



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

12.04.2018 № 34-р/к

Справа № 1/01-61-17

м. Харків

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 1/01-61-17 про порушення ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТРУБРЕМОНТ» (надалі – ТОВ «ТРУБРЕМОНТ») і ПРИВАТНИМ АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ «УКРБУДТРАНСГАЗ» (надалі – ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ») законодавства про захист економічної конкуренції та подання першого відділу досліджень і розслідувань від 21.03.2018 № 116,

ВСТАНОВИЛА:

В ході здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції, керуючись інформацією слідчого управління Головного управління Національної поліції в Харківській області, наданою листом від 24.07.2017 № 15694/119-24-2017 (вх. від 28.07.2017 № 2383), на підставі подання першого відділу досліджень і розслідувань від 14.08.2017 № 338 про початок розгляду справи за ознаками вчинення ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» і ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» 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, під час участі у відкритих торгах, проведених у листопаді 2015 року філією «УПРАВЛІННЯ МАГІСТРАЛЬНИХ ГАЗОПРОВІДІВ «ХАРКІВТРАНСГАЗ» ПУБЛІЧНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «УКРТРАНСГАЗ» (надалі – Замовник) щодо закупівлі за державні кошти «Реконструкція газопроводу Шебелинка-Слов'янськ (заміна Ду 700 на Ду 500, кВ 1,1-68, довжиною 67 км) Краматорського ЛВУМГ, Донецької області (ділянка УТ-4 (км 39,9-55,1))» (надалі – Торги), розпорядженням адміністративної колегії Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 15.08.2017 № 123 – рп/к розпочато розгляд справи № 1/01-61-17 (надалі – Справа).

Дії ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» полягають у

погодженні конкурсних пропозицій під час участі у Торгах з метою забезпечення перемоги ТОВ «ТРУБРЕМОНТ».

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

В інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 02.09.2015 № 327 Замовником опубліковане оголошення № 190166 про проведення Торгів.

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 «ТРУБРЕМОНТ», зареєстрованого Виконавчим комітетом Харківської міської ради 11.06.2007 за № 1 259 102 0000 000388, що діє на підставі статуту, який затверджено протоколом загальних зборів ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» 24.11.2014. Відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань ідентифікаційний код — 35191596. Місцезнаходження ТОВ «ТРУБРЕМОНТ»: вул. Котлова, 236, м. Харків, 61139.

Основним видом діяльності є інші будівельно-монтажні роботи (код за КВЕД 43.29);

— ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ», зареєстрованого Солом'янською районною в місті Києві державною адміністрацією 17.07.1997 за № 1 073 120 0000 004712, що діє на підставі статуту, який затверджено протоколом позачергових загальних зборів ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» 02.10.2015. Відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань ідентифікаційний код — 24937036. Місцезнаходження ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ»: вул. Суздальська, 13, Солом'янський район, м. Київ, Київська обл., 03061.

Основним видом діяльності є будівництво житлових і нежитлових будівель (код за КВЕД 41.20).

У розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» є суб'єктами господарювання. Крім того, зазначені суб'єкти господарювання є конкурентами на ринках товарів, щодо яких відбулися Торги.

Згідно з протоколом оцінки пропозицій конкурсних торгів, цінкових пропозицій від 12.11.2015 переможцем Торгів за критерієм «Ціна» визначено ТОВ «ТРУБРЕМОНТ», пропозиція якого є найбільш економічно вигідною.

До проведення Торгів рішенням комітету з конкурсних торгів згідно з протоколом від 10.08.2015 затверджено Документацію конкурсних Торгів (надалі — Документація).

Документація складається з шести розділів, а саме:

Розділ I. Загальні положення.

Розділ II. Порядок внесення змін та надання роз'яснень до документації конкурсних торгів.

Розділ III. Підготовка пропозицій конкурсних торгів.

Розділ IV. Подання та розкриття пропозицій конкурсних торгів.

Розділ V. Оцінка пропозицій конкурсних торгів та визначення переможця.

Розділ VI. Укладання договору про закупівлю.

Крім цього, Документація містить сім додатків:

Додаток 1. Перелік документів, що підтверджують інформацію про відповідність учасника кваліфікаційним критеріям.

