



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ТЕРНОПІЛЬСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

23 липня 2019 року

м. Тернопіль

№ 69/20 - р/к

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Фізична особа – підприємець Хіта Іван Антонович, фізична особа – підприємець Хіта Марія Андріївна, фізична особа – підприємець Корнієнко Анастасія Іванівна та фізична особа – підприємець Корнієнко Дмитро Богданович брали участь у відкритих торгах, ідентифікатори закупівель:

UA-2018-12-13-001625-с,

UA-2017-12-07-001923-а,

UA-2017-02-08-002574-с,

UA-2017-01-13-000707-а, замовник - управління освіти і науки Тернопільської міської ради;

UA-2018-12-21-002437-с, замовник Тернопільська обласна комунальна клінічна психоневрологічна лікарня;

UA-2018-12-07-003131-с, замовник Тернопільська університетська лікарня.

При цьому фізична особа – підприємець Хіта Іван Антонович, фізична особа – підприємець Хіта Марія Андріївна, фізична особа – підприємець Корнієнко Анастасія Іванівна та фізична особа – підприємець Корнієнко Дмитро Богданович узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у торгах.

За результатами розгляду справи №910-УД такі дії фізичної особи – підприємця Хіти Івана Антоновича, фізичної особи – підприємця Хіти Марії Андріївни, фізичної особи – підприємця Корнієнко Анастасії Іванівни та фізичної особи – підприємця Корнієнко Дмитра Богдановича визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів по закупівлі замовниками хлібопродуктів (ідентифікатори закупівель UA-2018-12-13-001625-с, UA-2017-12-07-001923-а, UA-2017-02-08-002574-с, UA-2017-01-13-000707-а, UA-2018-12-21-002437-с та UA-2018-12-07-003131-с), що є порушенням передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи в загальному розмірі:

ФОП Хіта І.А. - 31 043,00 грн.;

ФОП Хіта М.А. – 19 514,00 грн.;

ФОП Корнієнко А.І. – 23 546 грн.

Відповідно до п. 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 Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №910-УД про порушення фізичною особою – підприємцем Хітою Іваном Антоновичем, фізичною особою – підприємцем Хітою Марією Андріївною, фізичною особою – підприємцем Корнієнко Анастасією Іванівною та фізичною особою – підприємцем Корнієнко Дмитром Богдановичем, законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», подання відділу досліджень і розслідувань від 26.06.2019 №69-03/81п «Про попередні висновки у справі №910-УД»

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 14.05.2019 №69/14-рп/к розпочато розгляд справи № 910-УД за ознаками вчинення 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 антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (2) Листом від 24.01.2019 № 69-02/95 направлено вимогу Державному підприємству «ПРОЗОПРО».
- (3) Листами від 25.02.10.2019 № 69-02/280 та від 21.03.2019 №69-02/415 направлено вимоги ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн».
- (4) Листом від 22.03.2019 №69-02/421 направлено вимогу ПАТ «Укртелеком».
- (5) Листом від 22.03.2019 № 69-02/429 направлено вимогу АТ «Правекс-Банк».
- (6) Листом від 22.03.2019 № 69-02/428 направлено вимогу ПАТКАБ «Укргазбанк».
- (7) На адреси фізичної особи – підприємця Хіти Івана Антоновича, фізичної особи – підприємця Хіти Марії Андріївни, фізичної особи – підприємця Корнієнко Анастасії Іванівни та фізичної особи – підприємця Корнієнко Дмитра Богдановича Відділенням направлені вимоги від 17.05.2019 № 69-02/738, № 69-02/739, № 69-02/740 та № 69-02/741 про надання інформації, зокрема, інформації та документів, які стосувалися підготовки та участі вказаних суб'єктів господарювання у вищезазначених торгах.
- (8) Листом від 31.05.2019 №69-02/289 надано вимогу Головному управлінню Державної фіскальної служби України у Тернопільській області.

