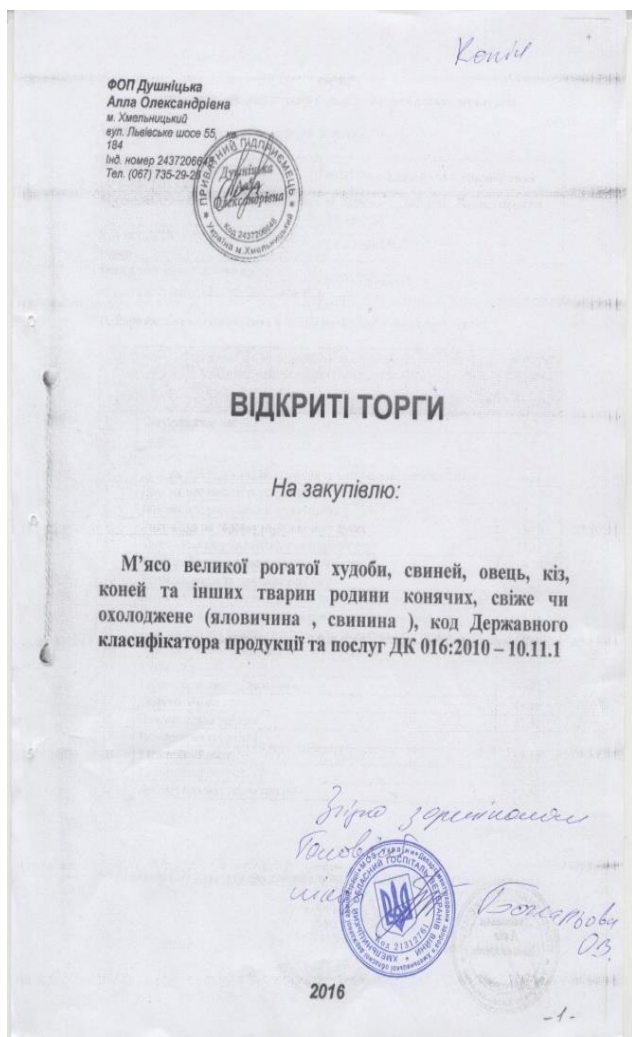
2. Відповідно до Закону України «Про здійснення державних закупівель» встановлено вимоги до подання пропозицій конкурсних торгів замовнику. Пропозиція конкурсних торгів подається у письмовій формі за підписом уповноваженої посадової особи учасника, прошита, пронумерована та скріплена печаткою у запечатаному конверті.

Учасники у свої пропозиції конкурсних торгів додатково оформили титульну сторінку, яка є однаковою за оформленням та змістом (фотокопія 1).

Такі однакові особливості не впливають з вимог Замовника та не встановлені державними чи іншими стандартами.

Оформлення титульну сторінку здійснюється у довільній формі за бажанням окремо визначеного учасника, що зумовлює індивідуальні особливості кожної.

Натомість вказані однакові особливості оформлення титульної сторінки ФОП Душніцької А.О., ФОП Цибульського А.В. вказує про те, що вони готувались однією особою або одним із наведених вище учасників торгів використовуючи шаблон іншого, як зразок для підготовки власної титульної сторінки, що може свідчити про узгоджену поведінку між ними.



3. У Документації конкурсних торгів Замовника у додатку №2 міститься Форма «Лист-Пропозиція», яку Учасники мали підготувати та вписати інформацію, яка вимагалась Замовником.

ФОП Цибульський А.В. всупереч вимогам частини першої статті 25 Закону України «Про здійснення державних закупівель» подано 2 цінові пропозиції.

Проаналізувавши подані Учасниками Листи-Пропозиції конкурсних торгів встановлено, що ФОП Цибульський А.В. в одній із поданих цінових пропозицій вказав аналогічну ціну за одиницю товару, що і ФОП Душніцька А.О., зокрема:

- яловичина жилована, молодняка, односортна, (I, II категорії, ВГ) охолоджена 63,00 грн. за один кілограм;
- свинина II категорії охолоджена 42,00 грн. за один кілограм.

Хоча в наступній своїй ціновій пропозиції ціна на зазначену продукцію було несуттєво знижено.

Фізична особа – підприсмець
Душніцька Алла Олександрівна
Інд. код 2437206648
29000, м. Хмельницький, вул. Львівське шосе 55, кв. 184
тел. (067) 735-29-26, р/р 26003500740337 Філія-Хмельницьке обласне управління АТ «Ощадбанк» МФО 315784

ЛИСТ-ПРОПОЗИЦІЯ

I. Інформація про учасника процедури закупівлі:

Найменування / прізвище, ім'я, по батькові учасника	ФОП Душніцька Алла Олександрівна
Місцезнаходження / місце проживання	м. Хмельницький, вул. Львівське шосе 55, кв. 184
Код за ЄДРПОУ / ідентифікаційний номер	2437206648
Основний поточний рахунок (номер рахунку, найменування банку, МФО)	р/р 26003500740337 Філія-Хмельницьке обласне управління АТ «Ощадбанк» МФО 315784
Інші рахунки (валюта і номер рахунку, найменування банку, МФО)	
Номер телефону / телефаксу	(067) 735-29-26
e-mail (адреса електронної пошти в разі наявності)	

1. Вивчивши дану документацію конкурсних торгів, на виконання зазначеного вище, я, повноважена на підписання Договору, маю можливість та погоджуюсь виконати вимоги замовника та Договору на умовах, зазначених у цій пропозиції:

Інформація про процедуру закупівлі

Предмет закупівлі	М'ясо заморожене та заморожені харчові субпродукти; м'ясо та харчові субпродукти, інші, код Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010 – 10.11.3
-------------------	--

Назва товару	Од. виміру	Кількість	Ціна за одну одиницю без ПДВ грн.	Сума загальна без ПДВ грн.
Яловичина жилована, молодняка, односортна, (I,II категорії, ВГ) охолоджена	кг	5500	63,00	346500,00
Свинина II категорії охолоджена	кг	8500	42,00	357000,00
Всього ціна пропозиції (грн.)				703500,00
ПДВ (грн.)				0
Всього ціна пропозиції (грн.)				703500,00

Сімсот три тисячі п'ятсот гривень 00 копійок

Фізична особа – підприсмець
Цибульський Андрій Вікторович
Інд. код 3153322518
29000, м. Хмельницький, вул. Проскурівського Підпілля 203, кв. 66
тел. (097) 149-87-46, р/р 26002500740338, Філія-Хмельницьке обласне управління АТ «Ощадбанк» МФО 315784

ЛИСТ-ПРОПОЗИЦІЯ

Інформація про учасника процедури закупівлі:

Найменування / прізвище, ім'я, по батькові учасника	ФОП Цибульський Андрій Вікторович
Місцезнаходження / місце проживання	м. Хмельницький вул. Проскурівського підпілля 203, кв. 66
Код за ЄДРПОУ / ідентифікаційний номер	3153322518
Основний поточний рахунок (номер рахунку, найменування банку, МФО)	р/р 26002500740338, Філія-Хмельницьке обласне управління АТ «Ощадбанк» МФО 315784
Інші рахунки (валюта і номер рахунку, найменування банку, МФО)	
Номер телефону / телефаксу	(097) 149-87-46
e-mail (адреса електронної пошти в разі наявності)	

1. Вивчивши дану документацію конкурсних торгів, на виконання зазначеного вище, я, повноважений на підписання Договору, маю можливість та погоджуюсь виконати вимоги замовника та Договору на умовах, зазначених у цій пропозиції:

Інформація про процедуру закупівлі

Предмет закупівлі	М'ясо заморожене та заморожені харчові субпродукти; м'ясо та харчові субпродукти, інші, код Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010 – 10.11.3
-------------------	--

№ лоту	Назва товару	Од. виміру	Кількість	Ціна за одну одиницю без ПДВ грн.	Сума загальна без ПДВ грн.
1	Яловичина жилована, молодняка, односортна, (I,II категорії, ВГ) охолоджена	кг	5500	63,00	346500,00
2	Свинина II категорії охолоджена	кг	8500	42,00	357000,00
Всього ціна пропозиції (грн.)					703500,00
ПДВ (грн.)					0
Всього ціна пропозиції (грн.)					703500,00

Сімсот три тисячі п'ятсот гривень 00 копійок

Ці обставини також свідчать про те, що ФОП Душніцька А.О., ФОП Цибульський А.В. спільно готувати пропозиції з конкурсних торгів.

4. Відповідно до Документації конкурсних торгів Учасникам необхідно було надати довідку в довільній формі про наявність в учасників обладнання та матеріально-технічної бази, необхідної для виконання умов договору.

При аналізі цих Довідок було встановлено, що вони є однаковими за оформленням та текстом (фотокопія 3), зокрема:

- однакова назва документу;
- назва документу в лапках;
- в обох випадках інформація виконана в табличній формі;
- в обох випадках однакова назва колонок;
- таблиця містить додаткових два пусті рядки;
- посада та прізвище та ініціали керівників учасників виконані полу жирним шрифтом, тощо.

Такі однакові особливості оформлення не впливають з вимог Замовника та не встановленні державними чи іншими стандартами.

Оформлення цих документів здійснювалось у довільній формі, яка непередбачена Документацією конкурсних торгів Замовника, що зумовлює індивідуальні особливості кожного

документу, підготовленої самостійно кожним окремим учасником. Натомість, вказані однакові особливості оформлення свідчать про те, що ці листи готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці документів.

фотокопія 3


Фізична особа – підприємець
Душніцька Алла Олександрівна
Інд. код 2437206648

29000, м. Хмельницький, вул. Львівське шосе 55., кв. 184
тел. (067) 735-29-26, р/р 26003500740337 Філія-Хмельницьке обласне управління АТ
«Ощадбанк» МФО 315784

Комітету з конкурсних торгів

«Довідка про наявність обладнання та матеріально-технічної бази»

№ п/п	Найменування обладнання та матеріально-технічної бази	Власне, орендоване	кількість	Стан (задовільний, незадовільний, дата випуску)
	Ford Transit	Орендована	1	задовільний

ФОП  Душніцька А.О.


