



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

24.10.2017 № 146 - р/к

Справа № 1/01-25-17

м. Харків

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 1/01-25-17 про порушення ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЖИЛКОМУНБУД» (надалі – ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД») та ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СП ХАРКІВЛІФТ» (надалі - ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ») законодавства про захист економічної конкуренції та подання першого відділу досліджень і розслідувань від 04.10.2017 № 435 про попередні висновки у цій справі,

ВСТАНОВИЛА:

В ході дослідження ринків послуг з технічного обслуговування ліфтів, за інформацією ПРИВАТНОГО ВИРОБНИЧОГО ПІДПРИЄМСТВА «ХАРКІВЛІФТ-1» (надалі – ПВП "ХАРКІВЛІФТ-1"), наданою листом від 06.10.2016 № 48 (вх. від 12.10.2016 № 1/615/В-75), на підставі подання першого відділу досліджень і розслідувань від 20.04.2017 № 163 про початок розгляду справи за ознаками вчинення ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД» та ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» 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, під час участі у процедурі закупівлі послуг з ремонтування іншого устаткування (послуги з технічного обслуговування ліфтів), які проводились Комунальним житловим ремонтно-експлуатаційним підприємством м. Чугуєва Чугуївської міської ради Харківської області (надалі – Замовник) у серпні 2016 року (надалі – Торги), розпорядженням адміністративної колегії Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) від 20.04.2017 № 50 – рп/к розпочато розгляд справи № 1/01-25-17 (надалі – Справа).

Дії ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» та ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД» полягають у погодженні конкурсних пропозицій під час участі у Торгах з метою забезпечення перемоги ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ».

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

В інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 08.07.2016 № 128 Замовником опубліковано оголошення № 143226 про проведення у серпні 2016 року торгів з закупівлі послуг ремонтування іншого устаткування (послуги з технічного обслуговування ліфтів (код класифікатора – 33.19.1).

У Торгах приймали участь: ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД», ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» та ПВП "ХАРКІВЛІФТ-1".

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

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

– ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД», зареєстрованого виконавчим комітетом Харківської міської ради 17.09.2002, який діє на підставі статуту у новій редакції, який затверджено протоколом загальних зборів ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД» 26.10.2015 № 2-15. Відповідно до виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань ідентифікаційний код – 32135680. Місцезнаходження ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД»: 61070, м. Харків, вул. Академіка Проскури, 1. Основним видом діяльності є інші будівельно-монтажні роботи (код за КВЕД 43.29);

– ПВП «ХАРКІВЛІФТ-1», зареєстрованого виконавчим комітетом Харківської міської ради 20.11.1996, який діє на підставі статуту зі змінами, який затверджено власником ПВП «ХАРКІВЛІФТ-1». Відповідно до виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань ідентифікаційний код – 24487099. Місцезнаходження ТОВ «ХАРКІВЛІФТ - 1»: 61012, м. Харків, вул. Полтавський шлях, буд. 28/19Д. Основним видом діяльності є інші будівельно – монтажні роботи (код за КВЕД 43.29);

– ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ», зареєстрованого виконавчим комітетом Харківської міської ради 23.04.2003, який діє на підставі статуту у новій редакції, який затверджено протоколом загальних зборів ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» 17.12.2012. Відповідно до виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань ідентифікаційний код – 32438301. Місцезнаходження ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ»: 61002, м. Харків, вул. Чернишевська, буд. 40, кімн. 32. Основним видом діяльності є інші будівельно-монтажні роботи (код за КВЕД 43.29).

У розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД», ПВП «ХАРКІВЛІФТ-1» та

ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» є суб'єктами господарювання. Крім того, зазначені суб'єкти господарювання є конкурентами на ринках товарів, щодо яких відбулись Торги.

Згідно з протоколом оцінки пропозицій конкурсних торгів, цінкових пропозицій від 12.08.2016 переможцем Торгів за критерієм «Ціна» стало ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД», пропозиція якого є найбільш економічно вигідною.

ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД» листом від 17.08.2016 № 109 відмовилось від підписання договору із Замовником. Враховуючи зазначене, Замовником укладено договір від 01.09.2016 № 691 з ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ».

До проведення Торгів рішенням комітету з конкурсних торгів згідно з протоколом № 6 від 29.06.2016 затверджено Документацію конкурсних торгів на закупівлю послуг з ремонтування іншого устаткування (послуги з технічного обслуговування ліфтів) (надалі – Документація).