2. Відповідачі

- (9) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:

- **фізична особа-підприємець Хіта Іван Антонович** (далі - ФОП Хіта І.А. або Відповідач 1) відповідно до відомостей у Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі - ЄДР) зареєстрований 08.04.2003, дата запису: 29.07.2011, номер запису про проведення державної реєстрації фізичної особи - підприємця 2 651 017 0000 004192.

Місце проживання: 47710, Тернопільська обл. Тернопільський район, село Гаї – Шевченківські, вулиця І.Франка, будинок 3, ідентифікаційний код 2627009891.

ФОП Хіта І.А. здійснює господарську діяльність за кодами КВЕД, зокрема:

10.61 Виробництво продуктів борошномельно-круп'яної промисловості;

10.71 Виробництво хліба та хлібобулочних виробів; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок нетривалого зберігання (основний);

10.72 Виробництво сухарів і сухого печива; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок тривалого зберігання.

ФОП Хіта І.А. є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- **фізична особа-підприємець Хіта Марія Андріївна** (далі - ФОП Хіта М.А. або Відповідач 2) відповідно до відомостей ЄДР зареєстрована 26.01.2000, дата запису: 02.04.2009, номер запису про проведення державної реєстрації фізичної особи - підприємця 2 651 017 0000 002965.

Місце проживання: 47719, Тернопільська обл. Тернопільський район, село Гаї - Шевченківські, вулиця І.Франка, будинок 3, ідентифікаційний код 2655712207.

ФОП Хіта М.А. здійснює господарську діяльність за кодами КВЕД, зокрема:

10.61 Виробництво продуктів борошномельно-круп'яної промисловості;

10.71 Виробництво хліба та хлібобулочних виробів; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок нетривалого зберігання (основний);

10.72 Виробництво сухарів і сухого печива; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок тривалого зберігання.

ФОП Хіта М.А. є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- **фізична особа-підприємець Корнієнко Анастасія Іванівна** (далі - ФОП Корнієнко А.І. або Відповідач 3) відповідно до відомостей ЄДР зареєстрована 13.12.2017, номер запису про проведення державної реєстрації фізичної особи - підприємця 2 646 000 0000 031505.

Місце проживання: 46008, Тернопільська обл. Тернопільський район, місто Тернопіль, вулиця Медова, 6/9, ідентифікаційний код 3493201343.

ФОП Корнієнко А.І. здійснює господарську діяльність за кодами КВЕД, зокрема:

10.61 Виробництво продуктів борошномельно-круп'яної промисловості;

10.71 Виробництво хліба та хлібобулочних виробів; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок нетривалого зберігання (основний);

10.72 Виробництво сухарів і сухого печива; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок тривалого зберігання.

ФОП Корнієнко А.І. є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- **фізична особа-підприємець Корнієнко Дмитро Богданович** (далі - ФОП Корнієнко Д.Б. або Відповідач 4) за даними ЄДР на час проведення торгів був зареєстрований, як фізична особа - підприємець 30.04.2013, номер запису про проведення державної реєстрації 2 646 000 0000 025878.

Місце проживання: 46001, Тернопільська обл., місто Тернопіль, вулиця Живова, 1, ідентифікаційний код 3140721535.

ФОП Корнієнко Д.Б. здійснював господарську діяльність за кодами КВЕД, зокрема:

10.71 Виробництво хліба та хлібобулочних виробів; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок нетривалого зберігання (основний);

10.72 Виробництво сухарів і сухого печива; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок тривалого зберігання.

Відповідно до даних ЄДР фізична особа – підприємець Корнієнко Дмитро Богданович 11.06.2018 – припинив підприємницьку діяльність, номер запису 26460060004025878.

ФОП Корнієнко Д.Б. з 30.04.2013 по 11.06.2018 був суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Відповідач 1, Відповідач 2, Відповідач 3 та Відповідач 4 – разом Відповідачі.