Додаток 2. Інформація про характер і необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі.

Додаток 3. Форма «Цінова пропозиція конкурсних торгів».

Додаток 4. Критерії та методика оцінки пропозицій конкурсних торгів.

Додаток 5. Істотні умови, які обов'язково будуть включені до договору.

Додаток 6. Договір застави (забезпечення пропозиції конкурсних торгів).

Додаток 7. Відомість обсягів робіт та матеріалів.

За інформацією Замовника (лист від 04.09.2017 № 4223/22 (вх. від 04.09.2017 № 2920) нарад, консультацій, зборів, розмов з учасниками Торгів не проводилось. Замовником учасникам Торгів Документація конкурсних торгів не надсилалась, проте Замовником на запит ТОВ «ПОЛТАВАСПЕЦМОНТАЖ» (лист від 24.09.2015 №709-01 (вх. від 25.09.2015 № 6186) було надіслано поштою листом від 28.09.2015 № 5779/26) копію Документації конкурсних торгів у паперовому вигляді. Згідно з повідомленням про вручення, Документація конкурсних торгів отримана 06.10.2015 директором ТОВ «ПОЛТАВАСПЕЦМОНТАЖ» Біліхіним Р.М. Замовником не надсилались учасникам Торгів листи, у тому числі факсограми, тощо, у період підготовки та проведення процедур закупівлі. Шаблони документів, таблиці, форми, зразки учасникам Торгів не надсилались. Учасники Торгів до Замовника під час підготовки документаций 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 ціновими 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 «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ», встановлено, що документи ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ», 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.

Пропозиції конкурсних Торгів подані ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» особисто і в один день – 03.11.2015 з невеликою різницею в часі – 10 хвилин (ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» о 09 год. 20 хв. та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» о 09 год. 30 хв., попри те, що строк подачі конкурсних пропозицій складав 63 дні).

Отже, цей факт, а саме подача пропозицій конкурсних Торгів з невеликими проміжком часу свідчить про спільність їх надання.

Реєстри документів, надані ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» у складі пропозицій конкурсних Торгів, мають ідентичну структуру за порядком розміщення документів.

Деякі документи в пропозиціях конкурсних Торгів ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» мають ідентичний зміст. Пунктом 2.3.11 Документації передбачено, що довідка учасника про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі та/або відхилення пропозиції конкурсних торгів має бути складена у довільній формі. Втім, аналізом цих довідок, поданих ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» у складі пропозицій конкурсних Торгів, встановлено, що їх зміст повністю дублюється в обох учасників.

Наявність у ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» спільних особливостей в оформленні та змісту документів свідчить про те, що між учасниками Торгів відбувся обмін інформацією.

Витяги з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців, подані ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» у складі пропозицій конкурсних Торгів, сформовані в один день – 30.10.2015 з невеликою різницею в часі – 18 хвилин (ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» о 14 год. 59 хв. та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» о 14 год. 41 хв.), при тому, що з дати опублікування оголошення (02.09.2015) про проведення процедури закупівлі та до моменту подачі пропозицій конкурсних торгів (03.11.2015) Учасники мали достатній ресурс часу для отримання зазначених витягів.

Окрім цього, копії карток зі зразками підписів посадових осіб ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» та зразком відбитку їх

печатки, які надані до обслуговуючих банків та містяться у складі пропозицій конкурсних Торгів, завірені одним і тим же приватним нотаріусом Київського міського нотаріального округу – Ганчуком Ю.Я.

Цей факт свідчить про узгодженість дій учасників Торгів, оскільки ринок надання нотаріальних послуг є конкурентним, а тому звернення учасників до одного і того ж нотаріуса Київського міського нотаріального округу, при тому що ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» зареєстроване у м. Києві, а ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» зареєстроване у м. Харкові, а також при тому, що у Київській області 63 державних нотаріальних контори та 1539 приватних нотаріусів, у Харківській області 40 державних нотаріальних контор та 425 приватних нотаріусів, виключає самотійність дій учасників Торгів.

Виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців сформовані учасниками в один день – 15.10.2015 з невеликою різницею у часі – 8 хвилин (ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» о 16 год. 07 хв. та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» о 16 год. 15 хв.), знову ж таки, попри те, що для формування зазначених виписок в учасників Торгів була достатня кількість часу.