-9-

Фізична особа – підприємець
Цибульський Андрій Вікторович
Інд. код 3153322518

29000, м. Хмельницький, вул. Проскурівського Підпілля 203, кв. 66
тел. (097) 149-87-46, р/р 26002500740338, Філія-Хмельницьке обласне управління АТ
«Ощадбанк» МФО 315784

«Довідка про наявність обладнання та матеріально-технічної бази»

№ п/п	Найменування обладнання та матеріально-технічної бази	Власне, орендоване	кількість	Стан (задовільний, незадовільний, дата випуску)
	Mercedes-benz фургон	власне	1	задовільний

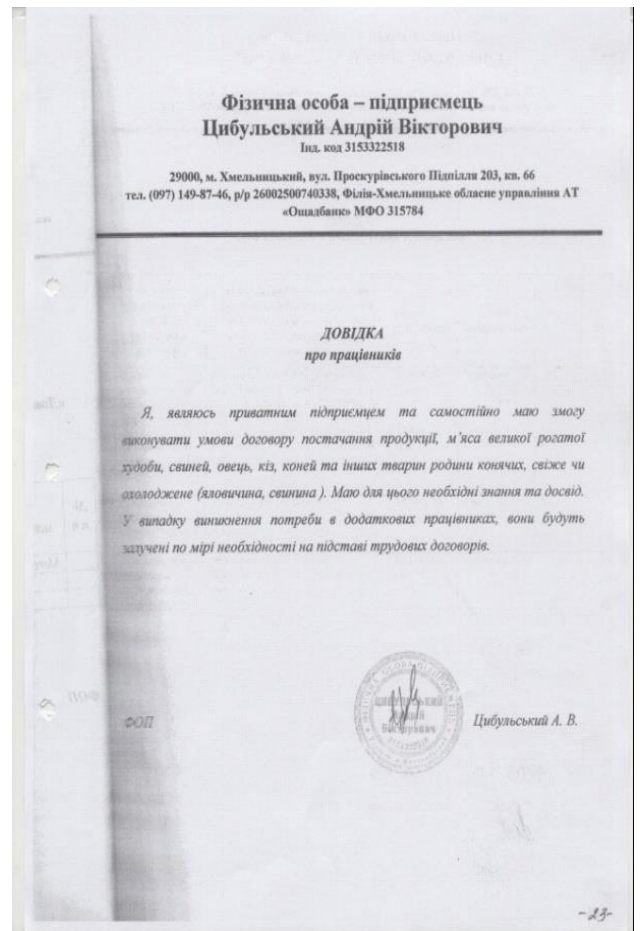
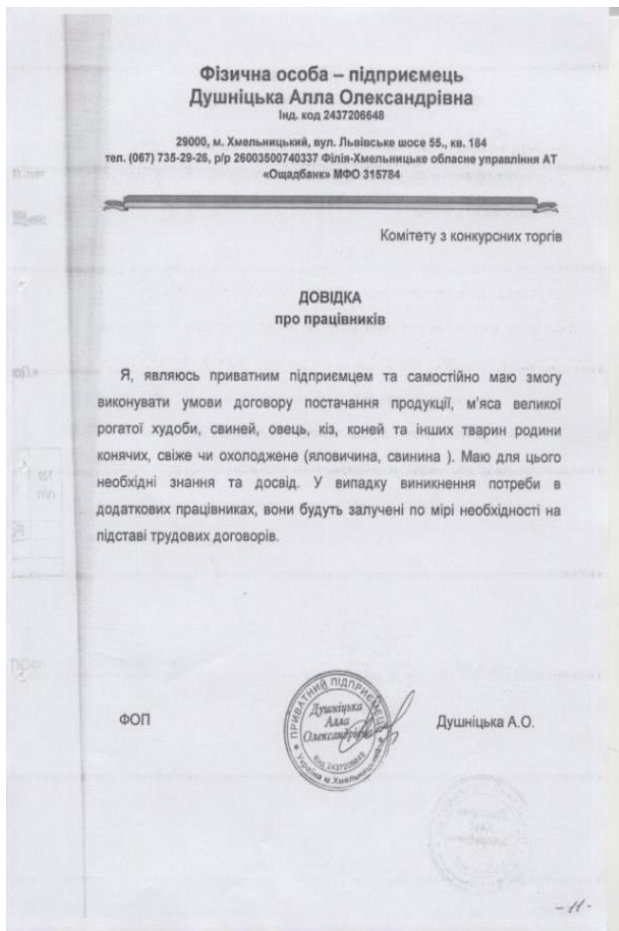
ФОП  Цибульський А.В.

-11-

5. Відповідно до Документації конкурсних торгів Учасникам необхідно було надати довідку в довільній формі про наявність працівників відповідної кваліфікації, що повинні містити відомості про працівників, які будуть залучені до виконання договору із зазначенням прізвища, ініціалів, посади.

При аналізі цих Довідок було встановлено, що вони є однаковими за оформленням та текстом (фотокопія 4), зокрема:

- а) в обох випадках документи виконані однаковим стилем;
- б) однаковий текст
- в) однакова назва документу;
- г) в обох випадках між назвою документа та текстом документа однаковий інтервал, тощо.



Оформлення цих документів здійснювалось у довільній формі, яка непередбачена Документацією конкурсних торгів Замовника, що зумовлює індивідуальні особливості кожного документу, підготовленої самостійно кожним окремим учасником. Натомість, вказані однакові особливості оформлення свідчать про те, що ці листи готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці документів.

6. Відповідно до Документації конкурсних торгів Учасникам необхідно було надати довідку в довільній формі про виконання аналогічних договорів на постачання аналогічного товару, які укладені в 2012- 2015 роках.

При аналізі цих Довідок було встановлено, що вони є однаковими за оформленням та текстом (фотокопія 5), зокрема:

- а) однакова назва документу;
- б) в обох випадках документи виконані однаковим стилем
- в) в обох випадках інформація виконана в табличній формі;
- г) в обох випадках однакова назва колонок;
- г) між назвою документа та таблицею однаковий інтервал, тощо

Такі однакові особливості оформлення не впливають з вимог Замовника та не встановленні державними чи іншими стандартами.

Ці обставини також свідчать про те, що Учасники готувати пропозиції з конкурсних торгів.