3. Обставини справи

(10) Відповідачі спільно взяли участь в наступних торгах:

ТОРГИ 1

(11) 13 січня 2017 року Управлінням освіти і науки Тернопільської міської ради (далі - Замовник 1) в системі «Prozorro» розміщено оголошення про проведення торгів, ідентифікатор закупівлі **UA-2017-01-13-000707-а**, по закупівлі Хлібопродуктів (хліб пшеничний, хліб житньо-пшеничний, батон) (ДК 021:2015:15811000-6 - Хлібопродукти).

(12) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі - 1 955 000,00 грн.

- (13) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах 1 свої пропозиції подали: ТОВ «Тернопільхлібпром», ФОП Хіта І.А. та ФОП Корнієнко Д.Б.
- (14) Торги UA-2017-01-13-000707-а відмінено 06.02.2017, у зв'язку із відхиленням всіх тендерних пропозицій.

ТОРГИ 2

- (15) 8 лютого 2017 року Замовником 1 в системі «Prozorro» розміщено оголошення про проведення торгів, ідентифікатор закупівлі **UA-2017-02-08-002574-с**, по закупівлі Хлібопродуктів (хліб пшеничний, хліб житньо-пшеничний, батон) (ДК 021:2015:15810000-9 – Хлібопродукти, свіжовипечені хлібобулочні та кондитерські вироби).
- (16) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі - 1 955 000,00 грн.
- (17) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах 2 свої пропозиції подали: ТОВ Тернопільхлібпром, ФОП Хіта М.А. та ФОП Корнієнко Д.Б.
- (18) Згідно із Звітом про результати процедури закупівлі UA-2017-02-08-002574-с Замовником 1, 20 березня 2017 року укладено Договір №24 про закупівлю товару із ФОП Хітою М.А на суму 1 819 000,00 грн. з ПДВ.

ТОРГИ 3

- (19) 7 грудня 2017 року Замовником 1 в системі «Prozorro» розміщено оголошення про проведення торгів, ідентифікатор закупівлі **UA-2017-12-07-001923-а**, по закупівлі Хлібопродуктів, свіжовипечені хлібобулочні та кондитерські вироби (хліб пшеничний, хліб житньо-пшеничний, батон) (ДК 021:2015:15810000-9 – Хлібопродукти, свіжовипечені хлібобулочні та кондитерські вироби).
- (20) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі - 2 330 000,00 грн.
- (21) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах 3 свої пропозиції подали: ТОВ Тернопільхлібпром, ФОП Хіта М.А. та ФОП Корнієнко А.І.
- (22) Згідно із Звітом про результати процедури закупівлі UA-2017-12-07-001923-а Замовником 1, 22 січня 2018 року укладено Договір №6 про закупівлю товару із ФОП Хітою М.А на суму 2 064 360,00 грн. з ПДВ.

ТОРГИ 4

- (23) 7 грудня 2018 року Тернопільською університетською лікарнею (далі - Замовник 2) в системі «Prozorro» розміщено оголошення про проведення торгів, ідентифікатор закупівлі **UA-2018-12-07-003131-с**, по закупівлі хліба пшеничного, хліба житньо-пшеничного (ДК 021:2015:15810000-9 – Хлібопродукти, свіжовипечені хлібобулочні та кондитерські вироби).
- (24) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі – 629 600,00 грн.
- (25) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах 4 свої пропозиції подали: ФОП Хіта І.А., ФОП Корнієнко А.І., ТОВ «Агробізнес» та ТОВ «Івано-Франківський хлібокомбінат».
- (26) Згідно із Звітом про результати процедури закупівлі UA-2018-12-07-003131-с Замовником 2, 8 січня 2019 року укладено Договір №2 про закупівлю товару із ФОП Корнієнко А.І. на суму 457 390,00 грн. з ПДВ.

