



# АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

## РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

17.12.2015 № 140 – р/к

Справа № 2/01-96-15

м. Харків

Про порушення законодавства  
про захист економічної конкуренції  
та накладення штрафу

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання другого відділу досліджень і розслідувань від 03.12.2015 № 485 про попередні висновки у справі № 2/01-96-15, розпочатої за ознаками вчинення ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ОПТА ЕКСИМ» (надалі – ТОВ «ОПТА ЕКСИМ») і ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ФОРТ-ПОСТ» (надалі – ТОВ «ФОРТ-ПОСТ») порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та матеріали цієї справи,

### **ВСТАНОВИЛА:**

За інформацією Управління Служби безпеки України у Харківській області (вх. від 04.03.2015 № 946 і від 04.03.2015 № 947) в діях ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» і ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» під час участі у державних закупівлях, проведених УПРАВЛІННЯМ ДЕРЖАВНОЇ СЛУЖБИ ОХОРОНИ ПРИ ГУМВС УКРАЇНИ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ (надалі – Замовник), наявні ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді спотворення результатів торгів.

В ході здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції, дослідження ринків реалізації приладів охоронної та пожежної сигналізації, на підставі подання другого відділу досліджень і розслідувань від 14.07.2015 № 278 про початок розгляду справи за ознаками вчинення ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення анти конкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення торгів, розпорядженням адміністративної колегії Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 14.07.2015 № 107-рп/к розпочато розгляд справи № 2/01-96-15 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (надалі – Справа).

Дії ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» полягають у погодженні ними під час участі у конкурсних торгах на закупівлю товарів «Прилади охоронної та пожежної сигналізації»

й подібна апаратура» (код за ДК 016:2010 – 26.30.5), які проводились УПРАВЛІННЯМ ДЕРЖАВНОЇ СЛУЖБИ ОХОРОНИ ПРИ ГУМВС УКРАЇНИ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ, своїх конкурсних пропозицій з метою забезпечення перемоги ТОВ «ОПТА ЕКСИМ».

В результаті збирання та аналізу доказів, з'ясування дійсних обставин Справи встановлено наступне.

В інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 21.08.2014 № 69 Управлінням Державної служби охорони при ГУМВС України в Харківській області (ідентифікаційний код - 08597026) опубліковане оголошення № 157165 про проведення відкритих торгів на закупівлю товарів «Прилади охоронної та пожежної сигналізації й подібна апаратура» (код ДК 016:2010 – 26.30.5) (надалі – Торги), які проведені у листопаді 2014 року.

Зазначена закупівля відбулась шляхом застосування процедури відкритих торгів відповідно до Закону України «Про здійснення державних закупівель» (надалі – Закон) в редакції, що діяла на той час.

Згідно з протоколом оцінки пропозицій конкурсних торгів, цінкових пропозицій від 22.12.2014 № 563 переможцем Торгів за критерієм «Ціна» стало ТОВ «ОПТА ЕКСИМ», пропозиція якого є найбільш економічно вигідною.

З переможцем Торгів 16.01.2015 Замовник уклав договір про закупівлю товарів за державні кошти на суму 4 449 099, 49 грн.

Відповідно до реєстру отриманих пропозицій конкурсних торгів для участі у Торгах подані конкурсні пропозиції від:

– ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» (ідентифікаційний код – 25468891), зареєстрованого реєстраційною службою Харківського міського управління юстиції 22.04.1998 за № 14801200000013007. Місцезнаходження: 61174, м. Харків, вул. Барабашова, 38-А, кв. 178. Основним видом діяльності ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» є неспеціалізована оптова торгівля (код за КВЕД 46.90);

– ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» (ідентифікаційний код – 37878323), зареєстрованого реєстраційною службою Харківського міського управління юстиції 07.11.2011 за №14801020000051647. Місцезнаходження: 61033, м. Харків, вул. Шевченка, 193, кім. 6. Основним видом діяльності ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» є неспеціалізована оптова торгівля (код за КВЕД 46.90);

– ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СЕКУР» (ідентифікаційний код - 36146785) (надалі – ТОВ «СЕКУР»), зареєстрованого 18.09.2008 за № 10691020000023940. Місцезнаходження: 04074, м. Київ, вул. Лугова, 2. Основним видом діяльності ТОВ «СЕКУР» є оптова торгівля побутовими електротоварами й електронною апаратурою побутового призначення для приймання, записування, відтворення звуку й зображення (код за КВЕД 46.63).