Документація складається з шести розділів, а саме: загальних положень; порядку внесення змін та надання роз'яснень до документації конкурсних торгів; підготовки пропозицій конкурсних торгів; подання та розкриття пропозицій конкурсних торгів; оцінки пропозицій конкурсних торгів та визначення переможця; укладання договору про закупівлю. Крім цього, Документація містить чотири додатки:

- Додаток № 1. «Технічне завдання»;
- Додаток № 2. «Договір про закупівлю»;
- Додаток № 3. «Документи, що підтверджують відповідність учасника технічним, якісним та кількісним вимогам до предмета закупівлі»;
- Додаток № 4. «Перелік робіт з технічного обслуговування ліфтів».

За інформацією Замовника (лист від 30.08.2017 № 628) нарад, консультацій, зборів, розмов з учасниками торгів не проводилось, шаблони документів, таблиці, форми, зразки не надсилались. Учасники Торгів до Замовника під час підготовки документацій не звертались.

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 найкращу. В результаті можливість переміщення попиту замовника на предмет закупівлі обмежується колом існуючих в рамках процедури закупівлі пропозицій, які для нього утворює ринок. Змагальність учасників конкурентних процедур закупівлі ґрунтується на непевності кожного з них щодо поведінки інших учасників і зумовлює необхідну кожним з учасників для здобуття перемоги пропонувати кращі умови за найнижчими цінами. Відповідно, пропозиції учасників Торгів повинні відрізнятися як за зовнішнім оформленням, так і за цінovими параметрами, у разі, якщо учасники торгів готували їх окремо, без

обміну інформацією, оскільки мали б відображати індивідуальні підходи до підготовки своїх пропозицій. Враховуючи зазначене, будь-які схожості в оформленні конкурсних пропозицій вказаних учасників Торгів повинні виключатись.

Проте, під час проведення аналізу документів у складі конкурсних пропозицій, поданих ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД» та ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ», ПВП "ХАРКІВЛІФТ-1", встановлено, що документи ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД» та ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» (надалі – Учасники), подані для участі у Торгах, мають нехарактерну схожість, а у деяких випадках ідентичність у зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті, тощо. В ході порівняльного аналізу пропозицій конкурсних торгів встановлені ознаки їх спільної підготовки.

При подачі документів надається реєстр конкурсної документації. При цьому реєстри Учасників схожі в оформленні, а саме:

1) Назви документів розміщені у табличній формі, яка складається з 3 колонок зі схожими назвами: "№ з/п", "Найменування документу", "№ сторінки" у ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» та "№ стор." у ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД»;

2) Назви документів "Технічне завдання" та "Пропозиція конкурсних торгів" написані великими літерами, на відміну від назв інших документів;

3) Однакові та схожі найменування документів, що відрізняються від Додатка № 3 до Документації, а також однаковий чи схожий зміст зазначених довідок, зокрема:

- Назви довідок, що підтверджують наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, які подаються у довільній формі, у реєстрах документів Учасників мають схожу назву, а саме "Довідка у довільній формі, що підтверджує наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід". При цьому, в пропозиціях Торгів Учасниками подані такі довідки з однаковою назвою, яка відрізняється від назви у реєстрі документів, а саме "Інформація про працівників, яких запропоновано для виконання замовлення". Крім того, зазначена інформація про працівників, яких запропоновано для виконання замовлення викладена в таблиці з однаковою кількістю стовпчиків, назвою заголовків (перший стовпчик – "Посада", другий – "П.І.Б", третій – "Загальний стаж роботи, років", четвертий – "Досвід роботи на цій посаді, років"), що не передбачено Документацією Торгів;

- Однакові помилки в назвах документів "Виписка з протоколу засновників, наказ про призначення що підтверджує правомочність учасника на укладення договору про закупівлю" (мова оригіналу), а саме: перед "що" пропущено кому;

- Додатком № 3 до Документації передбачено подання довідки/інформації у довільній формі про те, що фізична особа, яка є учасником, не була засуджена за злочин, вчинений з корисливих мотивів, судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку. Втім, в реєстрі документів Учасників зазначена довідка має однакову назву, а саме "Довідка у довільній формі про те, що посадова особа, яка є учасником, не була засуджена за злочин,

вчинений з корисливих мотивів, судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку" (мова оригіналу), в яких замість словосполучення "фізична особа", як це передбачено Додатком № 3 до Документації, використано словосполучення "посадова особа". Крім того, в пропозиціях Торгів зазначені довідки мають іншу назву, а саме "Довідка о наявності злочину, вчиненого з корисливих мотивів.";

