



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

26.04.2018 № 40-р/к

Справа № 2/01-7-18

м. Харків

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання другого відділу досліджень і розслідувань від 11.04.2018 № 172 про попередні висновки у справі № 2/01-7-18, розпочатої за ознаками вчинення ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЬ «АЛЬФА КІПП» (ідентифікаційний код – 33819002) (далі – ТОВ «АЛЬФА КІПП») та ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ НАУКОВО – ВИРОБНИЧО – МОНТАЖНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ЗВ’ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» (ідентифікацій код - 30429890) (далі – ТОВ НВМП «ЗВ’ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС») порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та матеріали цієї справи,

ВСТАНОВИЛА:

На підставі подання другого відділу досліджень і розслідувань від 09.02.2018 № 50 про початок розгляду справи за ознаками вчинення ТОВ «АЛЬФА КІПП» та ТОВ НВМП «ЗВ’ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» 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 13.02.2018 № 11 – рп/к про початок розгляду справи № 2/01-7-18 (далі – Справа).

Дії ТОВ «АЛЬФА КІПП» та ТОВ НВМП «ЗВ’ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» полягають у погодженні ними під час підготовки та участі у торгах на закупівлю «Розробка, виготовлення та дослідження характеристик блоку керування макетного зразка фазованої антенної ґратки міліметрового діапазону довжин хвиль», проведених ІНСТИТУТОМ РАДІОФІЗИКИ ТА ЕЛЕКТРОНІКИ ІМ. О.Я. УСИКОВА НАЦІОНАЛЬНОЇ АКАДЕМІЇ НАУК

УКРАЇНИ (далі – Замовник) за допомогою електронних закупівель «Prozorro» (ідентифікатор в системі закупівель UA-2017-03-01-001268-b) (далі – Торги), своїх конкурсних пропозицій з метою забезпечення перемоги ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС».

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

Замовником 01.03.2017 на веб-порталі уповноваженого органу опубліковано оголошення про проведення Торгів.

Кінцевий строк подання пропозицій конкурсних торгів (дата і час) – 17.03.2017, 00год. 00хв.

Проведення електронного аукціону (дата і час) – 17.03.2017, 12год. 51хв.

Очікувана вартість закупівлі – 1 000 000,00 грн.

Рішенням засідання тендерного комітету Замовника від 28.02.2017 затверджено тендерну документацію Торгів (далі – Документація).

На Торги тендерні пропозиції подали 2 учасника:

- ТОВ «АЛЬФА КІПП», зареєстрованого Департаментом реєстрації Харківської міської ради 25.11.2005 за № 1 480 102 0000 018910. Ідентифікаційний код – 33819002. Місцезнаходження: 61145, м. Харків, вул. Космічна, 22, оф. 209. Основним видом діяльності ТОВ «АЛЬФА – КІПП» є оптова торгівля електронним і телекомунікаційним устаткуванням, деталями до нього (код за КВЕД 46.52);

- ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС», зареєстрованого Департаментом реєстрації Харківської міської ради 22.06.1999 за № 1 480 120 0000 005327. Ідентифікаційний код – 30429890. Місцезнаходження: 61001, м. Харків, м-н Захисників України, 7/8, ЦКБ «Протон», 9 пов. Основним видом діяльності ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» є виробництво іншого електричного устаткування (код за КВЕД 27.90).

Ціна кожної тендерної пропозиції становила:

- ТОВ «АЛЬФА КІПП» - 998 400,00 грн.;

- ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» - 996 550,00 грн.

В ході проведення аукціону ТОВ «АЛЬФА КІПП» та ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» не знижувало свої цінові пропозиції.

Відхилення тендерних пропозицій не було.

У розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «АЛЬФА КІПП» та ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» є суб'єктами господарювання.

Як вбачається з протоколу засідання тендерного комітету Замовника від 22.03.2017 № 13/13 переможцем торгів визнано ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» з ціною пропозицією 996 550,00 грн.

Аналізом інформації та матеріалів, зокрема наданих СЛІДЧИМ УПРАВЛІННЯМ ГОЛОВНОГО УПРАВЛІННЯ НАЦІОНАЛЬНОЇ ПОЛІЦІЇ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ листами від 27.11.2017 № 25399/119-24-2017, від 22.12.2017 № 27560/119-24-2017 та від 03.01.2018 № 155/119/-24-2018 виявлено обставини, які свідчать про ознаки вчинення ТОВ «АЛЬФА КПП» та ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, що проводились Замовником за допомогою електронних закупівель «Prozorro» (ідентифікатор в системі закупівель UA-2017-03-01-001268-b), що підтверджується наступним.