Окрім цього, в один день – 13.10.2015 для ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» сформовані Інформаційні довідки з Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні правопорушення, та з невеликою різницею в часі – 2 хвилини (ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» о 15 год. 13 хв. та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» о 15 год. 11 хв.).

Щодо вищевказаного слід зазначити, що в ході розгляду Справи Головне територіальне управління юстиції у місті Києві листом від 30.05.2017 № 20217/12-17 (вх. від 06.11.2017 № 3739) повідомило територіальне відділення, що 13.10.2015 до управління юстиції надійшли запити на видачу Інформаційних довідок від ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» за реєстраційним номером № 52025 та від ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» за реєстраційним номером № 52026, тобто за послідовними номерами.

Отже, одночасне звернення ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» до Головного територіального управління юстиції у місті Києві з метою отримання Інформаційних довідок з Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні правопорушення, підтверджує, що під час підготовки документів та участі у процедурі закупівлі учасники діяли узгоджено.

Відповідно до вимог Замовника пропозиції конкурсних Торгів повинні містити кошториси, розроблені у програмному комплексі АВК-5 або у іншому програмному комплексі, який взаємодіє з ним.

ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» надали кошториси розроблені у програмному комплексі АВК-5, які складені в один день – в поточних цінах станом на 22.10.2015.

За результатами аналізу кошторисів учасників територіальним відділенням встановлено, що у ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» однакові прямі витрати підрядника, що пов'язані з устаткуванням – 244, 0206 тис. грн.

Також в учасників розмір заробітної плати у всіх локальних кошторисах

однаковий, в той же час, в Довідках, що містять інформацію щодо кількості, кваліфікації та досвіду роботи працівників, які будуть залучені учасником для виконання умов Замовника, у ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» вказано 9 штатних осіб, а у ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» – 6 штатних осіб.

Разом з тим, за наявною у територіального відділення інформацією **(конфіденційна інформація)**

У той же час, відповідно до вимог Замовника у складі документації конкурсних Торгів ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» надало копії завірених підписом та печаткою ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» трудових книжок інженерно-технічних працівників, які будуть залучені учасником для виконання умов Замовника, в котрих дата прийняття працівників на посади – 06.10.2015, 07.10.2015, 08.10.2015, 09.10.2015, що не відповідає дійсності, виходячи з інформації Головного Управління Пенсійного фонду України у Київській області.

Наведене свідчить, що на момент подачі своєї пропозиції ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ», на відміну від ТОВ «ТРУБРЕМОНТ», не мало у своєму штаті працівників відповідної кваліфікації, а відтак витрати на заробітну плату ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» не могли бути однаковими.

За результатами аналізу цінових пропозицій ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ», встановлено, що ціни, зазначені учасниками в локальних кошторисах, пов'язані між собою. Так, з 961 найменувань робіт та витрат ціни щодо 404 (тобто 42,04 %) є однаковими.

Аналіз цінової поведінки учасників Торгів вказує на те, що цінова пропозиція ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» формувалась з урахуванням цінової пропозиції ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ», оскільки різниця між ціновими пропозиціями учасників Торгів становить лише 883,91 грн. або відрізняється на 0,0009 % (ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» – 95 850514, 39 грн. з ПДВ та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» – 95 851398, 30 грн. з ПДВ). Незначний ціновий діапазон між ціновими пропозиціями учасників Торгів, запропонованою ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ», свідчить про їх попередню домовленість під час підготовки пропозицій конкурсних Торгів в частині визначення цін.

Наведені обставини виключають можливість того, що запропоновані цінові пропозиції учасників готувались кожним з них окремо та без обміну інформації між ними і є свідченням того, що під час підготовки цінових пропозицій між учасниками відбувався обмін інформації або цінові пропозиції готувались одним із учасників. Отже, учасники були обізнані щодо цінових пропозицій один одного, що свідчить про те, що під час участі у процедурі закупівлі учасники не змагались між собою, а діяли узгоджено.

