



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

16 червня 2016 № 65 – р/к

Справа № 1/01-208-15

м. Харків

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання першого відділу досліджень і розслідувань від 13.05.2016 № 252 про попередні висновки у справі № 1/01-208-15, розпочатої за ознаками вчинення ДЕРЖАВНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ "ПІДПРИЄМСТВО ОЛЕКСІВСЬКОЇ ВИПРАВНОЇ КОЛОНІЇ УПРАВЛІННЯ ДЕРЖАВНОЇ ПЕНІТЕНЦІАРНОЇ СЛУЖБИ УКРАЇНИ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ № 25" (надалі – Виправна колонія № 25) та ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ КОМПАНІЄЮ "НОВА ЕРА" (надалі – ТОВ Компанія "Нова Ера") порушення законодавства про захист економічної конкуренції, та матеріали цієї справи,

ВСТАНОВИЛА:

В ході здійснення державного контролю за дотриманням вимог законодавства про захист економічної конкуренції в сфері державних закупівель, дослідження ринків металевих виробів, керуючись інформацією Прокуратури Харківської області, наданою листом від 07.12.2015 № 15/1-280-15, на підставі подання першого відділу досліджень і розслідувань від 25.12.2015 № 509 за ознаками вчинення Виправною колонією № 25 та ТОВ Компанією "Нова Ера" порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого 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, адміністративною колегією Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 29.12.2015 № 232-рп/к про початок розгляду справи № 1/01-208-15 (надалі - Справа).

Дії Виправної колонії № 25 та ТОВ Компанії "Нова Ера" полягають у погодженні ними під час участі у конкурсних торгах на закупівлю цистерн, резервуарів та вмістищ металевих інших (придбання контейнерів для збирання побутових відходів), які проводились Департаментом житлового господарства Харківської міської ради (ідентифікаційний код - 03366078) (надалі – Замовник), своїх конкурсних пропозицій з метою забезпечення перемоги Виправній колонії № 25.

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

В інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 30.04.2015 Замовником опубліковане оголошення № 124360 про проведення відкритих торгів на закупівлю цистерн, резервуарів та вмістищ металевих інших (придбання контейнерів для збирання побутових

відходів) (код за ДК 25.92.11-50.00) (надалі - Торги).

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, цінових пропозицій від 09.06.2015 переможцем Торгів за лотом № 1 і № 5 за критерієм «Ціна» з сумарною оцінкою 100 балів визнано Виправну колонію № 25.

З переможцем Торгів Замовник уклав договір про закупівлю товарів за державні кошти на загальну суму 521595,00 грн.

Для участі у Торгах подані конкурсні пропозиції від:

– Виправної колонії № 25, зареєстрованої 07.08.1995 за № 14801200000047418. Ідентифікаційний код – 08680879. Місцезнаходження: 61051, м. Харків, вул. Цезаря Кюї, 44. Основним видом діяльності Виправної колонії є виробництво будівельних металевих конструкцій і частин конструкцій (код за КВЕД 25.11);

– ТОВ Компанії "Нова Ера". Ідентифікаційний код – 32137060. Місцезнаходження: 61051, м. Харків, вул. Клочковська, 370, оф. 112. Основним видом діяльності ТОВ Компанії "Нова Ера" є неспеціалізована оптова торгівля (код за КВЕД 46.90);

– Дар'ївської виправної колонії Управління державної пенітенціарної служби України в Херсонській області (надалі – Дар'ївська виправна колонія), зареєстрованої 17.03.2000 за номером 1482120000000224. Ідентифікаційний код – 08565676. Місцезнаходження: 75032, Херсонська обл., Білозерський район, село Дар'ївка. Основним видом діяльності Дар'ївської виправної колонії є діяльність у сфері юстиції та правосуддя (код за КВЕД 84.23);

– Приватного підприємства "Промсвязьсервіс" (надалі – ПП "Промсвязьсервіс"), зареєстрованого 19.08.1996 за номером 1480120000000485661093. Ідентифікаційний код – 24347688. Місцезнаходження: 61093 м. Харків, вул. Клапцова, б. 48. Основним видом діяльності є будівництво житлових і нежитлових будівель (код за КВЕД 41.20).