- Додатком № 3 до Документації передбачено надання копії ліцензії та/або дозвільних документів учасника, передбачених чинним законодавством на надання послуг, відповідно до технічної специфікації (у т.ч. дозвіл на виконання робіт підвищеної небезпеки, свідоцтво (дозвіл) на право обслуговування ліфтів, т.і.). Втім, Учасниками у переліку документів використано однакові найменування, а саме: "Копія дозволу на виконання робіт підвищеної небезпеки, пов'язаних з технічним обслуговуванням ліфтів";

- Пунктом 2 розділу III Документації передбачено, що пропозиція конкурсних торгів повинна складатися, зокрема, з інформації про субпідрядника (субпідрядників). Втім, Учасниками у переліку документів використано однакове найменування документа, що підтверджує зазначену інформацію, а саме: "Довідка про те, що учасник не залучає субпідрядні організації" (мова оригіналу), що не передбачено Документацією Торгів;

- Додатком № 3 до Документації передбачено подання довідки/інформації у довільній формі про те, що учасник протягом останніх трьох років не притягувався до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів). Втім, в Учасників зазначена довідка має однакову назву, а саме "Довідка о відповідальності за порушення." (мова оригіналу);

- Додатком № 3 до Документації передбачено подання довідки/інформації у довільній формі про те, що учасник або учасник попередньої кваліфікації не має заборгованості зі сплати податків і зборів (обов'язкових платежів). Втім, в Учасників зазначена довідка має однакову назву, а саме "Довідка о наявності заборгованості зі сплати податків і зборів.". Крім того, у змісті зазначених довідок звертає увагу наявність однакового тексту та наявність зайвого пробілу за словом "повідомляє" перед комою, а саме «... повідомляє , що не має заборгованості зі сплати податків і зборів (обов'язкових платежів).»;

- Додатком 3 до Документації передбачено подання довідки/інформації у довільній формі про те, що учасник провадить господарську діяльність відповідно до положень свого статуту. Втім, в Учасників зазначена довідка має однакову назву, а саме "Довідка про господарську діяльність.". Крім того, в зазначених довідках однаковий зміст довідки, а саме «... провадить господарську діяльність відповідно до положень свого статуту»;

- Додатком № 3 до Документації передбачено надання довідки/інформації у довільній формі, що підтверджує наявність обладнання та матеріально-технічної

бази. В Учасників зазначена інформація викладена у двох довідках, які в реєстрах документів мають однакову назву, а саме "Довідка у довільній формі, що підтверджує наявність обладнання" та "Довідка у довільній формі матеріально-технічної бази". При цьому, в пропозиціях Торгів зазначені довідки мають назви "Інформація про наявність обладнання, що запропоновано для виконання послуг, які є предметом закупівлі" та "Довідка про наявність матеріально-технічної бази". Крім того, в довідках про наявність обладнання у Учасників однакова кількість стовпчиків у таблиці з однаковою назвою заголовків (перший стовпчик "Назва обладнання", другий – "Рік випуску", третій – "Виробник та термін експлуатації (років)", четвертий – "Стан (нове обладнання, справний), а також наявна кількість", п'ятий – "Власне, орендується чи лізинг").

Інформація про досвід виконання аналогічних договорів подана Учасниками в однакових за оформленням таблицях з однаковими назвами стовпчиків, які не передбачені Документацією.

Довідки про наявність матеріально-технічної бази містять інформацію про розташування матеріально-технічної бази обох Учасників за однією адресою, а саме: 61004, м. Харків, бульвар Нетеченський, 36.

Калькуляції розрахунку вартості послуг з часткового технічного обслуговування ліфтів в Учасників оформлені однаково, а саме у вигляді таблиці з п'ятьма стовпчиками, які мають однакове найменування, нумерацію та однакові помилки, а саме в назві калькуляції № 1 після слова "ліфта" наявний зайвий відступ потім стоїть кома, скорочене найменування Замовника зазначено як "КПЖРЕП" замість КЖРЕП, після чого використано зайвий пробіл та поставлено кому. Також калькуляції Учасників містять однаковий перелік статей витрат.

Крім того, в ході аналізу калькуляцій встановлено, що як у ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД», так і у ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» однакові прямі витрати на:

- вартість матеріальних ресурсів (олія ТЕП-15,-2,5л*23,83) – 59,58 грн.
- транспортно-заготовчі витрати (59,58X5,8%) - 3,46 грн.

ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД», так і ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» не надали детальних розрахунків щодо формування ціни на предмет закупівлі, лише зазначили, що вона формувалася відповідно до Порядку встановлення вартості технічного обслуговування ліфтів та систем диспетчеризації, затвердженого Наказом Міністерства будівництва, архітектури та житлово-комунального господарства України від 09.11.2006 № 369, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 22.12.2006 за № 1344/13218 (надалі – Порядок).

Відповідно до пункту 2.6.1. Порядку прямі матеріальні витрати включають вартість комплектувальних виробів, запасних частин, вартість інших матеріальних ресурсів, що безпосередньо використовуються для забезпечення технологічних процесів з технічного обслуговування ліфтів. Прямі матеріальні витрати розраховуються на підставі нормативної потреби в них та відповідних поточних цін.

Планову потребу в матеріальних ресурсах визначає спеціалізована ліфтова організація, виходячи з терміну експлуатації, технічного стану ліфтів та норм витрат матеріалів на обслуговування одного базового ліфта, які встановлюються підприємством, з урахуванням нормальних рівнів використання матеріальних цінностей, виробничих потужностей, упровадження прогресивних норм витрат, здійснення контролю за рівнем витрат на виробництво, виявлення резервів зниження собівартості продукції, оперативного керівництва виробництвом.

Враховуючи особливості, потреби та умови господарської діяльності кожного учасника Торгів, витрати не можуть бути розраховані однаково, а тим більше, на одному рівні.

В обох Учасників Торгів відкрито рахунок у одному банку – АТ "УкрСиббанк". При цьому:

- довідки про наявність рахунків ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД» та ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» видані АТ "УкрСиббанк" в один день з невеликою різницею у часі, а саме 04.08.2016 о 09 год. 11 хв. та о 09 год. 12 хв. відповідно за послідовними номерами, а саме № 55-2-45-254 та № 55-2-45-256 відповідно

Крім того, Документацією Торгів надання зазначеної довідки не передбачалось;

- довідки про відсутність (наявність) заборгованості за кредитами видані АТ "УкрСиббанк" ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД» та ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» в один день з невеликою різницею у часі, а саме 04.08.2016 о 09 год.15 хв. та о 09 год. 13 хв. відповідно за послідовними номерами, а саме № 55-2-45-255 та № 55-2-45-257 відповідно

В цінових пропозиціях Учасників містяться таблиці з однаковою кількістю стовпчиків (7), які мають однакову назву. У шостому та сьомому стовпчиках таблиці словосполучення "За 1 місяць" та "серпень-грудень 2016 року" виділено жирним шрифтом.

Схожість в оформленні конвертів, а саме:

- написи «Не відкривати до 10.08.2016» написані однаково, а саме: розміщені над реквізитами Учасників, виділені жирним шрифтом, розміщені по центру, дата не виділена курсивом, як це передбачено Документацією, а саме "Не відкривати до 10.08.2016 року";

- написи «Пропозиція конкурсних торгів» написані однаково, а саме: розміщені по центру конверта, написані великими літерами, виділені жирним шрифтом;

- наявні однакові виступи, зайва крапка у середині тексту перед дужками, а саме: «на закупівлю послуг по частковому технічному обслуговуванню ліфтів житлового фонду КЖРЕП м. Чугуєва. (ДК 016:2010 код 33.19.1 (ДК 021:2015 50750000-7) - ремонтування іншого устаткування (послуги з технічного обслуговування ліфтів)».

На бланках листів ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» і ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД» містилася однакова адреса: 61004, м. Харків, бульвар Нетеченський, 36.



Між ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД" і ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» укладені договори:

- оренди від 27.10.2015 № 1/15, відповідно до якого ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» (орендодавець) зобов'язується передати, а ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД" (орендар) зобов'язується прийняти в тимчасове платне користування нежитлове приміщення кімнату № 12 (2 поверх) площею 7,8 кв.м., розташованого в нежитловому приміщенні за адресою: м. Харків, бульвар Нетеченський, 36. Розрахунки за договором оренди здійснювалися на підставі актів здачі-прийняття робіт (надання послуг);

