



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

27.04.2017 № 47 - р/к

Справа № 2/01-84-16

м. Харків

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 2/01-84-16 про порушення ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ» (надалі - ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ») та ПРИВАТНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК» (надалі – ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК») законодавства про захист економічної конкуренції та подання другого відділу досліджень і розслідувань від 11.04.2017 № 143 про попередні висновки у цій справі,

ВСТАНОВИЛА:

Керуючись інформацією Слідчого управління Головного управління Національної поліції в Харківській області, наданою листом від 25.03.2016 № 7772/119-24-2016 (вх. № 1058), в ході дослідження ринків реконструкції очисних споруд, на підставі подання другого відділу досліджень і розслідувань від 23.08.2016 № 309 про початок розгляду справи за ознаками вчинення ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ» та ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК» 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 вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, адміністративною колегією Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 23.08.2016 № 115 - рп/к про початок розгляду справи № 2/01-84-16 (надалі – Справа).

Дії ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ» та ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК» полягають у погодженні ними під час участі у процедурі закупівлі «Реконструкція очисних споруд каналізації Малоданилівської селищної ради Дергачівського району Харківської області», що проводилась Департаментом капітального будівництва Харківської обласної державної адміністрації (надалі – Замовник) у грудні 2014 року (надалі – Торги), своїх конкурсних пропозицій з метою забезпечення перемоги ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ».

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

ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ» зареєстроване виконавчим комітетом Харківської міської ради 12.04.2001 за № 1 480 120 0000 001728. Ідентифікаційний код – 31437483. Місцезнаходження на момент участі у Торгах: 61045, м. Харків, вул. Космічна, 21, кв. 509. Основним видом діяльності ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ» є будівництво трубопроводів (код за КВЕД 42.21);

ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК» зареєстроване виконавчим комітетом Харківської міської ради 19.06.2009 за № 1 480 102 0000 044390. Ідентифікаційний код – 36456694. Місцезнаходження на момент участі у Торгах: 61033, м. Харків, вул. Вологодська, 35, кв. 122. Основним видом діяльності ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК» є неспеціалізована оптова торгівля (код за КВЕД 46.90).

У розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ» та ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК» є суб'єктами господарювання. Крім цього, зазначені суб'єкти господарювання є конкурентами на ринку реконструкції очисних споруд.

Замовник на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель 05.11.2014 за номером 186475 розмістив оголошення про проведення процедури закупівлі «Реконструкція очисних споруд каналізації Малоданилівської селищної ради Дергачівського району Харківської області».

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 переможцем Торгів за критеріями «ціна» та «умови розрахунків» визнано ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ» з пропозицією 2 828 521,00 грн. (два мільйони вісімсот двадцять вісім тисяч п'ятсот двадцять одна гривня).

Відповідно до реєстру отриманих пропозицій конкурсних торгів для участі у Торгах подані конкурсні пропозиції від ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ» та ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК».

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 протоколом засідання комітету з конкурсних торгів від 03.11.2014 № 54 затверджена Документація конкурсних торгів на «Реконструкції очисних споруд

каналізації Малоданилівської селищної ради Дергачівського району Харківської області» (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 сім додатків, а саме:

Додаток № 1. «Загальні відомості про учасника»;

Додаток № 2. Форма «Пропозиція конкурсних торгів»;

Додаток № 3. «Довідка про наявність у учасника торгів працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід»;

Додаток № 4. «Довідка про наявність у учасника торгів механізмів, обладнання та транспортних засобів необхідних для виконання робіт»;

Додаток № 5. «Проект договору»;

Додаток № 6. «Пропозиції щодо залучення субпідрядних організацій до виконання робіт»;

Додаток № 7. «Технічне завдання».

Під час проведення аналізу документів у складі конкурсних пропозицій, поданих ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ» та ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК» встановлені факти, що свідчать про спільну підготовку пропозицій на Торги.

Так, у документі «Загальні відомості про учасника», форма якого встановлена Додатком № 1 до Документації, виявлені спільні відмінності, а саме:

- у графі «Керівництво» інформація викладена відмінно від зразка Замовника (посада керівника написана перед прізвищем, ім'ям, по батькові та зазначена з великої літери «Директор»);

У документі «Пропозиція конкурсних торгів», форма якого встановлена Додатком № 2 Документації виявлені спільні відмінності, а саме:

- загальна сума договору виділена жирним шрифтом (у Додатку № 2 Документації жирним необхідно було виділити лише ПДВ);

- надрукований зайвий відступ після дужки перед сумою договору прописом;

- відсутній відступ між цифрою та аббревіатурою «коп»;

- біля дати документа скорочення року зазначене російською мовою «г»;

- прізвище та ініціали директора написані з нового рядка після посади та назви підприємства, та розміщені майже по центру документа що відрізняється від загальноживаної форми.

В документі «Довідка про наявність у учасника торгів працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід», форма якого встановлена Додатком № 3 Документації виявлено спільну відмінність, а саме:

- біля дати документа скорочення року зазначене російською мовою «г».

В документі «Довідка про наявність у учасника торгів механізмів, обладнання та транспортних засобів необхідних для виконання робіт», форма якого встановлена Додатком № 4 Документації виявлено спільну відмінність, а саме:

- у четвертому стовпці таблиці «Кількість шт.» скорочення «штук» написане з великої літери «(Шт.)».