Фізична особа – підприємець
Душніцька Алла Олександрівна
Інд. код 2437206648
29000, м. Хмельницький, вул. Львівське шосе 55, кв. 184
тел. (097) 735-29-26, р/р 26003500740337 Філія-Хмельницьке обласне управління АТ «Ощадбанк» МФО 315784

Комітету з конкурсних торгів

ДОВІДКА
про виконання аналогічних договорів

Назва організації, із якою укладено договір	П.І.Б.адреса та телефон особи, яка відповідала за виконання договору від організації з якою укладено аналогічний договір	Сума договору	Стан виконання	Термін виконання
Корчунецька ЗОШ – інтернат І-ІІІ ст. ім. Петра Панча	Директор школи-інтернату Тернавський В.Б. с. Корчунюк, Хмельницький район	97140,00 грн.	Виконано	2012
Хмельницький спеціалізований ліцей – інтернат поглибленої підготовки в галузі науки	Директор ліцею-інтернату Курманський Ю.І. м. Хмельницький вул. Озерна 14.	91340,00 грн.	Виконано	2014
Хмельницький спеціалізований ліцей – інтернат поглибленої підготовки в галузі науки	Директор ліцею-інтернату Курманський Ю.І. м. Хмельницький вул. Озерна 14.	25000,00 грн.	Виконано	2015

ФОП Душніцька Алла Олександрівна
Душніцька А.О.

Фізична особа – підприємець
Цибульський Андрій Вікторович
Інд. код 3153322518
29000, м. Хмельницький, вул. Проскурівського Підпілля 203, кв. 66
тел. (097) 149-87-46, р/р 26002500740338, Філія-Хмельницьке обласне управління АТ «Ощадбанк» МФО 315784

Комітету з конкурсних торгів

ДОВІДКА
про виконання аналогічних договорів

Назва організації, із якою укладено договір	П.І.Б.адреса та телефон особи, яка відповідала за виконання договору від організації з якою укладено аналогічний договір	Сума договору	Стан виконання	Термін виконання
Орининська загальноосвітня школа-інтернат І-ІІІ ст.	Директор школи-інтернату Горбатеню О.В. Кам.-Подільський район, с. Оршин, вул. Шевченка, 43.	343000,00 грн.	Виконано	2012
Орининська загальноосвітня школа-інтернат І-ІІІ ст.	Директор школи-інтернату Горбатеню О.В. Кам.-Подільський район, с. Оршин, вул. Шевченка, 43.	302096,00 грн.	Виконано	2013
Орининська загальноосвітня школа-інтернат І-ІІІ ст.	Директор школи-інтернату Горбатеню О.В. Кам.-Подільський район, с. Оршин, вул. Шевченка, 43.	185942,00 грн.	Виконано	2014
Хмельницька спеціальна загальноосвітня школа-інтернат	Директор школи-інтернату Чорноков С.В. смт. Нова Ушиця, вул. Івана Франка.	283140,00 грн.	Виконано	2013

ФОП Цибульський А.В.

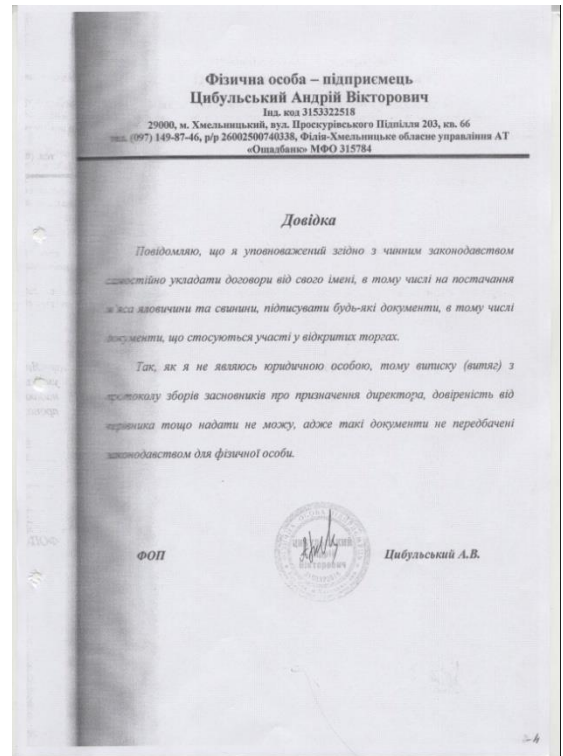
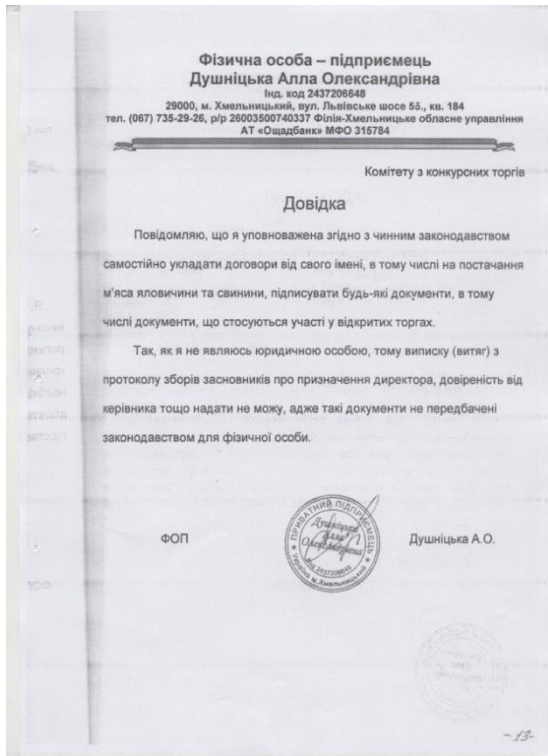
7. Відповідно до Документації конкурсних торгів Учасникам необхідно було надати документи, що підтверджують повноваження посадової особи учасника або його представника на підписання договору про закупівлю, пропозиції конкурсних торгів, а також документації поданої у її складі.