Відповідно до протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів, цінових пропозицій від 09.06.2015 конкурсні пропозиції, надані Дар'ївською виправною колонією і ПП "Промсвязьсервіс", були відхилені, як такі, що не відповідають умовам конкурсної документації.

У розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» Виправна колонія № 25 і ТОВ Компанія "Нова Ера" є суб'єктами господарювання.

До проведення Торгів рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника 27.04.2015 затверджена Документація конкурсних торгів на закупівлю виробів конструкційних металевих та їхніх частин (код за ДК 016-2010: 25.29.1) (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 4 додатки: "Пропозиція конкурсних торгів", "Перелік документів, які вимагаються для підтвердження відповідності пропозиції учасника кваліфікації та іншим вимогам замовника", "Істотні вимоги договору про закупівлю" та "Технічна специфікація".

Однією з цілей проведення конкурсних торгів відповідно до законодавства в сфері державних закупівель є досягнення оптимального і раціонального використання державних коштів.

Зазначена ціль досягається шляхом створення 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...».

За повідомленням Виправної колонії № 25 і ТОВ Компанія "Нова Ера" Замовник Торгів не проводив нарад, консультацій, зборів, розмов та не надсилав шаблони документів, таблиці, форми, зразки.

Як Виправна колонія № 25, так і ТОВ Компанія "Нова Ера" для підготовки конкурсної документації використовували таблиці, форми документів, зразки документів з веб – порталу tender.me.gov.ua.

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 відрізнитись 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.

Враховуючи зазначене, будь-які схожості в оформленні конкурсних пропозицій вказаних учасників Торгів повинні виключатись.

Проте, за інформацією ТОВ Компанії "Нова Ера", наданою листом від 11.02.2016 № 6 (вх. від 11.02.2016 № 487), для підготовки документів на Торги ним залучались працівники Виправної колонії № 25:

- Конотоп Юлія Олександрівна;
- Германенко Людмила Вадимівна.

Згідно інформації Виправної колонії № 25, наданої листом від 10.02.2016 № 4/14-49/Нх (вх. від 11.02.2016 № 477), до підготовки документів на Торги були залучені наступні працівники Виправної колонії № 25:

- Конотоп Юлія Олександрівна;
- Германенко Людмила Вадимівна;
- Пархомова Тетяна Вячеславівна;
- Ушакова Галина Іванівна.

Окрім цього, про проведення Торгів ТОВ Компанія "Нова Ера" дізналась від Виправної колонії № 25.

В ході порівняльного аналізу конкурсних пропозицій учасників Торгів встановлено наступне.

Пропозиції конкурсних торгів Виправною колонією № 25 та ТОВ Компанією "Нова Ера" були надані Замовнику в один день – 03.06.2015.

Документацією передбачено форму заповнення "Пропозиції конкурсних торгів". Втім, обидва учасники надали пропозиції конкурсних торгів, схожі в оформленні, а саме: у обох учасників на кожній сторінці наявний бланк зазначених суб'єктів господарювання та внизу на кожній сторінці зазначено «Директор державного підприємства ПОВК № 25» та «Директор Компанія «НОВАЯ ЕРА», що не було передбачено Документацією та затвердженої "Пропозиції конкурсних торгів".

Документацією передбачено надання у довільній формі довідки щодо наявності обладнання та матеріально-технічної бази. Проте, в обох учасників Торгів зазначена довідка оформлена у текстовій формі, має однакову назву, а саме "Обладнання та матеріально-технічна база виробництва".