Згідно з протоколом відхилення пропозицій конкурсних торгів (цінових пропозицій) від 17.12.2014 № 559 пропозицію ТОВ «СЕКУР» Замовником відхилено у зв'язку із порушенням вимог пункту 3 частини першої статті 29 Закону, а саме пропозиція конкурсних торгів не відповідає умовам документації конкурсних торгів.

У розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» і ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» є суб'єктами господарювання. Крім того, зазначені суб'єкти господарювання є конкурентами на ринках товарів, щодо яких відбулись торги.

Однією з цілей проведення торгів є досягнення оптимального і раціонального використання коштів.

Зазначена ціль досягається завдяки створенню конкурентного середовища при виборі

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 найбільший ефективний для нього результат.

Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» економічна конкуренція характеризується як «змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання ...».

Механізм конкурсної процедури закупівель утворює для замовника виключно коло тих реальних пропозицій, поданих учасниками, з яких він має прийняти (акцептувати) найкращу. В результаті можливість переміщення попиту замовника на предмет закупівлі обмежується лише колом існуючих в рамках процедури закупівлі пропозицій, які для нього і утворюють ринок.

Змагальність учасників конкурентних процедур закупівель ґрунтується на непевності кожного з них щодо поведінки інших учасників і зумовлює необхідність кожним з учасників для здобуття перемоги пропонувати кращі умови за найнижчими цінами.

Пропозиції конкурсних торгів учасників повинні відрізнятися одна від іншої, як за зовнішнім оформленням, так і за ціновими параметрами, у разі, якщо учасники торгів готували їх окремо один від іншого, без обміну інформацією, оскільки мали б відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до підготовки своїх пропозицій.

До проведення Торгів рішенням комітету з конкурсних торгів згідно з протоколом від 18.08.2014 № 496 затверджена Документація конкурсних торгів на закупівлю товарів «Прилади охоронної та пожежної сигналізації й подібна апаратура» (надалі – Документація).

Документація складається з шести розділів, а саме: загальні положення; порядок внесення змін та надання роз'яснень до документації конкурсних торгів; підготовка пропозицій конкурсних торгів; подання та розкриття пропозицій конкурсних торгів; оцінка пропозицій конкурсних торгів та визначення переможця; укладання договору про закупівлю. Крім цього, Документація містить п'ять додатків:

Додаток № 1. «Форма «Пропозиції конкурсних торгів»;

Додаток № 2. «Перелік документів, що підтверджують відповідність учасника встановленим кваліфікаційним критеріям відповідно до статті 16 Закону та вимогам згідно зі статтею 17 Закону»;

Додаток № 3. «Проект договору про закупівлю»;

Додаток № 4. «Інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі»;

Додаток № 5. «Проект договору забезпечення пропозиції конкурсних торгів шляхом застави грошових коштів».

Рішенням комітету з конкурсних торгів згідно з протоколом від 11.11.2014 № 527 затверджено Зміни до Документації конкурсних торгів на закупівлю товарів «Прилади охоронної та пожежної сигналізації й подібна апаратура».

В ході розгляду Справи Замовник листом від 28.09.2015 № 48/9-3213/Кс (вх. від 28.09.2015 № 3950) повідомив Відділення про те, що:

- надсилав ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» листом від 06.11.2014 № 48/9-3477/Пл пункт 3 Розділу III Документації конкурсних торгів (забезпечення пропозиції конкурсних торгів) у паперовому вигляді;
- надсилав ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» листом від 06.11.2014 № 48/9-3476/Пл пункт 3 Розділу III Документації конкурсних торгів (забезпечення пропозиції конкурсних торгів) у паперовому вигляді;

- не надсилав учасникам Торгів жодних листів, факсограм у період підготовки та проведення Торгів;
- не проводив жодних нарад, консультацій, зборів, розмов з учасниками Торгів під час підготовки та проведення Торгів;
- не надсилав у період підготовки Торгів учасникам жодних шаблонів документів, таблиць, форм документів, зразків документів, крім тих, які містились в Документації конкурсних торгів;
- учасники Торгів у період підготовки Торгів не звертались до Замовника з проханням надати шаблони документів, таблиці, форми та зразки документів.