Здійснивши аналіз цих документів (довідок) (фотокопія 6), було встановлено, що вказані документи мають аналогічне оформлення та змістом, зокрема:

- а) в обох випадках документи виконані однаковим стилем;
- б) однакова назва документу;
- в) однаковий текст;
- г) виділення жирним шрифтом назва документу, тощо.

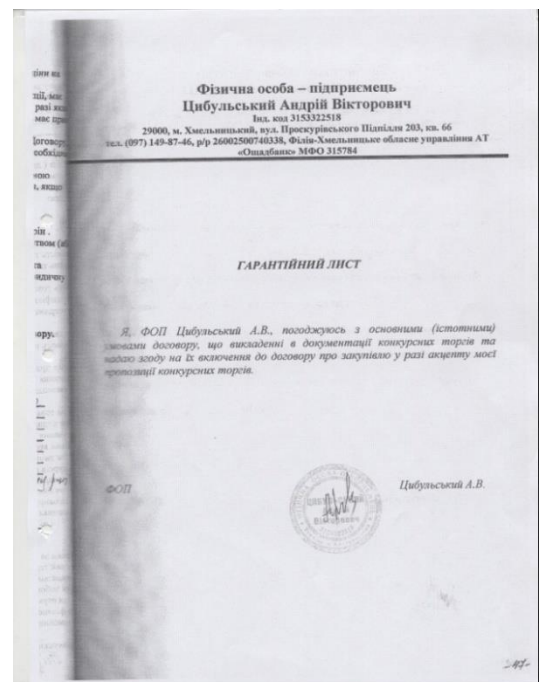
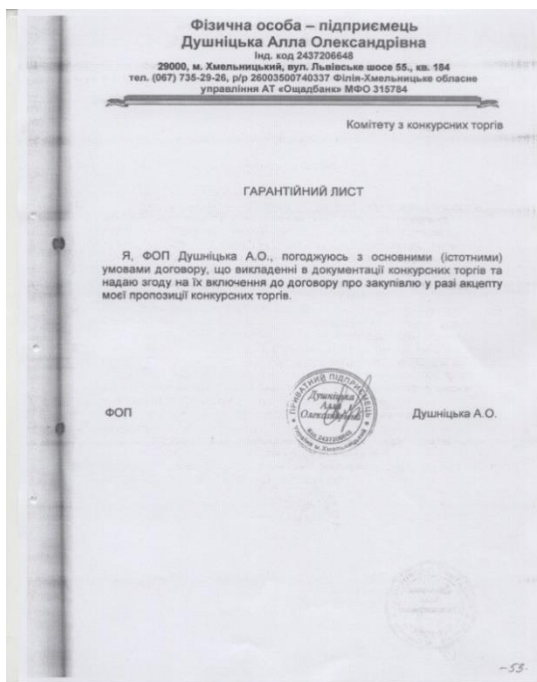
Слід відмітити, що оформлення цих довідок здійснюється у довільній формі, що зумовлює індивідуальні особливості кожного документу, підготовленого самостійно кожним окремим учасником.

Зазначенні обставини свідчать про співпрацю між суб'єктами господарювання, що може підтверджувати про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці пропозицій з конкурсних торгів.



8. Відповідно до Документації конкурсних торгів Учасникам необхідно було надати Гарантійний лист щодо погодження з істотними (основними) умовами договору та можливість їх включення до договору про закупівлю у разі перемоги в торгах, який є однаковим за оформленням та змістом (фотокопія 7), зокрема:

- а) в обох випадках документи виконані однаковим стилем;
- б) однаковий текст;
- в) в обох випадках між бланком та назвою документа та тестом однаковий інтервал, тощо.



Оформлення цих листів здійснюється у довільній формі, що зумовлює індивідуальні особливості кожного листа, підготовленого самостійно кожним окремих учасником. Натомість, вказані однакові особливості оформлення свідчать про те, що ці листи готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці документів.

9. Відповідно до Документації конкурсних торгів Учасникам для підтвердження відсутності підстав відмови в участі процедури закупівлі, необхідно було надати довідку з обслуговуючого банку про наявність рахунків в учасника та відсутність заборгованості за кредитами (оригінал або нотаріально завірена копія).

Здійснивши аналіз цих документів (довідок), поданих для участі в торгах від Філії-Хмельницького обласного управління АТ «Ощадбанк» встановлено, що вони видані в один день 01 лютого 2016 року та зареєстровані одна за одною:

- для ФОП Душніцької А.О. за №16-18/440;
- для ФОП Цибульського А.В. за №16-18/441.

Згідно з листом публічного акціонерного товариства «Державний ощадний банк України» від 06 квітня 2016 року №16-18/562, оригінали довідок були отриманні ФОП Душніцькою А.О., ФОП Цибульським А.В., особисто в приміщенні відділення, що було зафіксовано в журналі реєстрації вихідної кореспонденції.