У зазначеній довідці ТОВ Компанія "Нова Ера" вказано про наявність таких основних засобів як, апарат плазменої різки металу "Hypertherm Powermax 45" українсько-німецького виробництва, зварювальні апарати українського виробництва "Кентавр" в кількості 2 одиниці, гільйотина та обладнання для фарбування. В той же час, у додатку № 3 до першого примірника акта перевірки, що залишається в органі державної податкової служби "Довідка про результати проведеного аналізу документів, поданих ТОВ Компанія "Нова Ера" у складі конкурсної документації" (надалі – Додаток № 3 до акту перевірки) зазначено, що перелічене обладнання згідно з даними бухгалтерського рахунку 10 "Основні засоби" станом на 30.09.2015 не обліковувалось.

Крім цього, відповідно до Довідки про наявність працівників відповідної кваліфікації ТОВ Компанія "Нова Ера" вказала про наявність інженер-механіка, зварювальника (2 чол.), слюсаря, інженера. Тоді як, у Додатку № 3 до акту перевірки зазначено, що відповідно до звітів за формою 1 ДФ працюючим за вказаними посадами у період з 01.01.2014 по 30.09.2015 заробітна плата чи будь-які інші виплати, пов'язані з оплатою праці на підприємстві не нараховувались та не виплачувались.

Довідки про відсутність заборгованості по сплаті податків і зборів, видані Державною податковою інспекцією у Дзержинському районі м. Харкова ГУ Міндоходів у Харківській області (надалі – ДПІ у Дзержинському р-ні м. Харкова), надані Виправною колонією № 25 та ТОВ Компанія "Нова Ера" у складі конкурсних пропозицій, від однієї дати – 29.05.2015 за номерами № 9157/10/20-30-25-01-15 та № 9160/10/20-30-25-01-15 відповідно.

За інформацією ДПІ у Дзержинському р-ні м. Харкова, наданою листом від 27.01.2016 № 193/9/20-30-23-01-17, заяви на отримання зазначених довідок надані в один день – 25.05.2015 та зареєстровані за послідовними номерами – вх. № 22059 для ТОВ "Компанії "Нова Ера" та вх. № 22058 для Виправної колонії № 25.

Документацією Торгів передбачено надання в довільній формі інформації про те, що учасники протягом останніх трьох років не притягались до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції" у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результату торгів. Проте, зазначені довідки, подані Виправною колонією № 25 та ТОВ Компанія "Нова Ера" є ідентичними, а саме:

- мають однакову назву "Довідка";
- мають однаковий текст;
- по тексту в однакових місцях відсутні відступи.

Конкурсна пропозиція Виправної колонії № 25 склала 521 595,00 грн., що на 2,1 % менше, ніж пропозиція ТОВ Компанії "Нова Ера" – 532 650 грн. При цьому, інші суб'єкти господарювання для участі у Торгах у складі конкурсних пропозицій надали свої конкурсні пропозиції, які є нижчими ніж у Виправної колонії № 25 та ТОВ Компанія "Нова Ера", що відображено у таблиці № 1.

Таблиця № 1

Назва продукції	Ціна за одиницю, грн. (без ПДВ)						Різниця рівня цін учасників Торгів та інших суб'єктів господарювання (ст. 4 *100%/ст. 7 – 100%), %
	учасники Торгів			інші суб'єкти господарювання			
	ТОВ Компанія "Нова Ера"	Виправна колонія № 25	Середня ціна	Дар'ївська виправна колонія	ПП "Промсвязь сервіс"	Середня ціна	
1	2	3	4	5	6	7	8
Цистерни, резервуари та вмістища металеві, інші (придбання контейнерів для збирання побутових відходів)	2 650,00	2595,00	2 622,5	1919,94	2 493,35	2 206,65	15,9

В ході аналізу калькуляції встановлено, що як у Виправної колонії № 25 так і у ТОВ Компанії "Нова Ера" однакові витрати на:

- виготовлення – 112,575 грн.
- транспортні витрати - 45,03 грн.
- адміністративні витрати – 37,525 грн.
- плановий прибуток – 3%.