1. Як вбачається з Протоколу обшуку від 19.07.2017, проведеного слідчим СЛІДЧОГО УПРАВЛІННЯ ГОЛОВНОГО УПРАВЛІННЯ НАЦІОНАЛЬНОЇ ПОЛІЦІЇ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ (далі – СУ ГУ НАЦПОЛІЦІЇ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ) майором поліції Колісник Д.В. в ході здійснення досудового розслідування, внесеного до Єдиного реєстру досудових розслідувань № 120 16220 00000 1354 від 07.12.2016, на підставі ухвали слідчого судді Київського районного суду м. Харкова від 10.07.2017, 19.07.2017 у приміщенні ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС», розташованого за адресою: м. Харків, м-н Захисників України, 7/8, корпус ЦКБ «ПРОТОН», пов. 9 вилучено, зокрема, жорсткий диск стаціонарного комп'ютеру «WD10EZEX» 1.0Tb S\n: WMC1S6188315 та жорсткий диск стаціонарного комп'ютеру «Western Digital» 320 Gb S\n: WCAV25541669.

Згідно з протоколом огляду від 01.08.2017, старшим оперуповноваженим в ОВС 2 сектору 2 відділу ГВКЗЕ УСБУ в Харківській області підполковником Кудріним М.М. проведено огляд, зокрема:

А) жорсткого диску стаціонарного комп'ютеру «WD10EZEX» 1.0Tb S\n: WMC1S6188315, на якому знайдено файл «Тендер предложение» (мова оригіналу) у форматі dos, дата/час створення зазначеного документу 10.03.2017 о 19год. 52хв., дата/час останнього збереження 14.03.2017 о 11год. 19хв.

Зазначений файл за своїм змістом є формою тендерної пропозиції ТОВ «АЛЬФА КПП», при цьому суми цінової пропозиції відображені в зазначеному файлі є аналогічними сумам цінових пропозицій, поданих ТОВ «АЛЬФА КПП» під час участі у Торгах.

Цінова пропозиція подана під час участі у Торгах ТОВ «АЛЬФА КПП», завантажена до системи «Prozorro» 16.03.2017 о 14год. 45хв. та відповідно жодним чином не могла бути відома будь – кому (в тому числі і ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС») до закінчення аукціону (дата/час початку проведення аукціону 17.03.2017 о 12год. 51хв.).

Крім того, між файлом, знайденим на жорсткому диску стаціонарного комп'ютеру «WD10EZEX» 1.0Tb S\n: WMC1S6188315 та формою «Тендерна пропозиція», поданою ТОВ «АЛЬФА КПП» на Торги, окрім ідентичного

змістового викладення наявні деякі нетипові схожості в текстовому оформленні, а саме:

- текст пункту 6 файлу та пункт 6 форми «Тендерна пропозиція» ТОВ «АЛЬФА КІПП» мають вирівнювання тексту по лівому краю, при цьому весь інший текст вирівняно по ширині сторінки;

- після словосполучення «АЛЬФА КІПП» перед словом «надає» наявний розділовий знак «кома», який відсутній у зразку, встановленому Додатком 3 до Документації;

- речення «Вивчивши тендерну документацією...» починається з абзацу, що відрізняється від зразка, встановленого Додатком 3 до Документації.

Отже, зазначене підтверджує, що текстовий файл знайдений на жорсткому диску стаціонарного комп'ютеру «WD10EZEX» 1.0Tb S\n: WMC1S6188315, вилученому в ході обшуку ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» є проектом (чернеткою) форми «Тендерна пропозиція», поданої ТОВ «АЛЬФА КІПП» на Торги;

Б) жорсткого диску стаціонарного комп'ютеру «Western Digital» 320 Gb S\n: WCAV25541669, на якому знайдено файл «^83498FA9268F9B20E71D2B7217F0B345CB05EEA1E289E6342^rimqprsh_fullsize_distr» (мова оригіналу) у форматі jpg, дата/час останнього збереження зазначеного файлу 16.03.2017 о 09год. 56хв.

Зазначений файл є копією другої сторінки форми «Тендерна пропозиція», поданої ТОВ «АЛЬФА КІПП» під час участі у Торгах (з підписом керівника та відтиском печатки підприємства).

Разом з тим, форма «Тендерна пропозиція», подана ТОВ «АЛЬФА КІПП» була завантажена до системи «Prozorro» 16.03.2017 о 14год. 45хв., і до закінчення аукціону (а саме до 12год. 51хв. 17.03.2017) жоден користувач системи (учасник закупівлі, замовник тощо) не мав доступу до даного документу, а отже ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» не могло отримати даний документ у будь – який інший спосіб ніж безпосередньо у ТОВ «АЛЬФА КІПП».

Крім того, Учасниками торгів у складі конкурсних пропозицій подано форми «Тендерна пропозиція», які мають спільні ознаки в текстовому оформленні, а саме:

- текст пункту 6 форми «Тендерна пропозиція» мають вирівнювання тексту по лівому краю, при цьому весь інший текст вирівняно по ширині сторінки;

- після назви учасника торгів перед словом «надає» наявний розділовий знак «кома», який відсутній у зразку встановленому Додатком 3 до Документації;

- речення «Вивчивши тендерну документацією...» починається з абзацу, що відрізняється від зразка встановленого Додатком 3 до Документації.