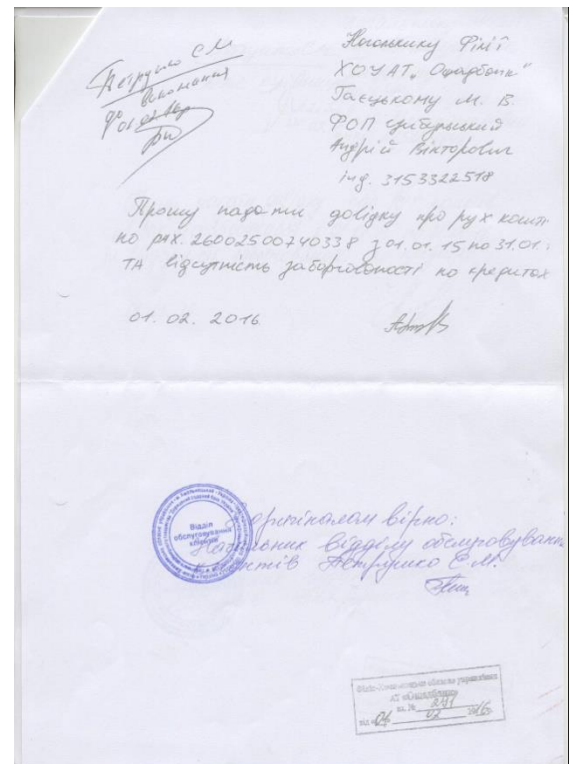
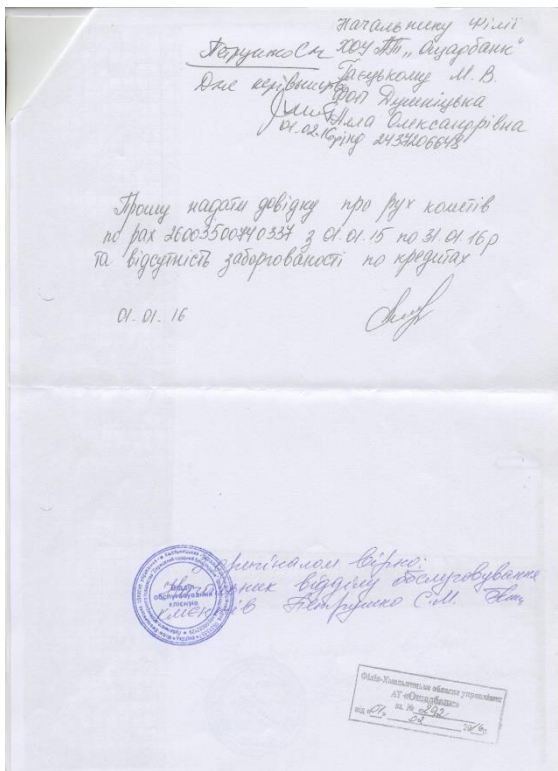
Таким чином, документи (Довідки), які були подані на торги були отриманні одночасно, що може свідчити про узгоджену поведінку Учасників.

Листи, які подавались учасниками торгів для отримання цих довідок є однаковими за оформленням (фотокопія 8), зокрема:

- а) в обох випадках документи виконані однаковим стилем;
- б) однаковий текст, тощо.

Такі однакові особливості оформлення не впливають з вимог Замовника та не встановленні державними чи іншими стандартами.

фотокопія 8



Крім того, слід зазначити, що вказані листи були оформленні в різні дні, але були поданні одночасно 01 лютого 2016 року один за одним безпосередньо ФОП Душніцькою А.О. за №292 та ФОП Цибульським А.В. за №291. (лист Філії-Хмельницького обласного управління АТ «Ощадбанк» від 06 квітня 2016 року №16-18/562).

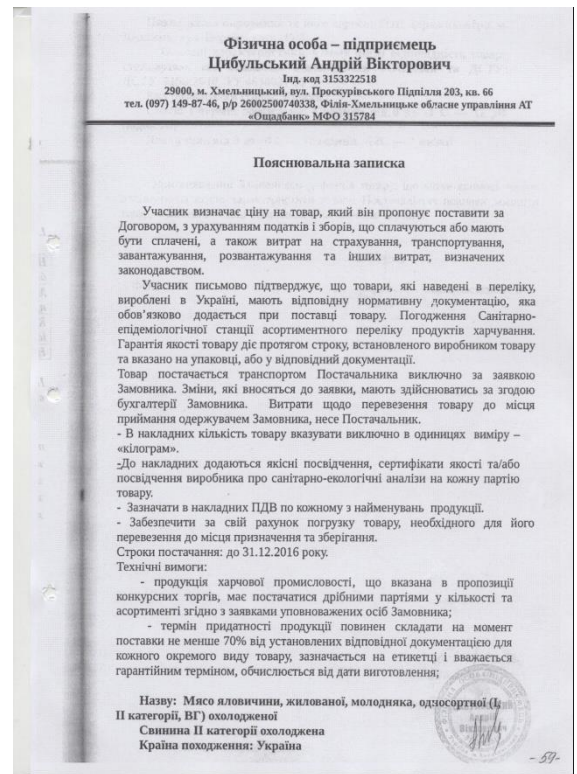
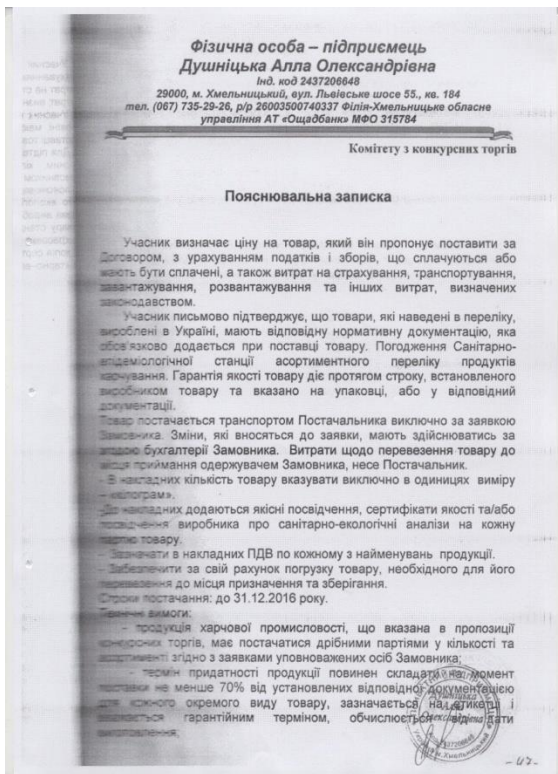
Оформлення цих листів здійснюється у довільній формі, що зумовлює індивідуальні особливості кожного листа, підготовленого самостійно кожним окремим учасником. Натомість, вказані однакові особливості оформлення свідчать про те, що ці листи готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці документів.