Втім, документи, які були подані ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» у складі пропозицій конкурсних торгів під час участі у Торгах, мають нехарактерну для такого випадку схожість, а у деяких випадках ідентичність, у зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті тощо. В ході порівняльного аналізу зазначених пропозицій конкурсних торгів ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» Відділенням встановлені докази, які у їх сукупності свідчать про спільну підготовку зазначеними учасниками своїх пропозицій конкурсних торгів, що підтверджується наступним.

Конкурсні пропозиції отримані від учасників Торгів в останній день подачі конкурсних пропозицій 26.11.2014: ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» о 09.45 та ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» о 09.30, незважаючи на те, що строк подачі конкурсних пропозицій з урахуванням змін до Документації складав майже 90 днів.

Отже, вказані документи надавались учасниками Торгів одночасно або з невеликим проміжком часу.

Схожість в оформленні конвертів, а саме:

- однакове розміщення тексту на конвертах;
- адреса Замовника написана у обох учасників Торгів однаково (індекс, місто, вулиця), розміщена в правому нижньому куті конверта, має однакове вирівнювання по правому краю;
- напис «НЕ ВІДКРИВАТИ до 11.00 год. 09.12.2014», написаний однаково: розміщений під предметом закупівлі, великими літерами, тим самим шрифтом;
- відомості щодо номерів контактних телефонів зазначені учасниками Торгів однаково: «телефон: ( )»;
- у написі «Пропозиція конкурсних торгів на закупівлю Товару», слово товар написано з великої літери, що є відмінним від положень Документації;
- у відомостях про учасника у ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та у ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» зазначено «ідентифікаційний код ЄДРПОУ», тобто пропущено прийменник «за», як передбачено Документацією.

Схожість в оформленні реєстру наданих учасниками Торгів документів, а саме:

- більшість документів мають однакову назву, відмінну від передбаченої Документацією;
- замість друкованого способу позначення номера сторінки, на якій розміщений документ, він написаний від руки;
- використання словосполучення «Єдиний реєстр юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців» замість Єдиний державний реєстр юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців;
- у написі «Копії сертифікатів якості на кожний Товар, що є предметом закупівлі», слово «товар» написано з великої літери.

У документі «Пропозиція конкурсних торгів», форма якої встановлена Додатком № 1 до Документації конкурсних торгів, встановлено наявність спільної відмінності, які полягає у написанні загальної вартості пропозиції з нового рядка.

Платіжне доручення у обох учасників видано 07.11.2014 одним банком (ФІЛІЯ «ХАРКІВСЬКЕ ГОЛОВНЕ РЕГІОНАЛЬНЕ УПРАВЛІННЯ» ПУБЛІЧНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА КОМЕРЦІЙНОГО БАНКУ «ПРИВАТБАНК»).

Учасниками Торгів у складі пропозиції надано проект договору про закупівлю, форма якого встановлена Додатком № 3 Документації конкурсних торгів, відступати від якої Учасники не можуть. Проекти цих договорів мають спільну назву, яка у своєму написанні відрізняється від зразка, а саме «Договір № \_\_\_\_\_ закупівлі Товарів за державні кошти».

Довідки щодо наявності обладнання та матеріально-технічної бази із зазначенням рухомого та нерухомого майна у учасників Торгів містить однакові граматичні помилки, а саме:

- використання учасниками Торгів у назвах довідок словосполучення «щодо наявність» замість «щодо наявності»;

- використання учасниками Торгів в тексті довідок словосполучення «Також інформуємо щодо нерухомого майна, яке знаходиться на баланси...» замість «Також інформуємо щодо нерухомого майна, яке знаходиться на балансі...».

У Додатку № 4 наведено інформаційну таблицю щодо необхідних технічних, якісних та кількісних характеристик предмета закупівлі. Учасники Торгів надали таблиці, які є відмінними від Додатку № 4 Документації, а саме зазначено «з/п», а не «№ з/п».

Документи учасників Торгів щодо стану необоротних активів має у назві однакову помилку, а саме використано словосполучення «Ведомість необоротних активів» замість «Відомість необоротних активів».

У довідках учасників Торгів щодо працівників використано однакові назви стовпців, а саме «№ п/п» та «Прізвище І.Б.» замість «№ з/п», «ПІБ» або «Прізвище Ім'я По-батькові».