- на виконання робіт від 23.05.2016 № 982-Р, відповідно до якого ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД" (Замовник) доручає ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» (Підрядник), а ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» зобов'язується виконати на свій ризик і своїми засобами із матеріалу ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД" поточний ремонт стрічкового підйомника бібліотеки ХНУ ім. В.Н. Каразіна. Виконання положень зазначеного договору підтверджується актами приймання будівельних робіт та оплатою зазначених робіт ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД";

- на виконання робіт від 01.12.2016 № 76-С, відповідно до якого ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД" (Замовник) доручає ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» (Підрядник), а ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» зобов'язується виконати на свій ризик і своїми засобами із матеріалу ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД" капітальний ремонт ліфтів. Виконання зазначених робіт підтверджується актами приймання будівельних робіт та оплатою зазначених робіт ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД";

- субпідряду на виконання робіт з технічного обслуговування та ремонту ліфтів від 17.02.2014 № СП-1/14, відповідно до якого ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД" передає, а ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» бере на себе обов'язки з виконання робіт по забезпеченню роботи ліфтів шляхом їх технічного обслуговування. Виконання зазначених робіт підтверджується актами виконаних робіт та оплатою зазначених робіт ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД";

- субпідряду на виконання робіт з технічного обслуговування та ремонту ліфтів від 01.02.2012 № ОЛ-09/12с, відповідно до якого ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» передає, а ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД" бере на себе обов'язки з виконання робіт по забезпеченню роботи ліфтів шляхом здійснення їх технічного обслуговування. Виконання зазначених робіт підтверджується актами виконаних робіт.

Отже, між Учасниками були господарські відносини, що підтверджується матеріалами Справи.

За інформацією, наданою ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» та ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД" листами від 30.08.2017 № 136 (вх. від 01.09.2017 № 2892) та від 31.08.2017 № 92 (вх. від 04.09.2017 № 2896) відповідно, Нейчев Ігор Володимирович з 03.11.2015 є директором ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ». Зазначене також підтверджується протоколом загальних зборів учасників ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» від 02.11.2015 № 2-15 та наказом ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» від 02.11.2015 № 23-к, копії яких подано у пропозиції Торгів.

Директор ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» Нейчев Ігор Володимирович також був директором ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД" в період з 31.03.2008 до 26.10.2015, після якого директором зазначеного товариства призначено Бурду Сергія Валерійовича, який з 12.11.2012 до 26.10.2015 працював у ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» на посаді виконроба. Зазначене підтверджується також протоколом загальних зборів учасників ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД" від 26.10.2015 № 2-15 та наказом ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД" від 26.10.2015 № 18-к, копії яких подано у пропозиції Торгів.

Крім того, відповідно до протоколу загальних зборів учасників ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД" від 26.10.2015 № 2-15 засновниками зазначеного товариства були Морус Ігор Вячеславович та Нейчев Ігор Володимирович, які є засновниками ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ». Зазначені особи вийшли зі складу учасників ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД" та продали свої частки у його статутному капіталі фізичній особі Канівцю Миколі Михайловичу, який з 22.04.2013 є головним інженером ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД".

Зазначене підтверджує пов'язаність Учасників між собою.

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, характер та кількість виявлених спільних рис свідчать про те, що під час участі у Торгах конкурсні пропозиції ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД» та ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» готувалися спільно та мав місце обмін інформацією між ними.

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.

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 Торгів, узгодивши свою поведінку під час їх проведення, фактично нівелювали 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 ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД» та ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» 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.

Враховуючи зазначене, матеріалами та доказами, зібраними у Справі, доведено, що дії ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД» та ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ», які полягають у погодженні ними під час участі у конкурсних торгах на закупівлю послуг ремонтування іншого устаткування (послуги з технічного обслуговування ліфтів, які проводились КОМУНАЛЬНИМ ЖИТЛОВИМ РЕМОНТНО - ЕКСПЛУАТАЦІЙНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ м. ЧУГУЄВА ЧУГУЇВСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ ХАРКІВСЬКОЇ ОБЛАСТІ у серпні 2016 року, своїх конкурсних пропозицій з метою забезпечення перемоги ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ», є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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.

ТОВ "СП ХАРКІВЛІФТ" заперечень на подання про попередні висновки у Справі не надало, а ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД» листом від 18.10.2017 №18/10 (вх. № 3465) надало свої заперечення, які спростовуються наступним.