В обох учасників Торгів відкрито рахунок у одному банку – АБ «Укргазбанк». При цьому:

- виписки по особових рахунках ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ», відкритих вказаними підприємствами у Лівобережному відділенні № 53 АБ «Укргазбанк» м. Києва, сформовані на

підтвердження забезпечення пропозиції конкурсних Торгів в один день – 15.10.2015 і одним і тим же виконавцем – Манойліною Анастасією Григорівною;

- платіжні доручення про переказ грошових застав забезпечення пропозицій конкурсних Торгів з банківських рахунків ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» на рахунок Замовника видані Лівобережним відділенням № 53 АБ «Укргазбанк» м. Києва в один день – 15.10.2015.

Щодо вищевказаного слід зазначити, що в ході розгляду Справи АБ «Укргазбанк» (**конфіденційна інформація**).

За інформацією, наданою територіальному відділенню Головним Управлінням Пенсійного фонду України у Київській області листом від 14.02.2018 № 1326/05 (вх. від 20.02.2018 № 38кі) та Головним Управлінням Пенсійного фонду України у Харківській області листом від 20.02.2018 № 4765-04/20 (вх. від 23.02.2018 № 822) зазначені представники, яким на вчинення певних дій у період з 01.01.2015 до 01.08.2017 (включно), в т.ч. на отримання виписок по особових рахунках та платіжних документів ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ», не перебували у трудових відносинах протягом 2015-2016 років ні з ТОВ «ТРУБРЕМОНТ», ні з ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ».

Крім того, АБ «Укргазбанк» листом від 04.09.2017 № БТ-2382 (вх. від 07.09.2017 № 64кі) надало інформацію стосовно операцій між рахунком (**конфіденційна інформація**).

За інформацією, наданою ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» листами від 04.09.2017 № 04/09-01 (вх. від 05.09.2017 № 2938) та від 25.09.2017 № 25 (вх. від 02.10.2017 № 3243) між ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» і ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» укладені договори:

- покупки від 30.11.2015 № 30/11, відповідно до якого ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» (постачальник) зобов'язується поставити ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» (покупець) товарно-матеріальні цінності, зазначені в Специфікації (Додатки до договору), а ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» (покупець) зобов'язується прийняти та оплатити вказані товарно-матеріальні цінності;

- про відступлення права вимоги від 06.04.2016 № 06/04, відповідно до якого ПУБЛІЧНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «УКРГАЗБУД» (надалі – ПАТ «УКРГАЗБУД» (первісний кредитор) передає ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» (новий кредитор), а ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» (новий кредитор) приймає в повному обсязі право вимоги до ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» (боржник) у розмірі 200 000 (двісті тисяч) гривень, що належить ПАТ «УКРГАЗБУД» (первісний кредитор) на підставі договору поставки від 28.12.2015 № 69, укладеному між ПАТ «УКРГАЗБУД» (первісний кредитор) та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» (боржник);

- продажу ТМЦ від 22.06.2016 № 22/06, відповідно до якого ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» (постачальник) зобов'язується поставити ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» (покупець) товарно-матеріальні цінності, зазначені в Специфікації (Додатки до договору), а ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» (покупець) зобов'язується прийняти та оплатити вказані товарно-матеріальні цінності;

- про відступлення права вимоги від 27.07.2016 № 27/7-У;

- про надання поворотної безвідсоткової фінансової допомоги від 01.09.2016 № 1/9, відповідно до якого ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» (кредитор) зобов'язується надати ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» (позичальник) поворотну безвідсоткову фінансову допомогу, а ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» (позичальник) зобов'язується використати її для власної господарської діяльності і повернути у визначений даним договором строк;

- про надання поворотної безвідсоткової фінансової допомоги від 15.09.2016 № 15/09, відповідно до якого ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» (кредитор) зобов'язується надати ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» (позичальник) поворотну безвідсоткову фінансову допомогу, а ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» (позичальник) зобов'язується використати її для власної господарської діяльності і повернути у визначений даним договором строк;

Отже, між учасниками були господарські відносини, що підтверджується матеріалами Справи, що свідчить про єдність їх економічних інтересів.

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 та наявність господарських відносин свідчать про те, що під час участі у Торгах конкурсні пропозиції ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» 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, що в свою чергу призвело до спотворення їх результатів.

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 «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» не надали до територіального відділення ґрунтовних пояснень та документальних доказів, які б спростовували або свідчили про відсутність між ними антиконкурентних узгоджених дій, які полягають у спотворенні результатів Торгів.