У довідках учасників Торгів щодо надання витягу/виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців використано написання словосполучення «ЗАКОНУ УКРАЇНИ» великими літерами. Також ці документи схожі за змістом.

Довідки учасників Торгів щодо надання фінансового звіту за 9 місяців є схожими за змістом та містять однакові помилки у написанні, а саме використано словосполучення «Міністерство Фінансів України», позначення номеру наказу Міністерства фінансів України виконано без розділового знаку.

Довідки учасників Торгів щодо надання звіту про рух грошових коштів є схожими за змістом та містять однакові помилки у написанні, а саме використано словосполучення «Міністерство Фінансів України», позначення номеру наказу Міністерства фінансів України виконано без розділового знаку.

Довідка про стан позичкової заборгованості ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ», видана ПАТ КБ «ПРИВАТБАНК» в один день: 30.10.2014.

В назвах довідок щодо відсутності фактів правопорушень Учасників є спільна помилка, а саме замість «відсутності» використано «відсутністі».

Довідки учасників Торгів щодо сертифікатів відповідності, складені ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ», є схожими за змістом та містять у собі однакові пунктуаційні та стилістичні помилки, а саме використання слова «согласно» у документах, що складені українською мовою, скорочення «ПК» тощо.

У документах, які містяться у складі пропозицій конкурсних торгів учасників Торгів та були укладені від їх імені, відсутні реквізити: дата написання та вихідний номер документу.

Наявність у ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» спільних особливостей в оформленні та змісту вищезазначених документів свідчить про те, що між учасниками Торгів відбувся обмін інформацією в електронному вигляді або їх готувала одна особа.

Щодо надання пояснень стосовно схожості оформлення документів, які містяться у складі пропозицій конкурсних торгів обох учасників, ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» листом від 15.10.2015 № 1015/15-1 (вх. від 15.10.2015 № 4252) та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» листом від 15.10.2015 № 10-15-2 (вх. від 15.10.2015 № 4254) повідомили Відділення, що їх документи готувались безпосередньо ними самими, до теперішнього часу в електронному та паперовому вигляді вони не збереглись, під час підготовки пропозицій конкурсних торгів не використовували документи, які були взяті з відкритих джерел, доступних для інших суб'єктів господарювання.

За інформацією учасників Торгів безпосередньо оформленням участі у Торгах займалися:

- у ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» - директор ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» Габінський О.А., головний бухгалтер Словіковська С.А., менеджер зі збуту Ковтун О.І.;
- у ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» - директор ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» Юськов С.М., головний бухгалтер Гапоненко Н.О.

Проте, наведені пояснення спростовуються тим, що пропозиції конкурсних торгів учасників мають однакове зовнішнє оформлення та містять однакові схожості, які були б виключені за умови самостійної підготовки учасниками своїх пропозицій конкурсних торгів, а також спростовуються іншими наведеними доказами.

Справжність змагання при проведенні торгів забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях конкурсних торгів. Зокрема, учасники Торгів під час підготовки своїх пропозицій конкурсних торгів конкурують між собою та повинні формувати пропозиції самостійно (незалежно від інших учасників). Враховуючи зазначене, пропозиція конкурсних торгів, що перемогла, повинна містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам умови.

Отже, характер та кількість виявлених співпадінь виключають можливість того, що пропозиції конкурсних торгів ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» готувались окремо і без обміну інформацією між ними. Зазначені обставини вказують на те, що пропозиції конкурсних торгів готувались учасниками Торгів спільно і мав місце обмін інформацією між ними.

Інформаційні довідки з Єдиного реєстру підприємств, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство, видані в один день - 05.11.2014 з різницею у 3 хвилини (ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» отримало довідку о 09 год. 54 хв. 36 с., ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» отримало довідку о 09 год. 57 хв. 30 с.).

Тобто, вказані інформаційні довідки замовлялись одночасно або з невеликим проміжком часу.

Інформаційні довідки з Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні правопорушення, видані в один день - 04.11.2014, за послідовними номерами - № 67485, № 67486, з різницею у 2 хвилини (ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» отримало довідку об 11 год. 18 хв. 35 с., ТОВ «ОПТА-ЕКСИМ» об 11 год. 16 хв. 29 с.).

Наведені факти щодо подачі документів до відповідних установ в один день свідчать про спільну підготовку пропозицій конкурсних торгів ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ».

Аналіз цінової поведінки учасників Торгів вказує на те, що цінова пропозиція ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» формувалась з урахуванням цінової пропозиції ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» з огляду на наступне.