Калькуляція оформлена у вигляді таблиці з двома стовпчиками. Крім того, як у Виправної колонії № 25 так і у ПП Компанії "Нова Ера" суми витрат написані як "112-575", "45-03" хоча доцільно було б зазначити як "112,575", "45,03". При цьому учасники Торгів при написанні сум статей витрат використовують два знака після знаку "тире", крім суми "Виготовлення" та "Адміністративні витрати" де використовують три знака після знаку "тире".

ТОВ Компанія "Нова Ера" не надала детальних розрахунків щодо формування ціни на предмет закупівлі, лише зазначила, що у разі перемоги планувала здійснити закупівлю матеріалів та комплектуючих для виробництва продукції у:

- ТОВ "АВ метал груп", м. Дніпропетровськ;
- ТОВ "Хімрезерв -Харків", м. Харків;
- Українсько-латвійське ТОВ 11"БАДМ, ЛТД", м. Дніпропетровськ;
- ПАТ "Харківський Метизний Завод" м. Дружківка, Донецька обл.;
- ТОВ ТД "Аркада", м. Дружківка, Донецька обл.;
- ТОВ "ЕпіцентрК", м. Київ.

При цьому, Виправна колонія № 25 для виготовлення продукції отримувала матеріали та комплектуючі від:

- ТОВ "Пасс", м. Харків;
- ФОП Шаповал В.М., м. Харків;
- ТОВ "Варіоком", м. Харків;
- ТОВ "АВ метал груп", м. Дніпропетровськ.

Враховуючи, що учасники Торгів мають різних постачальників, а отже закупівельні ціни у кожного постачальника є різними, понесення однакових витрат (із точністю до однієї копійки) на придбання матеріалів та комплектуючих є неможливим.

Крім того, переважна більшість можливих постачальників ТОВ Компанія "Нова Ера" знаходяться за межами Харківської області, тоді як у Виправної колонії № 25 – у м. Харкові, отже у учасників Торгів не можуть бути однаковими (із точністю до однієї копійки) транспортні витрати.

Адміністративні витрати пов'язуються з обслуговуванням та управлінням підприємства, а при плануванні прибутку враховуються зовнішні та внутрішні умови діяльності підприємства.

Враховуючи особливості, потреби та умови господарської діяльності кожного учасника Торгів, адміністративні витрати та плановий прибуток не можуть бути на одному рівні як для пенітенціарної служби, так і для товариства з обмеженою відповідальністю.

За інформацією, наданою Прокуратурою Харківської області (лист від 18.12.2015 № 15/1-280-15), відповідно до протоколу про хід і результати негласних оперативно-розшукових заходів з використанням технічних засобів зняття інформації з транспортних телекомунікаційних мереж прокурором відділу нагляду за додержанням законів при виконанні судових рішень у кримінальних провадженнях, а також при застосуванні інших заходів примусового характеру, пов'язаних з обмеженням особистої свободи громадян прокуратури області була зафіксована розмова з керівником ТОВ Компанія «Нова-Ера», з якої вбачається, що останній буде виступати в якості технічного учасника у Торгах.

Також, під час обшуку у приміщенні адміністративної будівлі Виправної колонії № 25 прокурором відділу нагляду за додержанням законів при виконанні судових рішень у кримінальних провадженнях, а також при застосуванні інших заходів примусового характеру, пов'язаних з обмеженням особистої свободи громадян прокуратури області відповідно до протоколу огляду речей від 05.09.2015 було оглянуто системний блок комп'ютера «R-Line № 1006226) в корпусі чорного кольору з серійним номером № 90-PL863A15N4-53C, включено зазначений комп'ютер та з використанням за допомогою пошукової системи «Пуск» програмного забезпечення та шляхом введення у пошуковому вікні словосполучення

- «Новая эра» знайдено, зокрема, C:\User\1\Desktop\Тендера\2015\ЖКХ_июль\Новая Эра_контейнери.doc;

-«Конкурсная пропозиция» знайдено, зокрема, C:\User\1\Desktop\Тендера\2015\ЖКХ_июль\Новая Эра_контейнери.doc;

Окрім цього, ПП Компанією "Нова Ера" у складі конкурсної пропозиції була подана довідка від 02.06.2015 № 1039/57-3-58 про стан кредитної заборгованості, видана АТ "Укрсиббанк". Відповідно до протоколу обшуку від 28.08.2015, наданого Прокуратурою Харківською області, в ході проведеного обшуку приміщень Виправної колонії № 25 було виявлено та вилучено довідку від 02.06.2015 № 1039/57-3-58 про стан кредитної заборгованості, видану АТ "Укрсиббанк".