ТОРГИ 5

- (27) 13 грудня 2018 року Замовником 1 в системі «Prozorro» розміщено оголошення про проведення торгів, ідентифікатор закупівлі **UA-2018-12-13-001625-с**, по закупівлі хліба пшеничного, хліба житньо-пшеничного та батонів) (ДК 021:2015:15810000-9 – Хлібопродукти, свіжовипечені хлібобулочні та кондитерські вироби).

- (28) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі - 3 818 000,00 грн.
- (29) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах 5 свої пропозиції подали: ФОП Хіта І.А., ФОП Корнієнко А.І., ФОП Габло О.С. та ТОВ «Агробізнес».
- (30) Згідно із Звітом про результати процедури закупівлі UA-2018-12-13-001625-с Замовником 1, 29 січня 2019 року укладено Договір №7 про закупівлю товару із ФОП Хітою І.А на суму 3 037 310,00 грн. з ПДВ.

ТОРГИ 6

- (31) 21 грудня 2018 року Тернопільською обласною психоневрологічною лікарнею (далі – Замовник 3) в системі «Prozorro» розміщено оголошення про проведення торгів, ідентифікатор закупівлі **UA-2018-12-21-002437-с**, по закупівлі хліба білого пшеничного вищого гатунку (600 г) та хліба житньо-пшеничного (700 г) (ДК 021:2015:15810000-9 – Хлібопродукти, свіжовипечені хлібобулочні та кондитерські вироби).
- (32) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі - 895 274,00 грн.
- (33) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах 6 свої пропозиції подали: ФОП Хіта І.А., ФОП Корнієнко А.І., ФОП Габло О.С. та ТОВ «Торговий дім «Хмельницькхліб».
- (34) Згідно із Звітом про результати процедури закупівлі UA-2018-12-21-002437-с Замовником 3, 1 лютого 2019 року укладено Договір №16 про закупівлю товару із ФОП Хітою І.А на суму 728 000,00 грн. з ПДВ.
- (35) Торги 1, Торги 2, Торги 3, Торги 4, Торги 5 та Торги 6 – далі Торги, Закупівлі.
- (36) При дослідженні Торгів та наданих матеріалів виявлені обставини, які свідчать про узгодженість поведінки Відповідачів.
- (37) **3.1.** Відповідачі пов'язані відносинами контролю.
- (38) ФОП Хіта М.А., згідно з інформацією, поданою нею у складі тендерних пропозицій, є власницею пекарні, яка знаходиться в с. Чернелів-Руський, Тернопільського району, вул. Михайлевича, 46.
- (39) Відповідно до інформації з ЄДР, місце проживання ФОП Хіти М.А. - Тернопільська обл. Тернопільський район, село Гаї - Шевченківські, вулиця І.Франка, будинок 3. За цією ж адресою проживає і Відповідач 1 – Хіта Іван Антонович, який є чоловіком Хіти (Кавук) Марії Андріївни (у складі тендерних документів ФОП Хіта І.А. надав копію паспорту де зазначено сімейний стан).
- (40) Учасник 3 – Корнієнко А.І., за інформацією Тернопільського міськрайонного відділу державної реєстрації актів цивільного стану (лист від 14.06.2019 №2289/14-01-09.6) є донькою Хіти І.А. та Хіти М.А.
- (41) У копії витягу з реєстру платника єдиного податку, наданому ФОП Корнієнко А.І. на Торги, місцем провадження господарської діяльності вказано Тернопільський район, с. Чернелів-Руський.
- (42) Місцем проживання Корнієнко А.І., за даними з ЄДР, є м. Тернопіль, Медова, 6/9. Дана адреса вказана, як поштова у довідці «Відомості про учасника», яка подана на Торги Учасником 4 – Корнієнко Д.Б.
- (43) У складі документів поданих ФОП Корнієнко А.І. на Торги 3 є копія її паспорту де вказано її сімейний стан - зареєстровано шлюб із Корнієнком Д.Б.
- (44) Таким чином, Відповідачі, які пов'язані родинними зв'язками, з високим ступенем ймовірності були обізнані у діях один одного щодо підготовки документів та участі у Торгах.