У документі «Пропозиція конкурсних торгів» ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» запропонувало ціну на прилади охоронної та пожежної сигналізації у розмірі 4 449 099, 49 гривень (з ПДВ), ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» - 4 949 065 гривні (з ПДВ).

Аналізом цінових пропозицій встановлено ранжирування запропонованих цін ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ». А саме, економічні показники (величини) розміщені у певному порядку залежно від значущості величин від меншої до більшої, ціни на товари «Прилади охоронної та пожежної сигналізації й подібна апаратура» з 2 по 10 пункти відрізняються на одну величину – 8,3 %.

ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» не надали до Відділення ґрунтовних пояснень та детальних розрахунків вартості приладів, які ними пропонувались безпосередньо на Торги.

ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» листом 15.10.2015 № 1015/15-1 та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» листом від 15.10.2015 № 10-15-2 повідомили інформацію щодо постачальників товару, який був предметом закупівлі на Торгах. В ході аналізу виявлено, що ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» здійснювали закупівлю у тих самих постачальників, а саме:

- ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «АРТРОН» (ідентифікаційний код - 30150047);
- ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «БЕЗПЕКА» (ідентифікаційний код - 31032687);
- ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ДФЕНС» (ідентифікаційний код - 25639447);
- ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СП СЕНК» (ідентифікаційний код - 13594082);
- ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СТА ЕЛЕКТРОНІКА» (ідентифікаційний код - 33152052);
- МАЛЕ ПІДПРИЄМСТВО «ЕЛЕКТРОН» У ФОРМІ ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ (ідентифікаційний код - 21572249).

За таких умов різниця у цінах Учасниках, які запропоновані у конкурсній пропозиції, повинна бути мінімальною. Втім, загальна вартість пропозиції ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» перевищує загальну суму пропозиції ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» на 11 %.

Зазначене свідчить про те, що ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» не намагалось здобути перемогу на Торгах і свою конкурсну пропозицію готувало формально. Отже, цінова конкуренція між учасниками Торгів була відсутня, а пропозиції конкурсних торгів учасниками були підготовлені узгоджено.

В жовтні 2014 року ВІДДІЛОМ ДЕРЖАВНОЇ СЛУЖБИ ОХОРОНИ ПРИ УМВС УКРАЇНИ У ВОЛИНСЬКІЙ ОБЛАСТІ проводилася процедура державної закупівлі приладів пожежної та охоронної сигналізації (оголошення про проведення процедури закупівлі № 180325 у «Віснику державних закупівель» від 22.10.2014 № 112), в якій перемогу одержало ТОВ «ЛТД ПАРАДОКС-ТЕКНОЛОДЖІ» (місцезнаходження: вул. Кіквідзе, 13 В, оф. 79, м. Київ, 01103, ідентифікаційний код - 38488356).

Порівнявши цінову пропозицію ТОВ «ЛТД ПАРАДОКС-ТЕКНОЛОДЖІ» та пропозиції, запропоновані ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» та ТОВ «ОПТА ЕКСИМ», виявлено, що ціни запропоновані ТОВ «ЛТД ПАРАДОКС-ТЕКНОЛОДЖІ» на п'ять найменувань товару були значно ( від 43 до 71 %) нижчими ніж ті, що були запропоновані ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» та ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» під час проведення Торгів УПРАВЛІННЯМ ДЕРЖАВНОЇ СЛУЖБИ ОХОРОНИ ПРИ ГУМВС УКРАЇНИ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ (Таблиця № 1).

Таблиця № 1

п/п	Найменування товару	Цінова пропозиція ТОВ «ЛТД ПАРАДОКС-ТЕКНОЛОДЖІ»		Цінова пропозиція ТОВ «ОПТА ЕКСИМ»			Цінова пропозиція ТОВ «ФОРТ ПОСТ»		
		За одиницю товару, грн. з ПДВ	Кількість, шт.	За одиницю товару, грн. з ПДВ	Кількість, шт.	Різниця від цінової пропозиції ТОВ «ЛТД ПАРАДОКС-ТЕКНОЛОДЖІ», %	За одиницю товару, грн. з ПДВ	Кількість, шт.	Різниця від цінової пропозиції ТОВ «ЛТД ПАРАДОКС-ТЕКНОЛОДЖІ», %
1.	Радіокнопка UMB-100-HS або еквівалент	285,24	20	496,00	500	43	540,64	500	47
2.	Додатковий брелок UMB-100-НТ або еквівалент	144,06	40	224,00	30	35	244,16	30	41
3.	Радіокнопка AN-200-HS або еквівалент	285,24	10	852,00	20	66	941,76	20	70
4.	Додатковий брелок AN-200-HS або еквівалент	144,06	10	452,00	20	68	505,76	20	71
5.	ГЧ - НВЧ сповіщувач SWAN 1000 або еквівалент	698,18	10	720,00	100	3	784,80	100	11