Таким чином, конкурсна пропозиція ТОВ Компанія "Нова Ера" вказує на “пропозицію прикриття” – заявку, яка не має на меті виграш у торгах, а присутня для створення ілюзії конкуренції.

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

Отже, зазначені факти, враховуючи відсутність ґрунтовних пояснень та детальних розрахунків, свідчать про те, що ціни ТОВ Компанії "Нова Ера" встановлювались на підставі цін,

запропонованих Виправною колонією № 25, що є доказом їх попередньої домовленості задля забезпечення гарантованої перемоги Виправної колонії № 25 на Торгах.

Крім цього, відповідно до Довідки про досвід виконання аналогічних договорів, поданої ТОВ Компанія "Нова Ера" у складі конкурсних пропозицій, ТОВ Компанія "Нова Ера" виготовляла аналогічні товари для фізичної особи – підприємця Золочівської Катерини Миколаївної (надалі – ФОП Золочівська К.М.). При цьому, у Додатку № 3 до акту перевірки зазначено, що у період з 01.01.2014 по 30.09.2015 не встановлено проведення господарських операцій між ФОП Золочівською К.М. та ТОВ Компанія "Нова Ера". Слід також зазначити, що Золочівська К.М. доводиться матір'ю директору ТОВ Компанії "Нова Ера" Золочівському Юрію Олександровичу.

Таким чином, на відміну від Виправної колонії № 25, ТОВ Компанія "Нова Ера" не має досвіду в галузі виготовлення конструкційних металевих виробів.

Слід додати, що поза межами Торгів між Виправною колонією № 25 та ТОВ Компанією "Нова Ера" існують господарсько-правові відносини. Так, Виправна колонія № 25 виготовляє для ТОВ Компанії "Нова Ера" запчастини до сільськогосподарської техніки.

Отже, встановлені факти виключають можливість того, що конкурсні пропозиції Виправною колонією № 25 та ТОВ Компанією "Нова Ера" готувалися кожним з них окремо і без обміну інформацією між ними. Зазначені обставини вказують на те, що конкурсні пропозиції готувались учасниками Торгів спільно та мав місце обмін інформацією між ними.

На розкритті конкурсних пропозицій, яке відбулося у приміщенні Замовника 06.07.2015, учасники Торгів не були присутні.

Така поведінка Виправною колонією № 25 та ТОВ Компанією "Нова Ера" свідчить про:

- незацікавленість учасників в результатах Торгів;
- про попередню домовленість між учасниками;
- про наявність інформації, в тому числі щодо цінової частини пропозицій один одного.

В сукупності встановлених обставин та зібраних доказів у Справі встановлено, зокрема:

- подання Виправною колонією № 25 та ТОВ Компанія "Нова Ера" пропозицій конкурсних торгів в один день;
- залучення ТОВ Компанія "Нова Ера" до підготовки конкурсних пропозицій працівників Виправної колонії № 25;
- однакові відмінності документів пропозицій учасників Торгів від Документації;
- ідентичність довідок складених у довільній формі;
- наявність господарсько – правових відносин між Виправною колонією № 25 та ТОВ Компанія "Нова Ера";
- необґрунтований розмір цін, встановлених ТОВ Компанія "Нова Ера".

Погодження поведінки при формуванні своїх конкурсних пропозицій учасниками вказаних Торгів призвело до заміни конкуренції на координацію поведінки зазначених суб'єктів господарювання з метою створення видимості конкуренції в межах Торгів, що в свою чергу призвело до спотворення результатів Торгів.

