



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

8 квітня 2021 р.

Київ

№ 209-р

Про перевірку рішення адміністративної колегії
Північного міжобласного територіального відділення
Антимонопольного комітету України від 24.09.2020
№ 60/61-р/к у справі № 75/60/80-рп/к.19

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши подання державного уповноваженого О. Нечитайло від 12.01.2021 № 8-01/32-пр/8-зв та відповідні матеріали,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ ПЕРЕВІРКИ

(1) Рішення адміністративної колегії Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Адміністративна колегія територіального відділення) від 24.09.2020 № 60/61-р/к у справі № 75/60/80-рп/к.19 (далі – Рішення № 60/61-р/к).

2. ПІДСТАВИ ДЛЯ ПЕРЕВІРКИ

(2) Заява фізичної особи-підприємця Лев Ганни Семенівни та фізичної особи-підприємця Бахлукової Ксенії Вікторівни від 30.10.2020 № 1 (zareєстрована в Комітеті 30.10.2020 за № 8-01/32-пр) (далі – Спільна заява).

3. ЗАЯВНИКИ

- (3) ФОП Лев Г.С. (далі – ФОП Лев Г.С.) (ідентифікаційний номер фізичної особи 1991206487), місцезнаходження: 02068, м. Київ, просп. П. Григоренка, буд. 25-Б, кв. 4.
- (4) ФОП Бахлукова К.В. (далі – ФОП Бахлукова К.В.) (ідентифікаційний номер фізичної особи 3078819226), місцезнаходження: 02068, м. Київ, просп. П. Григоренка, буд. 25-Б, кв. 3.

4. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ З ПЕРЕВІРКИ РІШЕННЯ

(5) Розпорядженням державного уповноваженого від 12.11.2020 № 08/308-р Спільну заяву ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукової К.В. про перевірку Рішення № 60/61-р/к прийнято до розгляду.

5. СТОРОНИ У СПРАВІ

(6) Відповідачами у справі № 75/60/80-рп/к.19 є ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукова К.В. (далі – Заявники, Учасники).

6. РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

(7) У резолютивній частині Рішення № 60/61-р/к Адміністративна колегія територіального відділення постановила:

«1. Визнати дії фізичної особи-підприємця Лев Ганни Семенівни (ідентифікаційний номер фізичної особи 1991206487, м. Київ) та фізичної особи-підприємця Бахлукової Ксенії Вікторівни (ідентифікаційний номер фізичної особи 3078819226, м. Київ), під час підготовки документів та участі у тендерній процедурі закупівлі: «Продуктові набори для харчування донорів», яка проводилась Національною дитячою спеціалізованою лікарнею «Охматдит» МОЗ України, ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-09-22-000636-b, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

2. За вчинення порушення, яке викладене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладити на фізичну особу-підприємця Лев Ганну Семенівну (ідентифікаційний номер фізичної особи 1991206487, м. Київ) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) грн.

3. За вчинення порушення, яке викладене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладити на фізичну особу-підприємця Бахлукову Ксенію Вікторівну (ідентифікаційний номер фізичної особи 3078819226, м. Київ) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) грн.

4. Визнати дії фізичної особи-підприємця Лев Ганни Семенівни (ідентифікаційний номер фізичної особи 1991206487, м. Київ) та фізичної особи-підприємця Бахлукової Ксенії Вікторівни (ідентифікаційний номер фізичної особи 3078819226, м. Київ), під час підготовки документів та участі у тендерній процедурі закупівлі: «Продуктові набори для харчування донорів», яка проводилась Національною дитячою спеціалізованою лікарнею «Охматдит» МОЗ України, ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-12-06-000493-a, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

5. За вчинення порушення, яке викладене в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладити на фізичну особу-підприємця Лев Ганну Семенівну (ідентифікаційний номер фізичної особи 1991206487, м. Київ) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) грн.

6. За вчинення порушення, яке викладене в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладити на фізичну особу-підприємця Бахлукову Ксенію Вікторівну (ідентифікаційний номер фізичної особи 3078819226, м. Київ) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) грн.

