



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

29 грудня 2015 року № 151- р/к

Справа № 2/01-125-15

м. Харків

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 2/01-125-15 про порушення ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ОПТА ЕКСИМ» (надалі – ТОВ «ОПТА ЕКСИМ») та ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ФОРТ-ПОСТ» (надалі – ТОВ «ФОРТ-ПОСТ») законодавства про захист економічної конкуренції та подання другого відділу досліджень і розслідувань від 15.12.2015 № 501 про попередні висновки у цій справі,

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» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» під час участі у державній закупівлі товарів «Приладів охоронної та пожежної сигналізації й подібна апаратура» (надалі – Торги), проведених УПРАВЛІННЯМ ДЕРЖАВНОЇ СЛУЖБИ ОХОРОНИ ПРИ ГУМВС УКРАЇНИ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ (надалі – Замовник) у квітні 2014 року, 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 14.09.2015 № 365 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 антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, розпорядженням адміністративної колегії Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 14.09.2015 № 145-рп/к розпочато розгляд справи № 2/01-125-15 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 Торгах 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 24.03.2014 № 24 (870) Замовником опубліковане оголошення № 086292 про проведення відкритих Торгів.

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

Згідно з протоколом оцінки пропозицій конкурсних торгів (цінових пропозицій) від 07.05.2014 № 471 переможцем Торгів за критерієм «Ціна» стало ТОВ «ОПТА-ЕКСИМ».

З переможцем Торгів 29.05.2014 Замовник уклав договір від 29.05.2014 № 171 про закупівлю товарів за державні кошти на суму 3 680 884,55 грн.

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

– ТОВ «ФОРТ-ПОСТ», зареєстрованого реєстраційною службою Харківського міського управління юстиції 22.04.1998 за №14801200000013007. Ідентифікаційний код – 25468891, 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», зареєстрованого реєстраційною службою Харківського міського управління юстиції 07.11.2011 за №14801020000051647. Ідентифікаційний код – 37878323, місцезнаходження: 61033, м. Харків, вул. Шевченка, буд. 193, кім. 6. Основним видом діяльності ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» є неспеціалізована оптова торгівля (код за КВЕД 46.90).

– ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «НАУКОВО - ВПРОВАДЖУВАЛЬНА ФІРМА «ВЕНБЕСТ – ЛТД» (надалі – ТОВ «НАУКОВО - ВПРОВАДЖУВАЛЬНА ФІРМА «ВЕНБЕСТ – ЛТД»)) зареєстрованого реєстраційною службою Головного територіального управління юстиції у місті Києві 25.12.1991 за № 1 068 120 0000 001152. Ідентифікаційний код – 16305262, місцезнаходження 02099, м. Київ, вул. Зрошувальна, буд. 6, кім. 1. Основним видом діяльності ТОВ «НАУКОВО - ВПРОВАДЖУВАЛЬНА ФІРМА «ВЕНБЕСТ – ЛТД» є Виробництво обладнання зв'язку (код за КВЕД 26.30)

Згідно з протоколом відхилення пропозицій конкурсних торгів (цінових пропозицій) від 07.05.2014 № 470 пропозицію ТОВ «НАУКОВО - ВПРОВАДЖУВАЛЬНА ФІРМА «ВЕНБЕСТ – ЛТД» Замовником відхилено у зв'язку із порушенням вимог пункту 3 частини першої статті 29 Закону України «Про здійснення державних закупівель», 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 13.03.2014 № 444 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».

В ході розгляду Справи встановлено, що 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. За результатами порівняльного аналізу зазначених пропозицій учасників Торгів 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 24.04.2014: ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» о 09 годині 00 хвилин та ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» о 09 годині 13 хвилин, незважаючи на те, що строк подачі конкурсних пропозицій складав 30 днів. Отже, вказані документи надавались учасниками Торгів з невеликим проміжком часу.

Схожість в оформленні конвертів, відмінна від зразка замовника, а саме:

- 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. 24.04.2014», написаний однаково, розміщений під предметом закупівлі, великими літерами;

- 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 означення номера сторінки, на якій розміщений документ, він написаний від руки;

- 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, яка полягає у написанні загальної вартості пропозиції з нового рядка.

Учасниками у складі пропозиції надано довідку щодо копій аналогічних договорів (така довідка не передбачена Додатком № 2 Документації конкурсних торгів), в якій використано словосполучення: «умови конфіденційності цих договорів не дозволяють їх оприлюднювати».

У довідках про персонал учасника у ТОВ «ФОРТ – ПОСТ» зазначене прізвище та ініціали менеджера - Габінська О.Я., водночас директором ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» є Габінський О.А.