Таким чином, 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.

Учасники, узгодивши свою поведінку під час проведення Торгів, фактично невілювали конкуренцію, що призвело до несправжнього цінового змагання.

Таким чином, сукупність взаємозалежних фактів, обставин, дій учасників Торгів підтверджують вчинення ними антиконкурентних узгоджених дій шляхом координації своєї поведінки під час участі у Торгах. Внаслідок таких дій відбулось усунення конкуренції в рамках Торгів, що призвело до спотворення їх результатів.

В ході розгляду Справи Виправна колонія № 25 та ТОВ Компанія "Нова Ера" не надали до Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України ґрунтовних пояснень та документальних доказів, які б спростовували або свідчили про відсутність між ними антиконкурентних узгоджених дій, які полягали у спотворенні результатів Торгів, проведених Замовником.

Враховуючи зазначене, матеріалами та доказами, зібраними у Справі, доведено, що дії Виправної колонії № 25 та ТОВ Компанія "Нова Ера", які полягають у погодженні конкурсних пропозицій між ними під час участі у процедурі відкритих торгів на закупівлю цистерн, резервуарів та вмістищ металевих інших (придбання контейнерів для збирання побутових відходів), які проводились Департаментом житлового господарства Харківської міської ради, своїх конкурсних пропозицій з метою забезпечення перемоги Виправній колонії № 25, 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.

ТОВ Компанія «Нова Ера» заперечень на подання про попередні висновки у Справі не надало.

На подання про попередні висновки у Справі Виправна колонія № 25 листом від 31.05.2016 № 4/14-216п/Нх надіслала заперечення.

У запереченнях Виправна колонія № 25 зазначає, що подання пропозицій конкурсних торгів Замовнику в один день із ТОВ Компанія «Нова Ера» не свідчить про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, оскільки такі дії обумовлені часовими обмеженнями, що встановлюються для підготовки документів для участі у процедурі державних закупівель.

Згідно із звітом про результати проведення процедур відкритих і двоступеневих торгів та попередньої кваліфікації від 20.07.2015 № 24 датою оприлюднення оголошення про проведення Торгів є – 30.04.2015. При цьому строк подання пропозицій конкурсних торгів – 04.06.2015. Таким чином, Виправна колонія № 25 і ТОВ Компанія «Нова Ера» мали 35 днів для подання Замовнику пакету документів для участі у Торгах.

Проте, як вбачається із реєстру отриманих пропозицій конкурсних торгів, кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій від 04.06.2015, Виправна колонія № 25 і ТОВ Компанія «Нова Ера» у передостанній день – 03.06.2015 подали Замовнику свої конкурсні пропозиції.

Виправна колонія № 25 зазначає, що матеріали Справи не містять жодного доказу, що ТОВ Компанія «Нова Ера» залучала до підготовки конкурсної пропозиції їх працівників, але при цьому не заперечує факту надання правової допомоги її працівниками ТОВ Компанії «Нова Ера».

Під час збору доказів по Справі до ТОВ Компанії «Нова Ера» направлена вимога від 13.01.2016 № 02-16/1-93 про надання інформації в одному з пунктів якої запитувався перелік осіб (суб'єктів господарювання, фізичних осіб, що не є працівниками ТОВ Компанії «Нова Ера»), які залучались ТОВ Компанією «Нова Ера» до підготовки та/або збору документів (тендерних пропозицій, довідок та інших документів, що були отримані від органів державної влади, інших суб'єктів господарювання тощо) для участі, зокрема, у Торгах. ТОВ Компанія «Нова Ера» листом від 11.02.2016 № 6 повідомило, що для підготовки документів на Торги залучались працівники Виправної колонії № 25, а саме Конотоп Юлія Олександрівна та Германенко Людмила Вадимівна.

Отже, в матеріалах Справи наявні докази залучення ТОВ Компанією «Нова Ера» працівників Виправної колонії № 25.