Вищенаведені факти, враховуючи відсутність ґрунтовних пояснень та детальних розрахунків вартості приладів охоронної та пожежної сигналізації й подібної апаратури, свідчать про незацікавленість ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» в результатах Торгів та впевненість ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» в своїй перемозі. Поряд з іншими доказами у Справі наведені обставини підтверджують погодження ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» до проведення Торгів своїх пропозицій конкурсних торгів з метою забезпечення перемоги ТОВ «ОПТА ЕКСИМ».

Між учасниками Торгів існують сталі цивільно – правові відносини, проводяться грошові взаєморозрахунки, що підтверджується також інформацію ПУБЛІЧНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА КБ «ПРИВАТБАНК» стосовно операцій – перерахування грошових коштів із (на) рахунків (рахунки) ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» № 26004060815755, на (із) рахунок (рахунку) ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» № 26001201644001 за період з 01.01.2014 по 30.09.2015, направлену листом від 12.10.2015 № Э.DOG\_POD/3-72215БТ. Виписка з банку за наведений період знаходиться у матеріалах Справи.

ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» (листом від 15.10.2015 № 1015/15-1) та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» (листом від 15.10.2015 № 10-15-1) підтвердили існування господарських відносин між ними вповдовж їх діяльності.

На розкритті пропозицій конкурсних Торгів, яке відбулось 26.11.2014 у приміщенні Замовника, представник ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» був відсутній. Протокол про розкриття пропозицій конкурсних торгів міститься у матеріалах Справи.



Зазначена поведінка керівника ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» може свідчити про його незацікавленість у результатах Торгів та впевненість ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» у своїй перемозі на Торгах, що в свою чергу призвело до несправжнього змагання.

ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» систематично беруть участь у процедурах державних закупівель, які проводяться Замовником, в яких перемагає ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» (оголошення про проведення процедури закупівлі № 086292 у Віснику державних закупівель від 24.03.2014 № 24 (870), № 086360 у Віснику державних закупівель від 24.03.2014 № 24 (870), № 157136 у Віснику державних закупівель від 21.08.2014 № 69).

Таким чином, в сукупності встановлених обставин та зібраних доказів у Справі встановлено:

- надання в один день до комітету з конкурсних Торгів документів, які входять до складу пропозицій конкурсних торгів;
- схожість у оформленні учасниками Торгів конвертів;
- схожість оформлення реєстру наданих учасниками Торгів документів;
- однакові відмінності у формі «Пропозиція конкурсних торгів» від Додатку № 1 Документації;
- однакові відмінності у інформаційній таблиці щодо необхідних технічних, якісних та кількісних характеристик предмета закупівлі, від Додатку № 4 Документації;
- надання у складі пропозиції конкурсних торгів довідок про стан позичкової заборгованості, виданих в один день одним відділенням банку м. Харкова;
- спільні відмінності у проектах договору про закупівлю від форми, яка встановлена Додатком № 3 Документації конкурсних торгів
- однакові граматичні помилки у довідках учасників Торгів щодо наявності обладнання та матеріально-технічної бази із зазначенням рухомого та нерухомого майна у учасників Торгів;
- спільні помилки у довідках учасників Торгів щодо стану необоротних активів;
- однакові назви стовпців у довідках учасників Торгів щодо працівників;
- спільна помилка у довідках учасників щодо надання витягу/виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців;
- схожість за змістом та спільні стилістичні помилки у довідках учасників Торгів щодо надання фінансового звіту за 9 місяців;
- схожість за змістом та спільні стилістичні помилки у довідках учасників Торгів щодо надання звіту про рух грошових коштів;
- спільна помилка у довідках учасників щодо відсутності фактів правопорушень;
- схожість за змістом та спільні пунктуаційні та стилістичні помилки у довідках учасників Торгів щодо сертифікатів відповідності;
- відсутність реквізитів, а саме дати написання та вихідного номер документу, у обох учасників Торгів;
- надання в один день до державних установ запитів щодо отримання необхідної інформації для участі у Торгах;
- відсутність економічного обґрунтування запропонованих учасниками Торгів цін;
- ранжирування запропонованих учасниками Торгів цін на одну величину;
- різниця у цінах на 8 % незважаючи на те, що учасники пропонували товар, закупівля якого здійснювалася у одних і тих самих постачальників;