- (45) **3.2.** Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (46) Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZorro. Авторизовані в системі ProZorro майданчики надають доступ до модулю електронного аукціону, який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісами з автоматичним обміном інформацією.
- (47) Після реєстрації учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (48) Наразі існує 20 авторизованих електронних майданчиків і який майданчик вибрати в ProZorro, вирішує сам користувач, спираючись на свої потреби та зручність інтерфейсу веб-сайту конкретного сервісу. Відрізняються вони несуттєво і функціонують приблизно однаково, постачаючи стандартні послуги для забезпечення процедури проведення конкурсу постачальників згідно з вимогами законодавства.
- (49) За інформацією ДП «Прозорро» (лист від 14.02.2019 № 206/493/03) Відповідачі для участі в Торгах зареєстровані на одному авторизованому електронному майданчику ДЕРЖЗАКУПВЛІ.ОНЛАЙН (юридична назва ТОВ «Держзакупівлі.онлайн.»).
- (50) **3.3.** За даними ТОВ «Держзакупівлі.онлайн.» (листи від 12.03.2019 №120319-4 та від 01.04.2019 №010419-5) Відповідачі подавали свої тендерні пропозиції на Торги з однієї IP адреси - **82.207.103.48**.
- (51) **3.4.** ДП «Прозорро» у листі від 14.02.2019 № 206/493/03 зазначило, що Відповідачі заходили в аукціони Торгів 3, Торгів 4, Торгів 5 та Торгів 6 з однієї IP адреси - **82.207.103.48**. В аукціон Торгів 1 та Торгів 2 Відповідачі не заходили.
- (52) **3.5.** За інформацією наданою АТ «Правекс Банк» (лист від 05.04.2019 №5093/08БТ) ФОП Корнієнко Д.Б., ФОП Хіта І.А. та ФОП Хіта М.А. (дана інформація зазначена банком, як банківська таємниця) [REDACTED]
- 3.6.** За інформацією наданою ПАТ «Укртелеком» (лист від 01.04.2019 №338-вих-80Д731-80Д922) (дана інформація зазначена ПАТ «Укртелеком», як інформація з обмеженим доступом (конфіденційна) [REDACTED]
- [REDACTED]
- [REDACTED]
- [REDACTED]
- (56) IP-адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу TCP/IP (Інтернет).
- (57) Використання Відповідачами однієї IP-адреси свідчить про завантаження Відповідачами тендерної документації по Торгах з одного комп'ютера.
- (58) **3.7.** Відповідачі перебували у господарських відносинах.
- 3.7.1.** За інформацією наданою банками АТ «Правекс Банк» (лист від 05.04.2019 №5093/08БТ) та ПАТ КАБ «Укргазбанк» (лист від 09.04.2019 №172/11521/2019), (дана інформація зазначена банками, як банківська таємниця) [REDACTED]

- (60) **3.7.2.** Відповідно до документів наданих на Торги – ФОП Хіта І.А. має укладений договір із ФОП Хіта М.А. на виготовлення, відповідальне збереження та поставку хлібобулочних виробів, а також у своїй підприємницькій діяльності спільно із ФОП Хітою М.А. використовує транспортні засоби.
- (61) ФОП Корнієнко А.І. та ФОП Корнієнко Д.Б. у складі своїх тендерних пропозицій на Торги вказують виробником товару (хлібобулочних виробів) – ПП Фецулу В.І із яким мають укладені договори на виготовлення, відповідальне збереження та поставку хлібобулочних виробів.
- Проте, за інформацією наданою АТ «Правекс Банк» (лист від 05.04.2019 №5093/08БТ)

Інформація щодо закупівлі хлібобулочних виробів ФОП Корнієнко Д.Б. у ПП Фецули В.І, в ході аналізу наданих банками документів, не підтвердилась.