Виправна колонія № 25 не погоджується з висновками Відділення стосовно ідентичності довідок про те, що учасники Торгів протягом останніх трьох років не притягувались до відповідальності за порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Втім, такі заперечення Виправної колонії № 25 не можуть бути прийняті до уваги, оскільки згідно з Документацією зазначена довідка має складатися в довільній формі, а отже будь - які співпадіння в стилі написання тексту, пунктуаційних помилках, тощо виключаються.

Крім цього, Виправна колонія № 25 зазначає, що надання нею та ТОВ Компанією «Нова Ера» майже однакової цінової пропозиції не є підтвердженням порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Втім, в матеріалах Справи наявні калькуляції учасників Торгів, що містять однакові «до копійки» витрати на виготовлення продукції – 112,575 грн., транспортні витрати - 45,03 грн., адміністративні витрати – 37,525 грн., плановий прибуток – 3%.

За умови самостійного (окремо один від одного) економічно обґрунтованого розрахунку цін на Торги співпадіння за окремими статтями витрат було б неможливим.

Слід зазначити, що саме сукупність фактів та зібраних доказів підтверджує факт вчинення Виправною колонією № 25 та ТОВ Компанією «Нова Ера» порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Таким чином, всі заперечення Виправної колонії № 25 спростовуються матеріалами Справи.

Доказами, які підтверджують вчинення Виправною колонією № 25 та ТОВ Компанія "Нова Ера" порушення законодавства про захист економічної конкуренції, є документи, що містяться в матеріалах Справи.

Виручка (дохід) Виправної колонії № 25 від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний 2015 рік складає 17 771 193 (сімнадцять мільйонів сімсот сімдесят одна тисяча сто дев'яносто три) гривні.

Виручка (дохід) ТОВ Компанія «Нова Ера» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний 2015 рік складає 12 065 694 (дванадцять мільйонів шістдесят п'ять тисяч шістсот дев'яносто чотири) гривні.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12, 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 50, 52 Закону України "Про захист економічної конкуренції", пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), пунктами 29, 31, 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету від 19.09.1994 № 5, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ДЕРЖАВНЕ ПІДПРИЄМСТВО "ПІДПРИЄМСТВО ОЛЕКСІВСЬКОЇ ВИПРАВНОЇ КОЛОНІЇ УПРАВЛІННЯ ДЕРЖАВНОЇ ПЕНІТЕНЦІАРНОЇ СЛУЖБИ УКРАЇНИ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ № 25" (ідентифікаційний код - 08680879) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ КОМПАНІЯ "НОВА ЕРА" (ідентифікаційний код – 32137060), погодивши під час участі у торгах на закупівлю за державні кошти цистерн, резервуарів та вмістищ металевих інших (придбання контейнерів для збирання побутових відходів), які проводились Департаментом житлового господарства Харківської міської ради, свої пропозиції конкурсних торгів з метою забезпечення перемоги ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА "ПІДПРИЄМСТВО ОЛЕКСІВСЬКОЇ ВИПРАВНОЇ КОЛОНІЇ УПРАВЛІННЯ ДЕРЖАВНОЇ ПЕНІТЕНЦІАРНОЇ СЛУЖБИ УКРАЇНИ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ № 25", вчинили порушення

законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

2. Згідно з абзацом другим частини другої статті 52 Закону України "Про захист економічної конкуренції" за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", накласти на ДЕРЖАВНЕ ПІДПРИЄМСТВО "ПІДПРИЄМСТВО ОЛЕКСІВСЬКОЇ ВИПРАВНОЇ КОЛОНІЇ УПРАВЛІННЯ ДЕРЖАВНОЇ ПЕНІТЕНЦІАРНОЇ СЛУЖБИ УКРАЇНИ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ № 25" (ідентифікаційний код - 08680879) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. Згідно з абзацом другим частини другої статті 52 Закону України "Про захист економічної конкуренції" за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ КОМПАНІЯ "НОВА ЕРА" (ідентифікаційний код – 32137060) 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

Н.В. Фастова