Довідки про стан позичкової заборгованості ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» видані ПАТ КБ «ПРИВАТБАНК» в один день: 22.04.2014.

Платіжні доручення щодо забезпечення пропозиції конкурсних торгів по договору застави у обох учасників видано 22.04.2014 з різницею у дві хвилини, одним банком («ХАРКІВСЬКЕ ГРУ ПУБЛІЧНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА КОМЕРЦІЙНОГО БАНКУ «ПРИВАТБАНК»).

У довідках щодо відомостей про учасника у ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» в рядку Директор ТОВ після найменування поставлений зайвий розділовий знак пропуску перед лапками.

Запити на витяг з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців стосовно обох учасників були оформлені 16.04.2014 однією особою Василенко Дарією Миколаївною.

Довідки учасників Торгів щодо надання звіту про рух грошових коштів є однаковими 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.

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».

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 або їх готувала одна особа.

Щодо надання пояснень стосовно схожості оформлення документів, які містяться у складі пропозицій конкурсних торгів обох учасників, ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» листом від 22.10.2015 № 10-22-2 (вх. від 22.10.2015 № 4366) та ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» листом від 26.10.2015 № 1026/15-1 (вх. від 26.10.2015 № 4428) 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 з питань регіонального розвитку Тоніца Я.В, наказ стосовно залучення зазначених осіб надавався в усній формі;

- 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 пропозиції конкурсних торгів, а також спростовуються іншими наведеними доказами.

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 3 680 884, 55 гривень (з ПДВ), ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» - 4 517 390 гривень (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 ціни на товари та кількості товару «Прилади охоронної та пожежної сигналізації й подібна апаратура» у пунктах 4, 5, 38, 39, 41, 48, 63, 90 відрізняються на одну величину - 12 %.

Крім того, в ході аналізу конкурсної пропозиції ТОВ «НАУКОВО - ВПРОВАДЖУВАЛЬНА ФІРМА «ВЕНБЕСТ – ЛТД» встановлено, що загальна сума пропозиції є значно нижчою, ніж загальні суми пропозицій, наведені у конкурсних пропозиціях ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» (на 15 %) та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» (на 30 %).

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

ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» листом від 26.10.2015 № 1026/15-1 (вх. від 26.10.2015 № 4428) та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» листом від 22.10.2015 № 10-22-2 (вх. від 22.10.2015 № 4366) надали інформацію щодо постачальників товару, який був предметом закупівлі на Торгах. В ході її аналізу виявлено, що ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» здійснювали закупівлю у одних й тих самих постачальників, а саме:

- ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «АРТРОН» (ідентифікаційний код - 30150047);
- ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «БЕЗПЕКА» (ідентифікаційний код - 31032687);
- ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ДІФЕНС» (ідентифікаційний код - 25639447);
- ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАНІСТЮ «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).

Аналізом цінових пропозицій інших процедур закупівель за державні кошти за той самий період та з тим самим предметом закупки, але з іншим складом учасників встановлено наступне.

В інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 07.04.2014 № 28 (874) УПРАВЛІННЯМ ДЕРЖАВНОЇ СЛУЖБИ ОХОРОНИ ПРИ ГУМВС УКРАЇНИ В ХЕРСОНСЬКІЙ ОБЛАСТІ (ідентифікаційний код – 08597032) опубліковане оголошення № 093468 про проведення відкритих торгів на закупівлю товарів «Прилади охоронної та пожежної сигналізації й подібна апаратура» (код за ДК 016:2010 – 26.30.5).

За результатами проведення цієї процедури закупівлі переможцем стало ТОВ «МІЖНАРОДНЕ АГЕНСТВО БЕЗПЕКИ «ВІКІНГ» (ідентифікаційний код – 39045117; місцезнаходження: 08131, Київська область, Києво - Святошинський р - н, с. Софіївська Борщагівка, вул. Чорновола, 46 А).

Порівнявши цінову пропозицію ТОВ «МІЖНАРОДНЕ АГЕНСТВО БЕЗПЕКИ «ВІКІНГ» та цінові пропозиції, які запропоновані ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» та ТОВ «ОПТА ЕКСИМ», виявлено, що запропоновані ТОВ «МІЖНАРОДНЕ АГЕНСТВО БЕЗПЕКИ «ВІКІНГ» ціни є нижчими з різницею по окремим позиціям від 7 % до 44 % (Таблиця № 1).