Також Відповідач 3 та Відповідач 4 подають на Торги, у яких вони брали участь, укладені договори оренди транспортних засобів із « *гр. Черкаса В.М., Мацелюха В.Б. Івануцака П.Ю.*»

- (63) Внаслідок існування сталих господарських відносин між Відповідачами, усувається або відчутно зменшується взаємна невизначеність щодо їхньої поведінки під час участі у процедурах закупівель, оскільки наявність господарських відносин зумовлює виникнення у суб'єктів, які пов'язані такими відносинами, певних прав та обов'язків, крім того, такі відносини свідчать про те, що Відповідачі були обізнані стосовно діяльності та фінансової спроможності один одного.
- (64) **3.8.** На документах Відповідачів, які подавались на кожні з Торгів є однакові сліди від дій технічних пристроїв (крапки зліва на аркуші, розмиті плями, тощо). Наведене свідчить про використання Відповідачами одного пристрою (сканер, принтер, тощо).
- (65) **3.9.** Документи, які ФОП Корнієнко А.І. і ФОП Хіта М.А. завантажували до електронної системи закупівель на Торги 3 створено в форматі PDF ABBYY FineReader 11 версія 1,5 (Acrobat 6.x) в один день 21.12.2017. В тому ж форматі створено документи, які подано на Торги 6 - ФОП Корнієнко А.І. та ФОП Хітою І.А.
- (66) Документи, які подано ФОП Корнієнко Д.Б. та ФОП Хітою І.А. та ФОП Корнієнко Д.Б. та ФОП Хітою М.А. на Торги 1 та Торги 2 створено в форматі PDF, версія 1,4 (Acrobat 5.x) в один день 27.01.2017 та 23.02.2017 відповідно.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (67) В ході розгляду справи встановлено, що поведінка ФОП Хіти І.А., ФОП Корнієнко А.І., ФОП Хіти М.А. та ФОП Корнієнко Д.Б. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів Торгів.
- (68) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.
- (69) 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).

- (70) Узгодженням дій учасників Торгів 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 тендеру.
- (71) Матеріали справи свідчать про співпрацю між Відповідачами при підготовці тендерних пропозицій та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.
- (72) Виявлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- Відповідачі пов'язані відносинами контролю;
 - зареєстровані на одному електронному майданчику;
 - використання однієї IP- адреси під час завантаження тендерних пропозицій та участі у аукціонах Торгів;
 - тендерні документи Відповідачів створені в однакових версіях PDF та за допомогою одного програмного забезпечення;
 - однакові дефекти від дії технічних пристроїв на документах Відповідачів;
 - наявність господарських відносин між Відповідачами;
 - надання Відповідачами один одному фінансової допомоги
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці та участі у Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (73) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у Торгах, ідентифікатори закупівель - UA-2018-12-13-001625-с, UA-2017-12-07-001923-а, UA-2017-02-08-002574-с, UA-2017-01-13-000707-а, UA-2018-12-21-002437-с та UA-2018-12-07-003131-с 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».
- (74) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених Замовниками Торгів, порушивши право Замовників на отримання найбільш ефективного для них результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (75) Дії ФОП Хіти І.А., ФОП Корнієнко А.І., ФОП Хіти М.А. та ФОП Корнієнко Д.Б., які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у торгах за процедурою відкритих торгів, ідентифікатори закупівель UA-2018-12-13-001625-с, UA-2017-12-07-001923-а, UA-2017-02-08-002574-с, UA-2017-01-13-000707-а, UA-2018-12-21-002437-с та UA-2018-12-07-003131-с є порушеннями законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченими пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (76) На подання з попередніми висновками у справі №910-УД, яке було направлено Відповідачам, ФОП Хіта І.А. листом від 23.07.2019 №69-01/622, ФОП Хіта М.А. листом від 23.07.2019 №69-01/623 та ФОП Корнієнко А.І. листом від 23.07.2019 №69-01/621 повідомили про визнання факту вчинення ними порушень, вказали на важкий фінансовий стан та на наявність заборгованості перед контрагентами.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (77) Таким чином, доказами зібраними у справі та дослідження усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, доводиться, що їх дії є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів, які проводилися управлінням освіти і науки Тернопільської міської ради, Тернопільською

обласною комунальною клінічною психоневрологічною лікарнею та Тернопільською університетською лікарнею.