Держава та суспільство зацікавлені в тому, щоб укласти контракти на закупівлю товарів, робіт або послуг із суб'єктом господарювання, який запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найвищу якість, що повністю відповідає вимогам процедури закупівлі.

Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання повинні сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.

Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання; частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.

Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення чи обмеження конкуренції, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визначаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, тендерів.

Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із Законом.

Враховуючи зазначене, матеріалами та доказами, зібраними у Справі, доведено, що дії ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ», які полягають у погодженні ними під час участі у відкритих торгах, проведених філією «УПРАВЛІННЯ МАГІСТРАЛЬНИХ ГАЗОПРОВОДІВ «ХАРКІВТРАНСГАЗ» ПУБЛІЧНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «УКРТРАНСГАЗ» щодо закупівлі за державні кошти «Реконструкція газопроводу Шебелинка-Слов'янськ (заміна Ду 700 на Ду 500, кВ 1,1-68, довжиною 67 км) Краматорського ЛВУМГ, Донецької області (ділянка УТ-4 (км 39,9-55,1))», своїх конкурентних пропозицій з метою забезпечення перемоги ТОВ «ТРУБРЕМОНТ», 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 «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, є документи, що містяться в матеріалах Справи.

Подання про попередні висновки у Справі направлено до ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» разом із супровідним листом від 21.03.2018 № 02-26/1-1034.

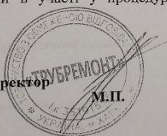

На подання про попередні висновки у Справі ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» листами від 02.04.2018 № 02/04 (вх. від 04.04.2018 № 1418) та від 11.04.2018 № 11/04 (вх. № 1542) надало заперечення.

ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» зазначає, що Документацією обумовлені положення щодо оформлення пропозиції конкурсних торгів, зокрема: перелік документів, порядок та строки подання, структура та послідовність викладення інформації, що безумовно може бути підставою схожості в оформленні та структурі документів пропозицій учасників.

Проте, таке заперечення спростовується тим, що Документацією лише обумовлений зміст (перелік документів) пропозиції конкурсних торгів, строки та деякі форми документів, що, в свою чергу, не передбачає однаковий реєстр документів, який має ідентичну структуру за порядком розміщення документів у обох учасників Торгів, а також продубльований зміст довідок учасника про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі та/або відхилення пропозиції конкурсних торгів у довільній формі, поданих ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» у складі пропозицій конкурсних Торгів.

З приводу цих довідок ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» зазначає, що при оформленні довідок у довільній формі, учасники все одно спираються на однакові норми закону, а також використовують загальнодоступні шаблони, тому уникнути схожості, на його думку, неможливо.

Проте, слід зазначити, що навіть при застосуванні одних і тих же норм не передбачається можливість повного дублювання довідок, що повинні бути складені у довільній формі, а також однакове оформлення тексту (назва довідок виділена жирним шрифтом, назва підприємств у довідках виділена жирним шрифтом та всі слова у назві підприємства написані великими літерами, слово