В документі «Проект Договору», форма якого встановлена Додатком № 5 Документації виявлено спільні відмінності, а саме:

- назва документу «ПРОЕКТ ДОГОВОРУ №» в учасників надруковано без використання курсиву, як це зроблено у Додатку № 5;

- у третьому розділі «Ціна договору» надрукований зайвий пропуск після дужки.

Конкурсні пропозиції отримані від учасників Торгів в один день 10.12.2014 з різницею в 15 хвилин (08:35 і 08:50) – один за одним, незважаючи на те, що строк подачі конкурсних пропозицій складав 35 днів.

На розкритті пропозицій конкурсних Торгів, яке відбулось у приміщенні Замовника, представники ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ» та ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК» були відсутні.

В ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК» відсутні власні працівники відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід та будь-яка техніка, необхідна для виконання робіт, що свідчить про технічну участь в Торгах ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК» для забезпечення перемоги ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ». Не дивлячись на зазначене, різниця в ціні між пропозиціями ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК» та ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ» складає 2 433 гривні, хоча витрати на оренду техніки та найм працівників у разі перемоги ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК» повинні бути значно більшими.

Зазначена поведінка учасників Торгів свідчить про впевненість ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ» у перемозі на Торгах та незацікавленість ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК» у їх результатах, що в свою чергу підтверджує не справжність змагання.

Протоколом огляду предметів та документів від 18.03.2016, який складений старшим слідчим СУ ГУНП в Харківській області, майором поліції Мирним А.В., що проводив огляд речей, вилучених 03.09.2015 під час проведення обшуку в приміщеннях офісу ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ» за адресою: вул. Космічна, 21, м. Харків. встановлено: підшивки із документами № 1, 9, 3, 12 серед яких:

- перелік документів, комерційна частина яких підготовлена від імені директора ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК»;

- лист-погодження від 08.12.2014 № 14 від імені директора ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК»;

- довідка від 08.12.2014 № 15 про відсутність підстав для відмови в торгах від імені директора ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК»;

- ксерокопія Загальних відомостей про учасника ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК»;

- ксерокопія додатку № 3 до конкурсних торгів ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК»;

- ксерокопія довідки про наявність у учасника торгів механізмів, обладнання та транспортних засобів необхідних для виконання робіт додатку № 4;

- додаток № 2 від 08.12.2014 форма «Пропозиція конкурсних торгів» підготовлений від імені директора ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК»;

- загальні відомості про учасника ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК» із підписом директора та відбитком печатки ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК»;

- додаток № 4 до документації конкурсних торгів основні умови договору закупівлі ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК»;

- документи на участь у конкурсних торгах ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ»;

- повідомлення про акцепт пропозиції конкурсних торгів № 163 від 05.01.2015, учасник-переможець ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ»;

- повідомлення учасникам про результати процедури закупівлі щодо перемоги ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ» та інші.

Зазначене свідчить про те, що ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ» та ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК» спільного готувалися для прийняття участі у Торгах.

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 спільних рис свідчить про те, що під час участі у Торгах конкурсні пропозиції учасників готувались спільно та мав місце обмін інформацією між ними, з метою забезпечення перемоги ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ».

Погодження поведінки при формуванні своїх конкурсних пропозицій учасниками вказаних Торгів могло призвести до заміни конкуренції на координацію поведінки зазначених суб'єктів господарювання з метою створення видимості конкуренції в межах Торгів, а отже, до спотворення їх результатів.

Враховуючи зазначене, дії ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ» та ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК», які полягають у погодженні ними під час участі у процедурі закупівлі «Реконструкція очисних споруд каналізації Малоданилівської селищної ради Дергачівського району Харківської області», що проводилась Департаментом капітального будівництва Харківської обласної державної адміністрації у грудні 2014 року, своїх конкурсних пропозицій з метою забезпечення перемоги ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ», є порушенням 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

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

Доказами, які підтверджують вчинення ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ» та ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК» порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, є документи, що містяться в матеріалах Справи.

На вимоги щодо надання інформації від 27.02.2017 № 02-26/2-620 та № 02-26/2-621 ТОВ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ» та ПП «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК» не надали інформацію щодо розміру доходу (виручки) за 2016 рік.

Враховуючи вищенаведене та на підставі статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктів 23, 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), 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), підпункту 1 пункту 3 Положення про територіальне відділення Антимонопольного

комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 291/5482 (із змінами), адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ» (ідентифікаційний код – 31437483) та ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК» (ідентифікаційний код – 36456694), погодивши під час участі у конкурсних торгах на закупівлю «Реконструкція очисних споруд каналізації Малоданилівської селищної ради Дергачівського району Харківської області», що проводилась Департаментом капітального будівництва Харківської обласної державної адміністрації у грудні 2014 року, свої конкурсні пропозиції з метою забезпечення перемоги ТОВАРИСТАВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ», 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 зі статтею 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладити на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ ПІДПРИЄМСТВО «СПЕЦВОДСТРОЙ» (ідентифікаційний код – 31437483) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. Згідно зі статтею 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладити на ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ІНЖИНІРИНГОВА КОМПАНІЯ ТЕХНОЛОГІЇ ВК» (ідентифікаційний код – 36456694) 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

Н.В. Фастова