7. Визнати дії фізичної особи-підприємця Лев Ганни Семенівни (ідентифікаційний номер фізичної особи 1991206487, м. Київ) та фізичної особи-підприємця Бахлукової Ксенії Вікторівни (ідентифікаційний номер фізичної особи 3078819226, м. Київ), під час підготовки документів та участі у тендерній процедурі закупівлі: «Продуктові набори для харчування донорів», яка проводилась Національною дитячою спеціалізованою лікарнею «Охматдит» МОЗ України, ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-12-04-000344-c, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини

другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

8. За вчинення порушення, яке викладене в пункті 7 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладити на фізичну особу-підприємця Лев Ганну Семенівну (ідентифікаційний номер фізичної особи 1991206487, м. Київ) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) грн.

9. За вчинення порушення, яке викладене в пункті 7 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладити на фізичну особу-підприємця Бахлукову Ксенію Вікторівну (ідентифікаційний номер фізичної особи 3078819226, м. Київ) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) грн».

- (8) Копію Рішення № 60/61-р/к ФОП Лев Г.С. отримала 13.10.2020 (лист від 25.09.2020 № 60-02/5357).
- (9) Копію Рішення № 60/61-р/к ФОП Бахлукова К.В. отримала 13.10.2020 (лист від 25.09.2020 № 60-02/5358).

7. ДОВОДИ ЗАЯВНИКА

- (10) У своїх доводах Заявники зазначили, що їх основним місцем здійснення підприємницької діяльності є Національна дитяча спеціалізована лікарня «Охматдит» Міністерства охорони здоров'я України (далі – НДСЛ «Охматдит» МОЗ України) (буфет), куди ФОП Лев Г.С. постачає з 2011 року продуктові набори для харчування донорів «...згідно договорів. Після введення системи «Prozorro» у вересні 2017 р. було виставлено тендер на закупку продуктових наборів до кінця 2017 року. На момент виставлення тендеру була нагальна потреба в харчових наборах донорів, без яких неможливо проводити забір крові у донорів. Працюючи в лікарні і знаючи, що існувала критична потреба в донорській крові, так як відділенні лежало багато дітей з отруєнням від вживання зібраних в лісі грибів, ФОП Лев Г.С. поставила харчові набори на суму 20 000 грн **безоплатно**, щоб забезпечити потребу в крові на період проведення тендеру. Інших бажаних взяти участь в тендері на поставку харчових наборів не було, тому бажали прискорити процес проходження тендеру, ФОП Лев Г.С. залучила свою доньку ФОП Бахлукову Ксенію Вікторівну (надалі ФОП Бахлукова К.В.) до участі у тендері. Дані дії були зумовлені виключним бажанням допомогти лікарні якомога швидше отримати необхідну кількість харчових наборів, а отже, і донорської крові». Заявники стверджують, що не знали, що такими діями порушують законодавство про захист економічної конкуренції, адже є пов'язаними особами (матір'ю і дочкою).
- (11) ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукова К.В. у Спільній заяві зазначили, що «не приховували родинні зв'язки» та разом брали участь у тендері «лише для того, щоб тендер пройшов в один етап, а не в два етапи, що сталося б при наявності одного учасника».
- (12) Заявники зазначають, що після отримання вимог від Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України¹ (далі – Відділення) (03.04.2019) у середині квітня 2019 року записалися на прийом до заступника голови Відділення, на якому «заявили про визнання скоєного правопорушення та бажання співпрацювати з органами АМКУ».

¹ Відповідно до пункту 7.1 розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами) з 02 червня 2020 року назву Київського обласного територіального відділення Комітету змінено на Північне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України.