| | |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| <p>Товариство з обмеженою відповідальністю «Трубремонт»</p> <p>Адреса: Україна, 61040 Харківська обл., м. Харків вул. Котлова б.236</p> <p>Код ЄДРПОУ 35191596 п/р 2600800101900 ПАТ «КБ «Земельний Капітал» м.Дніпропетровськ МФО 305880</p> <p>ТОВ «ТРУБРЕМОНТ»</p> <p>Общество с ограниченной ответственностью «Трубремонт»</p> <p>Адрес: Украина, 61040 Харьковская обл., г. Харьков ул. Котлова д.236</p> <p>Код ЄДРПОУ 35191596 п/р 2600800101900 ПАТ «КБ «Земельный Капитал» г.Днепропетровск МФО 305880</p> | <p>“УКРБУДТРАНСГАЗ” приватне акціонерне товариство</p> <p>PrJSC “UKRBUDTRANSGAZ”</p> <p>м. Київ, вул. Суздальська 13 E-mail: ukrbudtransgaz@mail.ru</p> <p>Вих. № 191 від « 26 » 2018 р.</p> |
| <p>Вих. № _____ від « _____ » _____ 20__ р.</p> <p>Довідка про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі та/або відхилення пропозицій конкурсних торгів, зазначених у статті 17 та частині 7 статті 28 Закону України від 10.04.2014 № 1197-VII «Про здійснення державних закупівель»</p> <p>У ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТРУБРЕМОНТ» відсутні будь-які підстави, передбачені у статті 17 та частині 7 статті 28 Закону України від 10.04.2014 № 1197-VII «Про здійснення державних закупівель», які можуть стати причиною для відмови в участі у процедурі закупівлі та/або відхилення пропозицій конкурсних торгів.</p> <p>Генеральний Директор  М.П.</p> <p>О.А. Гаркавий</p> | <p>Довідка про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі та/або відхилення пропозицій конкурсних торгів, зазначених у статті 17 та частині 7 статті 28 Закону України від 10.04.2014 № 1197-VII «Про здійснення державних закупівель»</p> <p>у ПРИВАТНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «УКРБУДТРАНСГАЗ» відсутні будь-які підстави, передбачені у статті 17 та частині 7 статті 28 Закону України від 10.04.2014 № 1197-VII «Про здійснення державних закупівель», які можуть стати причиною для відмови в участі у процедурі закупівлі та/або відхилення пропозицій конкурсних торгів.</p> <p>Директор  М.П.</p> <p>В.Л. Фурсенко</p> |

«відсутні» у довідках виділені жирним шрифтом та підкреслені (див. фотокопії 1 і 2).

Фотокопія 1

Фотокопія 2

ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» вказує, що останнім днем подання документів конкурсних пропозицій було 03.11.2015, а тому вважає, що це цілком пояснює невеликий проміжок часу між подачею різними учасниками своїх цінових пропозицій.

Проте, таке заперечення не може бути прийняте до уваги, враховуючи, що Замовником було опубліковане оголошення про проведення Торгів 02.09.2015, а тому учасники мали 63 дні для подачі своїх конкурсних пропозицій.

Таке ж заперечення зазначає ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» з приводу формування учасниками Витягів з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців. Оскільки останнім днем подачі пропозицій конкурсних Торгів учасників було 03.11.2015, а 30.10.2015 – останнім робочим днем тижня, який передував подачі документів, а враховуючи той факт, що Витяги мають обмежену дію у часі, то робити їх заздалегідь немає ніякого сенсу, на думку ТОВ «ТРУБРЕМОНТ»

Дане заперечення спростовується тим, що в учасників було 63 дні для подачі своїх конкурсних пропозицій, а отже, достатній ресурс часу, за який можна було сформувані вказані Витяги. Крім того, нормами законодавства не визначена обмеженість вказаних Витягів у часі, а також Документацією передбачено, що вказаний Витяг має бути виданий не раніше дати виходу оголошення про проведення процедури закупівлі.

Також, ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» вказує, що однаковий розмір заробітної плати у всіх локальних кошторисах зазначений через те, що державою затверджено для розрахунків фіксована сітка для будівельних, ремонтних і монтажних робіт.

Проте, таке заперечення не може бути прийняте до уваги, оскільки у пропозиціях конкурсних Торгів учасників вказана різна кількість працівників, що виключає однакові витрати на заробітню плату працівників.

ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» зазначає, що не вбачає порушення в тому, що в учасників відкриті рахунки в одному банку. Втім даний доказ підтверджує факт погодження поведінки учасників Торгів в частині того, що виписки по особових рахунках учасників, сформовані у одному і тому ж відділенні АБ «Укргазбанк» м. Києва в один день і одним і тим же виконавцем, а також платіжні доручення про переказ грошових застав забезпечення пропозицій конкурсних Торгів з банківських рахунків видані тим же відділенням в один день.

Також, ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» вказує, що посилення у поданні на різноманітні договори, які уклалися між ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» як на підстави наявності антиконкурентних узгоджених дій є необґрунтованими. Проте, наявність між учасниками Торгів господарських відносин свідчить про єдність їх економічних інтересів.