- (78) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів Торгів, заборонених відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

7. Визначення розміру штрафів

- (79) 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, в якому накладається штраф.
- (80) Відповідно до Податкової декларації платника єдиного податку – фізичної особи-підприємця Хіти Івана Антоновича обсяг доходу від реалізації товарів (робіт, послуг) за 2018 рік [REDACTED]
- [REDACTED] Відповідно до Податкової декларації платника єдиного податку – фізичної особи-підприємця Корнієнко Анастасії Іванівни обсяг доходу від реалізації товарів (робіт, послуг) за 2018 рік [REDACTED]
- (82) Відповідно до Податкової декларації про майновий стан і доходи за 2018 рік ФОП Хіти Марії Андріївни сума валового доходу [REDACTED]
- (83) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України враховується, що узгоджені дії Відповідачів, спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (84) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України були враховані пом'якшуючі обставини – співпраця під час розгляду справи з територіальним відділенням, що сприяла з'ясуванню обставин справи.

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 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 у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за №291/5482 (із змінами) 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 за №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року за №169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що фізична особа-підприємець Хіта Іван Антонович (ідентифікаційний код 2627009891, місце проживання: 47710, Тернопільська обл. Тернопільський район, село Гаї - Шевченківські, вулиця І.Франка, будинок 3) та фізична особа-підприємець Корнієнко Дмитро Богданович (ідентифікаційний код 3140721535, місце проживання: 46001, Тернопільська

обл., місто Тернопіль, вулиця Живова, 1,) вчинили порушення передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах, ідентифікатор закупівлі UA-2017-01-13-000707-а, які проводились Управлінням освіти і науки Тернопільської міської ради.

2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накладати на фізичну особу-підприємця Хіту Івана Антоновича штраф у розмірі 9 824 (дев'ять тисяч вісімсот двадцять чотири) гривні.

3. Визнати, що фізична особа-підприємець Хіта Марія Андріївна (ідентифікаційний код 2655712207, місце проживання: 47719, Тернопільська обл. Тернопільський район, село Гаї - Шевченківські, вулиця І.Франка, будинок 3) та фізична особа-підприємець Корнієнко Дмитро Богданович (ідентифікаційний код 3140721535, місце проживання: 46001, Тернопільська обл., місто Тернопіль, вулиця Живова, 1) вчинили порушення передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах, ідентифікатор закупівлі UA-2017-02-08-002574-с, які проводились Управлінням освіти і науки Тернопільської міської ради.

4. За порушення, вказане в пункті 3 резолютивної частини рішення, накладати на фізичну особу-підприємця Хіту Марію Андріївну штраф у розмірі 9 141 (дев'ять тисяч сто сорок одна) гривня.

5. Визнати, що фізична особа-підприємець Хіта Марія Андріївна (ідентифікаційний код 2655712207, місце проживання: 47719, Тернопільська обл. Тернопільський район, село Гаї - Шевченківські, вулиця І.Франка, будинок 3) та фізична особа-підприємець Корнієнко Анастасія Іванівна (ідентифікаційний код 3493201343, місце проживання: 46008, Тернопільська обл. Тернопільський район, місто Тернопіль, вулиця Медова, 6/9) вчинили порушення передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах, ідентифікатор закупівлі UA-2017-12-07-001923-а, які проводились Управлінням освіти і науки Тернопільської міської ради.