- (13) Заявники стверджують, що неотримання подання з попередніми висновками, призвело до неможливості «висловити власні позиції щодо розгляду питання про порушення законодавства про захист економічної конкуренції».
- (14) Також при накладенні штрафу, на думку Заявників, не було враховано, зокрема, такі обставини. У зв'язку з оголошенням карантину та заборону діяльності закладів громадського харчування ФОП Лев Г.С. не здійснювала підприємницької діяльності з 17.03.2020 по 10.06.2020.
- (15) Крім того, ФОП Лев Г.С. за основним місцем здійснення підприємницької діяльності, а саме на території НДСЛ «Охматдит» МОЗ України, до сьогодні працює на неповну потужність у зв'язку з тим, що лікарня закрита для відвідувачів, тому доступ до буфету відкритий лише для медичного персоналу, без доступу клієнтів ззовні.
- (16) На думку Заявників, Відділенням під час розгляду обставин Справи № 75/60/80-рп/к.19 не було враховано пом'якшуючі обставини:
- вчинення правопорушення відбулось через незнання;
 - неприховування істинних мотивів одночасної участі в тендері та своїх родинних зв'язків;
 - визнання провини та бажання максимально співпрацювати з органами Антимонопольного комітету України;
 - неможливість надати пояснення з незалежних від Заявників обставин;
 - Бахлукова К.В. за основним місцем роботи знаходиться у відпустці по догляду за дитиною до досягнення нею трирічного віку та має на утриманні двох неповнолітніх дітей віком 4,9 року та 9 місяців;
 - Лев Г.С. є пенсіонеркою за віком, а також інвалідом II групи через захворювання серцево-судинної системи (протез аортального клапана).
- (17) За інформацією ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукової К.В., торговельна націнка становила 12,5 %, дохід за кожним тендером становив:
- Процедура закупівлі-1:** $56\ 104,15\ \text{грн} * 0,125 = 7\ 013,02\ \text{грн}$;
- Процедура закупівлі-2:** $438\ 000,00\ \text{грн} * 0,125 = 54\ 750,00\ \text{грн}$;
- Процедура закупівлі-3:** $511\ 000,00\ \text{грн} * 0,125 = 63\ 875,00\ \text{грн}$,
- а сумарний дохід від трьох тендерів становив **125 638,02** грн. Отже, на думку Заявників, сплативши по **62 819, 01** грн, ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукова К.В. повністю відшкодували б державі розмір доходу, отриманого за порушення законодавства про захист економічної конкуренції;
- загальний дохід від господарської діяльності у 2019 році: ФОП Лев Г.С. становив **1 236 873,16** грн, а ФОП Бахлукової К.В. – **776 690, 67** грн.
- (18) У зв'язку із цим Заявники вважають, що розмір штрафу **неспівмірний**, Рішення № 60/61-р/к не враховує всіх обставин справи та просять скасувати Рішення № 60/61-р/к, а справу передати на новий розгляд.

8. ПЕРЕВІРКА РІШЕННЯ

8.1. Перевірка кваліфікації дій Відповідачів

- (19) За результатами перевірки Рішення № 60/61-р/к та аналізу матеріалів Справи № 75/60/80-рп/к.19 встановлено.
- (20) Згідно з розпорядженням Адміністративної колегії територіального відділення від 08.08.2019 № 60/80-рп/к розпочато розгляд Справи № 75/60/80-рп/к.19 за ознаками вчинення ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлуковою К.В. порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

- (21) Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців, громадських формувань (далі – ЄДР), основним видом діяльності ФОП Лев Г.С. є діяльність ресторанів, надання послуг мобільного харчування (код КВЕД 56.10).
- (22) Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, основним видом діяльності ФОП Бахлукової К.В. є діяльність ресторанів, надання послуг мобільного харчування (код КВЕД 56.10).
- (23) Отже, ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукова К.В. є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (24) Однією із цілей проведення торгів є досягнення оптимального й раціонального використання коштів.
- (25) Зазначена ціль досягається завдяки створенню конкурентного середовища під час вибору замовником кращої пропозиції, яка можлива лише тоді, коли вона запропонована у справжніх умовах змагальності. Погоджена поведінка між учасниками торгів усуває між ними змагальність, конкуренцію і, спотворюючи її об'єктивний результат – кращу пропозицію, порушує тим самим право замовника на отримання цієї пропозиції, на очікуваний замовником найбільш ефективний для нього результат.
- (26) НДСЛ «Охматдит» МОЗ України (далі – Замовник) за допомогою системи електронних закупівель «ProZorro» було проведено процедури електронних торгів із закупівлі за предметом (далі разом – Процедури закупівель або Торги):
- «Продуктові набори для харчування донорів», ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» – UA-2017-09-22-000636-b (далі – Процедура закупівлі-1). Очікувана вартість закупівлі – 56 104,15 грн з ПДВ;
 - «Продуктові набори для харчування донорів» ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» – UA-2017-12-06-000493-a (далі – Процедура закупівлі-2). Очікувана вартість закупівлі – 438 000,00 грн з ПДВ;
 - «Продуктові набори для харчування донорів» ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» – UA-2018-12-04-000344-c (далі – Процедура закупівлі-3). Очікувана вартість закупівлі – 511 000,00 грн з ПДВ.
- (27) З метою участі у Процедурі закупівлі-1 свої тендерні пропозиції надали такі суб'єкти господарювання:

Таблиця 1

№ п/п	Суб'єкт господарювання	Дата та час завантаження тендерної пропозиції
1	ФОП Лев Г.С.	07.10.2017 о 16:11
2	ФОП Бахлукова К.В.	07.10.2017 о 18:17

- (28) Вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували такі ціни на продуктові набори для харчування донорів:

Таблиця 2

№ п/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни	Примітка
		Початкова	Кінцева		
1	ФОП Лев Г.С.	52 585,00	52 585,00	0	Переможець
2	ФОП Бахлукова К.В.	56 104,15	56 104,15	0	

- (29) За результатами електронного аукціону найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ФОП Лев Г.С., з якою Замовник уклав договір від 06.11.2017 № 06/11/1 на загальну суму 52 585,00 грн без ПДВ. Додатковою угодою від 29.12.2017 продовжено строк дії договору про закупівлю на підставі частини п'ятої статті 36 Закону України «Про публічні закупівлі».

- (30) З метою участі у Процедурі закупівлі-2 свої тендерні пропозиції надали такі суб'єкти господарювання:

Таблиця 3

№ п/п	Суб'єкт господарювання	Дата та час завантаження тендерної пропозиції
1	ФОП Лев Г.С.	22.12.2017 о 00:06
2	ФОП Бахлукова К.В.	22.12.2017 о 00:17

- (31) Вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували такі ціни на продуктові набори для харчування донорів:

Таблиця 4

№ п/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		% Відсоток зниження ціни	Примітка
		Початкова	Кінцева		
1	ФОП Лев Г.С.	438 000,00	438 000,00	0	Переможець
2	ФОП Бахлукова К.В.	438 000,00	438 000,00	0	

- (32) За результатами електронного аукціону найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ФОП Лев Г.С., з якою Замовник уклав договір від 09.01.2018 № 09/01/7 на загальну суму 438 000,00 грн без ПДВ.

- (33) З метою участі у Процедурі закупівлі-3 свої тендерні пропозиції надали такі суб'єкти господарювання:

Таблиця 5

№ п/п	Суб'єкт господарювання	Дата та час завантаження тендерної пропозиції
1	ФОП Лев Г.С.	24.12.2018 о 20:00
2	ФОП Бахлукова К.В.	24.12.2018 о 20:11

- (34) Вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували такі ціни на продуктові набори для харчування донорів:

Таблиця 6

№ п/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни	Примітка
		Початкова	Кінцева		
1	ФОП Лев Г.С.	511 000,00	511 000,00	0	Переможець
2	ФОП Бахлукова К.В.	511 000,00	511 000,00	0	

- (35) За результатами електронного аукціону найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ФОП Лев Г.С, з якою Замовник уклав договір від 09.01.2019 № 09/01/1 на загальну суму 511 000,00 грн без ПДВ.

- (36) З урахуванням змін, внесених додатковими угодами від 01.02.2019 № 1, від 20.12.2019 № 1, від 09.01.2020 № 3, ціна договору зменшена та становить 433 182,00 грн.