Крім того, ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» вважає, що ознаки схожості в діях (бездіяльності) суб'єктів господарювання не є єдиним достатнім доказом

наявності попередньої змови (антиконкурентних узгоджених дій). Антиконкурентна узгоджена поведінка підлягає встановленню та доведенню із зазначенням відповідних доказів у рішенні органу Антимонопольного комітету України. При цьому, схожість має бути саме результатом узгодженості конкурентної поведінки, а не виявлятися у простому співпадінні дій суб'єктів господарювання, зумовленим специфікою відповідного товарного ринку. ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» зазначає, що саме на адміністративну колегію територіального відділення під час дослідження обставин справи покладається обов'язок не лише доведення однотипної і одночасної (синхронної) поведінки суб'єктів господарювання на ринку, а й установлення шляхом економічного аналізу ринку (в тому числі, за необхідності, шляхом залучення спеціалістів та експертів) відсутності інших, крім попередньої змови, чинників (пояснень) паралельної поведінки таких суб'єктів господарювання. Ці положення відображені в Постанові Пленуму Вищого господарського суду України від 26.12.2011 № 15 «Про деякі питання практики застосування конкурентного законодавства».

Зазначене заперечення не може бути прийняте до уваги, виходячи з наступного.

Дії ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» та ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» кваліфіковані як 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.

Заперечення ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» викладене стосовно порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною третьою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді схожих дій на ринку товару, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, у разі якщо аналіз ситуації на ринку товару спростовує наявність об'єктивних причин для вчинення таких дій, а тому не може бути взяте до уваги.

Порушення, передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та частиною третьою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» становлять окремі склади правопорушень, які визначаються антиконкурентними узгодженими діями та потребують для встановлення різних обставин.

Інші заперечення ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» не приймаються до уваги та спростовуються доказами зібраними у ході розгляду Справи.

Подання про попередні висновки у Справі направлено до ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» разом із супровідним листом від 21.03.2018 № 02-26/1-1033.

На подання про попередні висновки у Справі ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» листом від 11.04.2018 № 06 (вх. № 1539) надало заперечення.

Проаналізувавши заперечення ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» територіальним відділенням встановлено, що за своїм змістом, вони стосуються тих же питань, на

яких наголошує ТОВ «ТРУБРЕМОНТ», а тому не потребують додаткових спростувань.

За інформацією Головного управління Державної фіскальної служби у Харківській області, наданою листом від 13.03.2018 № 5113/9/20-40-12-04-11 (вх. № 1116), дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «ТРУБРЕМОНТ» за 2017 рік складає 22 786 928 (двадцять два мільйони сімсот вісімдесят шість тисяч дев'ятсот двадцять вісім) гривень.

За інформацією Державної податкової інспекції у Солом'янському районі Головного управління Державної фіскальної служби у місті Києві, наданою листом від 07.03.2018 № 197/9/26-58-12-01-05 (вх. від 20.03.2018 № 1298), дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ПрАТ «УКРБУДТРАНСГАЗ» за 2017 рік складає 76 366 500 (сімдесят шість мільйонів триста шістдесят шість тисяч п'ятсот) гривень.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТРУБРЕМОНТ» (ідентифікаційний код – 35191596) і ПРИВАТНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «УКРБУДТРАНСГАЗ» (ідентифікаційний код – 24937036), погодивши під час участі у відкритих торгах, проведених філією «УПРАВЛІННЯ МАГІСТРАЛЬНИХ ГАЗОПРОВОДІВ «ХАРКІВТРАНСГАЗ» ПУБЛІЧНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «УКРТРАНСГАЗ» щодо закупівлі за державні кошти «Реконструкція газопроводу Шебелинка-Слов'янськ (заміна Ду 700 на Ду 500, кВ 1,1-68, довжиною 67 км) Краматорського ЛВУМГ, Донецької області (ділянка УТ-4 (км 39,9-55,1)», своїх конкурсних пропозицій з метою забезпечення перемоги ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТРУБРЕМОНТ», 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 резолютивної частини цього рішення накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ

«ТРУБРЕМОНТ» (ідентифікаційний код – 35191596) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом пунктом 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ПРИВАТНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «УКРБУДТРАНСГАЗ» (ідентифікаційний код – 24937036) 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.

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.

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.

Голова колегії

Члени колегії

Гейда І.О.

Трегубець Н.О.

Аврамова С.П.

Печенізька А.С.

Тевелєва Ю.В.