10. Відповідно до додатку 1 Документації конкурсних торгів Учасники повинні були надати в складі пропозиції пояснювальну записку з описом якісних та функціональних характеристик товару.

Здійснивши аналіз цих документів (пояснювальних записок), поданих для участі в торгах встановлено, що вони є однаковими за оформленням та змістом (фотокопія 9), зокрема:

- а) в обох випадках документи виконані однаковим стилем;
- б) однаковий текст;
- в) назва документу виділена полужирним шрифтом;
- г) однакові відступи в абзацах, тощо.

фотокопія 9



Такі однакові особливості оформлення не впливають з вимог Замовника та не встановленні державними чи іншими стандартами.

Оформлення цих документів здійснювалось у довільній формі, яка непередбачена Документацією конкурсних торгів Замовника, що зумовлює індивідуальні особливості кожного документу, підготовленої самостійно кожним окремим учасником. Натомість, вказані

однакові особливості оформлення свідчать про те, що ці листи готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці документів

11. Відповідно до Документації конкурсних торгів Замовника, Пропозиція конкурсних торгів подається у письмовій формі за підписом уповноваженої посадової особи учасника, прошити, пронумерована та скріплена печаткою у запечатаному конверті.

При аналізі Пропозицій конкурсних торгів Учасників було встановлено, що вони є однаковими за оформленням, зокрема:

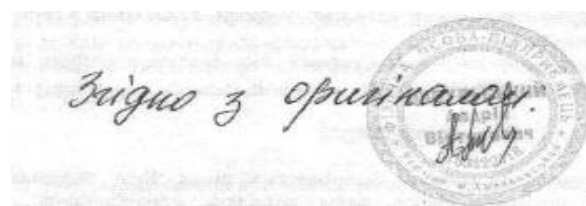
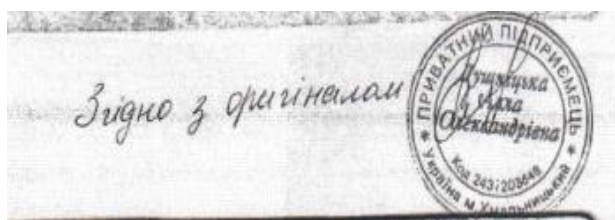
а) нумерація сторінок здійснена у правому нижньому кутку однаковим стилем (фотокопія 10);

б) документи Пропозиції конкурсних торгів завірені Учасниками виразом: «Згідно з оригіналом» (фотокопія 11).

фотокопія 10



фотокопія 11



Аналогічність оформлення вказаних документів, разом з якими надійшли пропозиції учасників вказує на те, що Учасники спільно готували пропозиції конкурсних торгів та обмінювались інформацією під час підготовки до участі у торгах.

12. Листами від 01 квітня 2016 року та від 04 квітня 2016 року ФОП Душніцька А.О. та ФОП Цибульський А.В. повідомили Відділення, що спільно не приймали участь у державних закупівлях.

Здійснивши монітори державних закупівель, які проводились протягом 2013-2015 років встановлено, що ФОП Душніцька А.О. та ФОП Цибульський А.В. спільно брали участь ще у 3 державних закупівлях, які проводились Хмельницькою обласною психіатричною лікарнею №1.

Проаналізувавши подані Учасниками Пропозиції конкурсних торгів до Хмельницької обласної психіатричної лікарні №1 встановлено, що вони є однаковими за змістом та оформленням.

Документи (довідок), які подавались від Головного управління юстиції у Хмельницькій області, Державної податкової інспекції у м. Хмельницькому видані в один день та зареєстровані один за одним. Листи, які подавались учасниками торгів для отримання цих довідок є однаковими за оформленням та підготовлені однією особою (схожий почерк).

Зазначенні обставини свідчать про співпрацю між суб'єктами господарювання, що підтверджує про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці пропозицій з конкурсних торгів.

Наведені докази свідчать про те, що документи, які були подані на торги у складі пропозицій з конкурсних торгів ФОП Душніцької А.О., ФОП Цибульського А.В. готувалися ними узгоджено та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці пропозицій з конкурсних торгів.

Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.

Держава, суспільство та замовник загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з фірмою, яка запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення конкурсних процедур закупівлі та принципу ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.

Узгоджені дії, які суперечать вищезазначеним цілям і перешкоджають їх досягненню, належать до порушень законодавства про захист економічної конкуренції. Це стосується, зокрема, узгодження пропозицій з конкурсних торгів, що подаються учасниками торгів.