- (37) В описово-мотивувальній частині Рішення № 60/61-р/к наведені обставини, які в сукупності повною мірою свідчать про те, що під час участі в Торгах ФОП Лев Г.С та ФОП Бахлукова К.В. вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

- (38) Зокрема, доказами вчинення ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлуковою К.В. антиконкурентних узгоджених дій є такі обставини:

- пов'язаність Учасників родинними зв'язками;
- реєстрація місцезнаходження (проживання) за однією і тією ж адресою;
- здійснення господарської діяльності за однією і тією ж адресою;

- використання спільних IP-адрес та адреси електронної пошти під час податкового звітування та керування рахунками в банках;
- спільні властивості файлів документів, поданих у складі пропозицій під час участі у Процедурах закупівель, зокрема один автор;
- спільні особливості в оформленні тендерних пропозицій, що були надані для участі у Процедурах закупівель;
- завантаження тендерних пропозицій в один день та в близькій проміжки часу;
- незниження цінових пропозицій;
- системність дій Відповідачів під час участі в Торгах.

- (39) На підставі сукупності зазначених обставин Адміністративною колегією територіального відділення зроблено висновок, що *«ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукова К.В. під час підготовки документації для участі у електронних торгах: «Продуктові набори для харчування донорів», ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-09-22-000636-b; «Продуктові набори для харчування донорів» ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-12-06-000493-a; «Продуктові набори для харчування донорів» ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-12-04-000344-c, 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».*
- (40) Змагальність учасників процедури закупівлі передбачає самостійні та незалежні дії (поведінку) кожного з учасників та їх обов'язок готувати свої пропозиції конкурсних торгів окремо, без обміну інформацією, що виключає будь-які спільні особливості в тендерних пропозиціях.
- (41) Відповідно до пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (42) Згідно з частиною четвертою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.
- (43) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентні узгоджені дії є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (44) Отже, Адміністративна колегія територіального відділення дійшла обґрунтованого висновку, що ФОП Лев Г.С та ФОП Бахлукова К.В. під час підготовки та участі в Торгах 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, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (45) Доводи Заявників, викладені у Спільній заяві про перевірку Рішення № 60/61-р/к у Справі № 75/60/80-рп/к.19, не спростовують висновків, зроблених Адміністративною колегією територіального відділення в Рішенні № 60/61-р/к.
- (46) Доказами, які підтверджують вчинення ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлуковою К.В. порушення законодавства про захист економічної конкуренції, є документи, що містяться в матеріалах справи № 75/60/80-рп/к.19.

8.2. Перевірка застосування статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції»

- (47) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону, накладається

штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

- (48) При визначенні розміру штрафу Адміністративною колегією територіального відділення враховано, що узгоджені дії ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукової К.В., спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату, належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки в таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими тендерними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції.
- (49) Відповідно до листа від 28.05.2020 № 1251/9/26-15-33-15-18 (вх. Відділення № 60-01/664 кі від 03.06.2020) Головного управління Державної податкової служби у м. Києві обсяг доходу Заявників у 2019 році становив: у ФОП Лев Г.С. – 1 236 873,16 грн, у ФОП Бахлукової К.В. – 776 690,67 грн.
- (50) Відповідно до резолютивної частини Рішення № 60/61-р/к на ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукову К.В. накладено штрафи по 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) грн за кожне порушення, що становить 5,5 відсотка від доходу ФОП Лев Г.С., отриманого у 2019 році, та 8,8 відсотка від доходу ФОП Бахлукової К.В., отриманого у 2019 році.
- (51) Отже, під час визначення розміру штрафу Адміністративною колегією територіального відділення дотримано норми частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