Таблиця № 1

п/п	Найменування товару	Цінова пропозиція ТОВ «МАБ «ВІКІНГ»		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 і ТОВ «МАБ «ВІКІНГ», %	За одиницю товару, грн. з ПДВ	Кількість, шт.	Різниця від цінової пропозиції ТОВ «МАБ «ВІКІНГ», %
1.	Акустичний сповіщувач розбиття скла КС – 121 або еквівалент	120,00	78	151,80	10	21 %	170,02	10	29 %
2.	Кнопка тривоги з фіксацією ART – 483М або еквівалент	77,69	93	110,64	100	30 %	139,10	100	44 %
3.	Радіокнопка AN-2000-HS або еквівалент	618,55	2	745,20	20	17 %	834,62	2	25 %
4.	Додатковий брелок AN-200-HS або еквівалент	373,49	1	400,20	20	7 %	448,22	20	17 %

Крім того, ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» брали участь у процедурі державних закупівель, які проводилися Замовником у листопаді 2014 року, в яких також перемогло ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» (оголошення про проведення процедури закупівлі № 157165 у Віснику державних закупівель від 21.08.2014 № 69).

Аналізом запропонованих в квітні та листопаді 2014 року учасниками Торгів цін по одним й тим самим позиціям встановлено, що в квітні 2014 року ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» пропонувало ціни, які на 7 % - 34 % більше за ціни в листопаді 2014 року, а ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» на 7 % - 34 % відповідно (Таблиця № 2 в додатку до цього рішення).

Будь – яких пояснень з цього приводу учасники Торгів не надали.

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.

Крім того, ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» листом від 26.10.2015 № 1026/15-1 (вх. від 26.10.2015 № 4428) та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» листом від 22.10.2015 № 10-22-2 (вх. від 22.10.2015 № 4366) підтвердили існування господарських відносин між ними вповодж їх діяльності.

На розкритті пропозицій конкурсних Торгів, яке відбулось у приміщенні Замовника, був присутній лише представник ТОВ «НАУКОВО - ВПРОВАДЖУВАЛЬНА ФІРМА «ВЕНБЕСТ – ЛТД» - генеральний директор Романов Г.В., представники ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» та ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» були відсутні.

Зазначена поведінка учасників свідчить про впевненість ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» у перемозі у Торгах та незацікавленість ТОВ «ФОРТ – ПОСТ» у їх результатах, що в свою чергу підтверджує несправжність змагання.

ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» систематично та спільно беруть участь у процедурах державних закупівель, які проводяться Замовником, в яких перемагає ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» (оголошення про проведення процедури закупівлі № 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, зокрема:

- надання в один день до комітету з конкурсних Торгів документів, які входять до складу пропозицій конкурсних торгів;
- схожість в оформленні конвертів, відмінна від зразка замовника;
- схожість в оформленні реєстрів наданих учасником Торгів документів;
- спільна відмінність у документах «Пропозиція конкурсних торгів», форма яких встановлена Замовником;
- наявність довідок щодо копій аналогічних договорів, які не передбачені додатком № 2;
- однакові прізвища менеджера ТОВ «ФОРТ – ПОСТ» та директора ТОВ «ОПТА ЕКСИМ»;
- довідки про стан позичкової заборгованості видані одним банком в один день;
- платіжні доручення ТОВ «ФОРТ – ПОСТ» та ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» видані одним банком в один день;
- у довідках щодо відомостей про учасника поставлений зайвий розділовий знак в рядку Директор ТОВ;
- запити на витяг Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців були оформлені в один день та однією особою;
- однакові за змістом довідки про рух грошових коштів, що містять однакові помилки;
- у довідках щодо працівників однакові назви стовпців;
- формування цінової пропозиції ТОВ «ФОРТ – ПОСТ» з урахуванням цінової пропозиції ТОВ «ОПТА ЕКСИМ»;
- ТОВ «ФОРТ – ПОСТ» та ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» систематично разом беруть участь у процедурах державних закупівель;
- наявність господарських відносин між учасниками Торгів під час участі у Торгах;
- систематична перемога ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» в процедурах державних закупівель Замовника зі сталим складом учасників;
- відсутність ТОВ «ФОРТ-ПОСТ» та ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» на розкритті пропозицій конкурсних торгів.

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» готувалися окремо і без обміну інформацією між ними.

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 полягають у спотворенні результатів Торгів, проведених Замовником.

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 Замовником у квітні 2014 року, 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 шістьсот 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 21, 27 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної 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 З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВАРИСТВО З 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 квітні 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. За порушення, вказане в пункті 1 цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ОПТА ЕКСИМ» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За порушення, вказане в пункті 1 цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З 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 восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова Колегії

А.Г. Косолапов