У запереченнях ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД» зазначає, що дії суб'єктів господарювання можуть бути кваліфіковані як антиконкурентні узгоджені дії лише за умови, якщо вони призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції. Втім, таке заперечення ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД» не може бути прийняте до уваги з огляду на те, що для кваліфікації дій суб'єктів господарювання як антиконкурентних узгоджених дій саме за пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» потрібно встановлення узгодженості поведінки суб'єктами господарювання під час участі у торгах. Крім того, сама узгоджена поведінка учасників торгів не відповідає суті конкурсу. Негативним наслідком є

сам факт спотворення результатів торгів через узгодження поведінки конкурсантами.

Також ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД» в запереченнях стверджує, що територіальне відділення ототожнює поняття "спотворення результатів торгів" та "схожість поданих документів (пропозицій) для участі в торгах". З цього приводу слід зазначити, що наявні у Справі докази підлягають оцінці у їх сукупності для встановлення факту порушення законодавства про захист економічної конкуренції, а не окремо, як це намагається зробити ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД". Таким чином, схожість, а в деяких випадках ідентичність в оформленні документів, є не єдиними, а одними із доказів, які підтверджують факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції. Крім того, в запереченнях ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД» підтверджує наявність "дружніх професійних стосунків" з ТОВ "СП ХАРКІВЛІФТ", зокрема, наявність господарсько-правових відносин, залучення до роботи на зазначених підприємствах одних і тих же працівників, а також залучення до підготовки пропозицій Торгів однієї і тієї ж особи, а саме Лисенко Н.М.

Окрім цього, ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД" зазначає, що територіальним відділенням не здійснено аналізу пропозиції Торгів. Втім, зазначене твердження спростовується тим, що в ході аналізу калькуляцій розрахунку вартості послуг з часткового технічного обслуговування ліфтів калькуляцій встановлено, що як у ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД», так і у ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» однакові витрати на вартість матеріальних ресурсів, транспортно-заготовчі витрати. Проте ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД» та ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» не надали до територіального відділення детальних розрахунків щодо формування ціни на предмет закупівлі. Враховуючи особливості, потреби та умови господарського діяльності кожного учасника Торгів, витрати не можуть бути розраховані однаково, а тим більше, на одному рівні. Крім того, Учасники не надали копії документів, які б підтверджували встановлення обґрунтованих та окремо один від одного зазначених витрат. За умови самостійного (окремо один від одного) економічно обґрунтованого розрахунку цін на Торги співпадіння за окремими статтями витрат було б неможливим.

Таким чином, всі заперечення ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД" спростовуються матеріалами Справи.

Доказами, які підтверджують вчинення ТОВ "ЖИЛКОМУНБУД" та ТОВ "СП ХАРКІВЛІФТ" порушення законодавства про захист економічної конкуренції, є документи, що містяться в матеріалах Справи.

За інформацією Головного управління Державної фіскальної служби у Харківській області, наданою листом від 22.09.2017 № 9054/9/20-40-12-04-12 (вх. від 26.09.2017 № 3181), дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «СП ХАРКІВЛІФТ» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2016 рік складає 6 912 720 (шість мільйонів дев'яносто дванадцять тисяч сімсот двадцять) гривень, ТОВ «ЖИЛКОМУНБУД» - 10 119 891 (десять мільйонів сто дев'ятнадцять тисяч вісімсот дев'яносто одна) гривня.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12, 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» (зі змінами), статтями 48, 50, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 № 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 України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СП ХАРКІВЛІФТ» (ідентифікаційний код – 32438301) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЖИЛКОМУНБУД» (ідентифікаційний код – 32135680), погодивши під час участі у процедурі закупівлі послуг ремонтування іншого устаткування (послуги з технічного обслуговування ліфтів), проведеної КОМУНАЛЬНИМ ЖИТЛОВИМ РЕМОНТНО - ЕКСПЛУАТАЦІЙНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ м. ЧУГУЄВА ЧУГУЇВСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ ХАРКІВСЬКОЇ ОБЛАСТІ у серпні 2016 року, свої конкурсні пропозиції з метою забезпечення перемоги ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СП ХАРКІВЛІФТ», 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. Відповідно до статті 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 «СП ХАРКІВЛІФТ» (ідентифікаційний код – 32438301) штраф у розмірі 20 079 (двадцять тисяч сімдесят дев'ять) гривень.

3. Відповідно до статті 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 «ЖИЛКОМУНБУД» (ідентифікаційний код – 32135680) штраф у розмірі 18 966 (вісімнадцять тисяч дев'ятсот шістьдесят шість) 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

Гейда І.О.