- завищення рівня цін на 40 – 70 % у порівнянні з цінами на аналогічний товар, які пропонувалися у іншій процедурі державної закупівлі ТОВ «ЛТД ПАРАДОКС-ТЕКНОЛОДЖІ»;
- наявність господарських відносин між учасниками Торгів до участі та під час участі у Торгах;
- систематична перемога ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» в процедурах державних закупівель Замовника зі сталим складом учасників;
- відсутність ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» на розкритті пропозицій конкурсних торгів.

Отже, під час участі у Торгах учасники діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою конкуренції та необхідною умовою визначення переможця.

Погодження поведінки при формуванні своїх пропозицій учасниками Торгів призвело до заміни конкуренції на координацію поведінки зазначених суб'єктів господарювання з метою створення видимості конкуренції в межах Торгів.

В ході розгляду Справи ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» не надали до Відділення ґрунтовних пояснень та документальних доказів, які б спростовували або свідчили про відсутність між ними антиконкурентних узгоджених дій, які полягали у спотворенні результатів Торгів, проведених УПРАВЛІННЯМ ДЕРЖАВНОЇ СЛУЖБИ ОХОРОНИ ПРИ ГУМВС УКРАЇНИ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ.

Враховуючи наведене, матеріалами та доказами, зібраними у Справі, доведено, що дії ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ», які полягають у погодженні ними під час проведення торгів на закупівлю товарів: «Прилади охоронної та пожежної сигналізації й подібна апаратура», що проводились УПРАВЛІННЯМ ДЕРЖАВНОЇ СЛУЖБИ ОХОРОНИ ПРИ ГУМВС УКРАЇНИ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ у 2014 році, своїх пропозицій конкурсних торгів з метою забезпечення перемоги ТОВ «ОПТА ЕКСИМ», є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

Такі дії суб'єктів господарювання є горизонтальними антиконкурентними узгодженими діями.

Доказами, які підтверджують вчинення ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, є документи, що містяться в матеріалах Справи.

На подання про попередні висновки ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» повідомили про те, що не погоджуються з такими висновками та не визнали факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції, не зазначивши при цьому будь-яких ґрунтовних пояснень, які б спростовували докази вчинення антиконкурентних узгоджених дій.

Відповідно до податкової декларації з податку на прибуток підприємства дохід ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2014 рік складає 5 808 684 (п'ять мільйонів вісімсот вісім тисяч шістсот вісімдесят чотири) гривні.

Відповідно до податкової декларації з податку на прибуток підприємства дохід ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2014 рік складає 1 382 559 (один мільйон триста вісімдесят тисяч п'ятсот п'ятдесят дев'ять) гривень.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного

комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р), із змінами, адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

#### ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ТОВАРИСТВО 3 ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВАРИСТВО 3 ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ФОРТ-ПОСТ», погодивши під час участі у конкурсних торгах на закупівлю товарів «Прилади охоронної та пожежної сигналізації й подібна апаратура», проведених УПРАВЛІННЯМ ДЕРЖАВНОЇ СЛУЖБИ ОХОРОНИ ПРИ ГУМВС УКРАЇНИ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ у листопаді 2014 року, свої конкурсні пропозиції з метою забезпечення перемоги ТОВ «ОПТА ЕКСИМ», вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

2. Згідно з абзацом другим частини другої, частини шостої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накласти на ТОВАРИСТВО 3 ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ОПТА ЕКСИМ» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. Згідно з абзацом другим частини другої, частини шостої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накласти на ТОВАРИСТВО 3 ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ФОРТ-ПОСТ» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України "Про захист економічної конкуренції" штраф повинен бути сплачений у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

Згідно з частиною восьмою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єкт господарювання зобов'язаний протягом п'яти днів з дня сплати штрафу надіслати до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Голова колегії

А.Г. Косолапов