6. За порушення, вказане в пункті 5 резолютивної частини рішення, накладати на фізичну особу-підприємця Хіту Марію Андріївну штраф у розмірі 10 373 (десять тисяч триста сімдесят три) гривні.

7. За порушення, вказане в пункті 5 резолютивної частини рішення, накладати на фізичну особу-підприємця Корнієнко Анастасію Іванівну штраф у розмірі 8 795 (вісім тисяч сімсот дев'яносто п'ять) гривень.

8. Визнати, що фізична особа-підприємець Хіта Іван Антонович (ідентифікаційний код 2627009891, місце проживання: 47710, Тернопільська обл. Тернопільський район, село Гаї - Шевченківські, вулиця І.Франка, будинок 3) та фізична особа-підприємець Корнієнко Анастасія Іванівна (ідентифікаційний код 3493201343, місце проживання: 46008, Тернопільська обл. Тернопільський район, місто Тернопіль, вулиця Медова, 6/9) вчинили порушення передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах, ідентифікатор закупівлі UA-2018-12-07-003131-с, які проводились Тернопільською університетською лікарнею.

9. За порушення, вказане в пункті 8 резолютивної частини рішення, накладити на фізичну особу-підприємця Хіту Івана Антоновича штраф у розмірі 2 298 (дві тисячі двісті дев'яносто вісім) гривень.

10. За порушення, вказане в пункті 8 резолютивної частини рішення, накладити на фізичну особу-підприємця Корнієнко Анастасію Іванівну штраф у розмірі 2 298 (дві тисячі двісті дев'яносто вісім) гривень.

11. Визнати, що фізична особа-підприємець Хіта Іван Антонович (ідентифікаційний код 2627009891, місце проживання: 47710, Тернопільська обл. Тернопільський район, село Гаї - Шевченківські, вулиця І.Франка, будинок 3) та фізична особа-підприємець Корнієнко Анастасія Іванівна (ідентифікаційний код 3493201343, місце проживання: 46008, Тернопільська обл. Тернопільський район, місто Тернопіль, вулиця Медова, 6/9) вчинили порушення передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах, ідентифікатор закупівлі UA-2018-12-13-001625-с, які проводились Управлінням освіти і науки Тернопільської міської ради.

12. За порушення, вказане в пункті 11 резолютивної частини рішення, накладити на фізичну особу-підприємця Хіту Івана Антоновича штраф у розмірі 15 263 (п'ятнадцять тисяч двісті шістьдесят три) гривні.

13. За порушення, вказане в пункті 11 резолютивної частини рішення, накладити на фізичну особу-підприємця Корнієнко Анастасію Іванівну штраф у розмірі 8 795 (вісім тисяч сімсот дев'яносто п'ять) гривень.

14. Визнати, що фізична особа-підприємець Хіта Івана Антонович (ідентифікаційний код 2627009891, місце проживання: 47710, Тернопільська обл. Тернопільський район, село Гаї - Шевченківські, вулиця І.Франка, будинок 3) та фізична особа-підприємець Корнієнко Анастасія Іванівна (ідентифікаційний код 3493201343, місце проживання: 46008, Тернопільська обл. Тернопільський район, місто Тернопіль, вулиця Медова, 6/9) вчинили порушення передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах, ідентифікатор закупівлі UA-2018-12-21-002437-с, які проводились Тернопільською обласною комунальною клінічною психоневрологічною лікарнею.

15. За порушення, вказане в пункті 14 резолютивної частини рішення, накладити на фізичну особу-підприємця Хіту Івана Антоновича штраф у розмірі 3 658 (три тисячі шістьсот п'ятдесят вісім) гривень.

16. За порушення, вказане в пункті 14 резолютивної частини рішення, накладити на фізичну особу-підприємця Корнієнко Анастасію Іванівну штраф у розмірі 3 658 (три тисячі шістьсот п'ятдесят вісім) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують його сплату.

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

В. о. голови територіального відділення –
голова адміністративної колегії

А.Г. Левченко