Отже, погоджена поведінка учасників торгів усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.

Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є, зокрема, укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша, погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.

Згідно із статтею 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.

Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

Отже, аналіз документації з конкурсних торгів та докази зібрані в процесі розгляду справи та листа Управління Служби безпеки України у Хмельницькій області від 16 лютого 2016 року №72/21/2194 в сукупності і взаємозв'язку вказують на узгоджену поведінку з боку ФОП Душніцької А.О., ФОП Цибульського А.В. при підготовці пропозиції з конкурсних торгів та відсутність змагальності у торгах, наслідком якої могло призвести до спотворення конкуренції, що обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції. Погоджена поведінка суб'єктів господарювання (учасників торгів) усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.

Вищезазначені дії ФОП Душніцької А.О., ФОП Цибульського А.В., які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та проведення 04 лютого 2016 року Хмельницьким обласним госпіталем ветеранів війни процедури відкритих торгів по закупівлі м'яса великої рогатої худоби, свиней, овець, кіз, коней та інших тварин родини конячих, свіже чи охолоджене (яловичина, свинина) – код згідно Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010-10.11.1, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.

Відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за таке порушення передбачена відповідальність у вигляді накладення штрафу у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єктів господарювання

від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

Станом на 31 березня 2017 року ФОП Душніцька А.О. на вимогу Відділення від 21 лютого 2017 року №01-27/11-383 про надання інформації (до 06 березня 2017 року) щодо довідки про доходи (виручку) від реалізації продукції (робіт, послуг) за 2016 рік не надала.

Станом на 31 березня 2017 року ФОП Цибульський А.В. на вимогу Відділення від 21 лютого 2017 року №01-27/11-384 про надання інформації (до 06 березня 2017 року) щодо довідки про доходи (виручку) від реалізації продукції (робіт, послуг) за 2016 рік не надав.

Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу голови територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №03-06/43-16 від 13 березня 2017 року №11/36-п ФОП Душніцька А.О. повідомив Відділення, що висновки територіального відділення побудовані на припущеннях, так як претендентів а торги було п'ять учасників. Самі торги не відбулися та й відбутися вони могли без присутності учасників, а виграв би торги той, хто надав би кращу пропозицію. При підготовці пропозиції використовувала зразки (шаблони), взяті із Інтернету та послугами юридичних фірм.

У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №03-06/43-16 від 13 березня 2017 року №11/36-п та на засіданні адміністративної колегії ФОП Цибульський А.В. повідомив Відділення, що висновки територіального відділення побудовані на припущеннях і носять суб'єктивний характер та порушення законодавства про захист економічної конкуренції не визнає.

Також зазначив, що схожість документів не є єдиним достатнім доказом наявності попередньої змови та господарські відносини між ним та ФОП Душніцькою А.О.

Такі пояснення не спростовують факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції та не можуть бути прийнятті до уваги Відділенням так, як докази зібрані в процесі розгляду справи в сукупності і взаємозв'язку вказують на узгоджену поведінку ФОП Душніцької А.О. та ФОП Цибульським А.В. під час підготовки до участі в торгах, відсутність змагальності на торгах, наслідком якої є усунення конкуренції під час обирання переможця при проведенні торгів (тендерів).

Крім того слід відмітити, що ФОП Душніцька А.О. та ФОП Цибульський А.В. не надали жодних документів, які б спростовували факти викладені у поданні з попередніми висновками у справі №03-06/43-16 від 13 березня 2017 року №11/36-п.

При визначенні розміру штрафу враховано наступне:

- ФОП Душніцька А.О. сприяла розгляду справи №03-06/43-16;
- ФОП Цибульський А.В. сприяв розгляду справи №03-06/43-16.

Розглянувши матеріали справи, подання з попередніми висновками у справі №03-06/43-16 від 13 березня 2017 року №11/36-п у їх сукупності, адміністративна колегія Відділення дійшла до висновку, що подані матеріали достатні, а наведені у поданні висновки обґрунтовані і доведені, що є підставою для прийняття рішення.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 12, 12¹, 14, 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001

року № 291/5482, (зі змінами), пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Відділення,

ВИРШИЛА:

1. Визнати дії фізичної особи-підприємця Душніцької Алли Олександрівни (вул. Львівське шосе, 55, м. Хмельницький, 29000, ідентифікаційний код 2437206648), фізичної особи-підприємця Цибульського Андрія Вікторовича (вул. Проскурівського Підпілля, 203, кв. 66, м. Хмельницький, 29000, ідентифікаційний код 3153322518), які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та проведення 04 лютого 2016 року Хмельницьким обласним госпіталем ветеранів війни процедури відкритих торгів по закупівлі м'яса великої рогатої худоби, свиней, овець, кіз, коней та інших тварин родини конячих, свіже чи охолоджене (яловичина, свинина) – код згідно Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010-10.11.1, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.
2. За вчинення порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на фізичну особу-підприємця Душніцьку Аллу Олександрівну у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
3. За вчинення порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на фізичну особу-підприємця Цибульського Андрія Вікторовича у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у **двомісячний строк** з дня його одержання.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України може бути оскаржене до Господарського суду **в двомісячний строк** з дня його одержання.

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

Голова адміністративної колегії
Голова відділення

В.Олуйко

Заступник голови Відділення

Р.Примуш

Начальник Другого ВДР

В. Луцюк

Начальник Першого ВДР

К.Гочачілов

Головний експерт-юрисконсульт

Т. Логінова

Секретар колегії
Головний експерт Другого ВДР

О. Андрійчук