9. СПРОСТУВАННЯ ДОВОДІВ ЗАЯВНИКІВ

- (52) Щодо твердження Заявників, що під час розгляду справи не було враховано пом'якшуючі обставини, а саме: вчинення правопорушення відбулось через незнання; неприховування істинних мотивів одночасної участі в тендері та своїх родинних зв'язків; визнання провини та бажання максимально співпрацювати з органами Антимонопольного комітету України.
- (53) Такі твердження Заявників не підтверджуються матеріалами Справи № 75/60/80-рп/к.19.
- (54) Щодо неотримання Заявниками копій подання з попередніми висновками у Справі № 75/60/80-рп/к.19 та неможливості *«висловити власні позиції щодо розгляду питання про порушення законодавства про захист економічної конкуренції»*.
- (55) Як вбачається з матеріалів Справи № 75/60/80-рп/к.19, Відділення направило копії подання з попередніми висновками у Справі № 75/60/80-рп/к.19 ФОП Лев Г.С. (лист від 09.06.2020 № 60-02/3168, штрихкодний ідентифікатор № 0303508581800) та ФОП Бахлуковій К.В. (лист від 09.06.2020 № 60-02/3169, штрихкодний ідентифікатор № 0303508581818) на їх адреси, які були зазначені в ЄДР.
- (56) Разом із тим зазначені листи повернулись до Відділення у зв'язку **«із закінченням встановленого терміну зберігання»**.
- (57) Питання отримання вхідної кореспонденції є виключно внутрішнім організаційним питанням діяльності Заявників.
- (58) Отже, саме ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукова К.В. не забезпечили належного отримання ними поштової кореспонденції.
- (59) Відповідно до абзацу четвертого пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у

редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), у разі якщо немає можливості вручити копію подання з попередніми висновками особам, які беруть участь у справі, державний уповноважений, голова територіального відділення Комітету не пізніше ніж за п'ять днів до дня розгляду справи забезпечують розміщення на офіційному веб-сайті Комітету (<http://www.amc.gov.ua>) інформацію щодо попередніх висновків у справі, із зазначенням дати, часу й місця розгляду справи.

- (60) З матеріалів Справи № 75/60/80-рп/к.19 вбачається, що Відділенням 16.09.2020 на офіційному веб-сайті Комітету (<http://www.amc.gov.ua>) було розміщено інформацію щодо попередніх висновків у Справі № 75/60/80-рп/к.19 про порушення ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлуковою К.В. законодавства про захист економічної конкуренції, із зазначенням дати, часу й місця розгляду справи.
- (61) Отже, Відділенням не були порушені права ФОП Бахлукової К.В. та ФОП Лев Г.С. як сторін у Справі № 75/60/80-рп/к.19.

10. ПОДАННЯ ПРО ПЕРЕВІРКУ

- (62) За результатами проведення перевірки підготовлено подання від 12.01.2021 № 8-01/32-пр/8-зв (далі – Подання) про перевірку Рішення № 60/61-р/к, копії якого направлено ФОП Лев Г.С. (лист від 14.01.2021 № 200-20.6/08-715) та ФОП Бахлуковій К.В. (лист від 14.01.2021 № 200-20.6/08-716) і Відділенню (лист від 14.01.2021 № 200-20.6/08-714).
- (63) ФОП Лев Г.С., згідно з повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303504565753, отримала Подання 25.01.2021.
- (64) ФОП Бахлукова К.В., згідно з повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303504565770, отримала Подання 25.01.2021.
- (65) Зауважень та/або заперечень від ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукової К.В. на Подання про перевірку Рішення № 60/61-р/к до Комітету не надходило.
- (66) Відділення на Подання про перевірку Рішення № 60/61-р/к повідомило про відсутність пропозицій та заперечень (лист від 16.01.2021 № 60-01/201).

11. ПІДСТАВИ ДЛЯ ЗАЛИШЕННЯ РІШЕННЯ БЕЗ ЗМІН

- (67) Відповідно до частини першої статті 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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, заборона концентрації відповідно до Закону України «Про санкції» та неправильне застосування норм матеріального чи процесуального права є підставою для зміни, скасування чи визнання недійсним рішення.
- (68) Перевірка Рішення № 60/61-р/к та аналіз матеріалів справи № 75/60/80-рп/к.19 свідчать, що Рішення № 60/61-р/к прийнято при повному з'ясуванні обставин, які мають значення для справи; доведено обставини, які мають значення для справи і які визнано встановленими; висновки, викладені в Рішенні № 60/61-р/к, відповідають обставинам справи; правильно застосовано норми матеріального та процесуального права.
- (69) Отже, підстави для скасування Рішення № 60/61-р/к, відповідно до статті 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції», відсутні.

Враховуючи наведене, на підставі частини п'ятої статті 57 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пункту 44 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5,

зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

Рішення адміністративної колегії Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 24.09.2020 № 60/61-р/к у справі № 75/60/80-рп/к.19 залишити без змін.

Голова Комітету

О. ПІЩАНСЬКА