Зазначене свідчить, що під час підготовки документів та участі у Торгах між ТОВ «АЛЬФА КІПП» та ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» відбувався обмін інформацією, зокрема в електронному вигляді або документи, які входили до складу пропозицій вказаних суб'єктів господарювання готувались одним із Учасників, а це, в свою чергу, є свідченням того, що Учасники торгів були обізнані щодо змісту пропозицій один одного.

2. Наказом від 10.04.2017 № 1004-1 на посаду генерального директора ТОВ «АЛЬФА КІПП» призначено Печерських Р.С.

З протоколу допиту Печерських Р.С. від 31.10.2017, проведеного слідчим СУ ГУ НАЦПОЛІЦІ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ підполковником поліції Червяковим М.І., в рамках проведення досудового розслідування, внесеного до Єдиного реєстру досудових розслідувань № 120 16220 00000 1354 вбачається, що станом на момент участі у Торгах ТОВ «АЛЬФА КІПП» не здійснювало діяльності з проведення розробок, що були предметом закупівлі та станом на час участі у Торгах фактично не мало інтелектуальних і трудових ресурсів для здійснення робіт, що були предметом закупівлі, втім існувала можливість їх залучення у сторонніх організацій, у разі перемоги на Торгах.

Листом від 26.01.2018 № 2601-1 ТОВ «АЛЬФА КІПП» повідомило, що у період 2016 – 2017 років ТОВ «АЛЬФА КІПП» не здійснювало жодних науково – дослідних робіт (в тому числі й робіт, що були предметом закупівель), а основним видом повсякденної діяльності ТОВ «АЛЬФА КІПП» є розробка та постачання друкованих електронних плат.

За інформацією ГОЛОВНОГО УПРАВЛІННЯ ПЕНСІЙНОГО ФОНДУ УКРАЇНИ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ (лист від 19.01.2018 № 1552-04/20) у періоді 2016 – 2017 років:

- середньооблікова кількість найманих працівників ТОВ «АЛЬФА КІПП» складала лише 3 особи;

- ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» - 29 осіб.

Зазначене підтверджує відсутність у ТОВ «АЛЬФА КІПП» власних трудових ресурсів для виконання робіт, що були предметом закупівель Торгів.

Листом від 06.03.2018 № 44 ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» повідомило, що на момент подачі тендерної пропозиції мало в своєму розпорядженні власні інтелектуальні та трудові ресурси для здійснення робіт, що були предметом закупівель Торгів.

Зазначене свідчить, що ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» має певні переваги над ТОВ «АЛЬФА КІПП» у вигляді наявності власних трудових та інтелектуальних ресурсів та відповідно, відсутності витрат пов'язаних з їх залученням зі сторонніх організацій (установ тощо).

Разом з тим, аналізом цінових пропозицій Учасників торгів встановлено,

що цінова пропозиція ТОВ «АЛЬФА КІПП» перевищує цінову пропозицію ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» лише на 0,18 % або на 1 850,00 грн. (ТОВ «АЛЬФА КІПП» - 998 400,00 грн.; ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» - 996 550,00 грн.).

Отже, незначна різниця в цінових пропозиціях Учасників торгів при відсутності у ТОВ «АЛЬФА КІПП» власних трудових, інтелектуальних та матеріальних ресурсів свідчить, що ТОВ «АЛЬФА КІПП» не самостійно та незалежно здійснювало розрахунок своєї цінової пропозиції, а орієнтувалось на цінову пропозицію ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС».

3. Протоколом від 14.02.2018 зафіксовано огляд диску № 13284т від 06.07.2017 з результатами негласної слідчої (розшукової) дії – зняття інформації з транспортних телекомунікаційних мереж стосовно Пехоти Василя Миколайовича (Пехотою В.М.) (згідно з витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань від 02.02.2018 № 1003566713, станом на 15.03.2017 Пехота В.М. є засновником та керівником ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС») з абонентського номеру 050-323-69-98 (далі – Диск), проведеного слідчим СУ ГУ НАЦПОЛІЦІЇ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ Червяковим М.І. встановлено, що на Диску міститься файл із звукозаписом «380503236998-2017.06.21-15.43.10-2052_2.wav» та текстовий файл «380503236998-2017.06.21-15.43.6-2051-iri.txt». Зазначеними файлами зафіксовано телефонну розмову, що відбулась 21.06.2017 між двома особами чоловічої статі, а саме телефонної розмови між Пехотою В.М. (н.т. 050-323-69-98) та не встановленої особи, що використовує номер телефону 050-303-78-53, в ході розмови не встановлена особа звертається до Пехоти В.М. з питанням щодо (конфіденційна інформація)

Як вбачається з переліку телефонних номерів (пункт 30 протоколу обшуку приміщення ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» від 19.07.2017) телефонний номер 050-303-78-53 належить Пономарьову В'ячеславу Віталійовичу (далі – Пономарьов В.В.).

Під час проведення допиту (протокол допиту Пономарьова В.В. від 17.01.2018, проведеного слідчим СУ ГУ НАЦПОЛІЦІЇ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ підполковником поліції Червяковим М.І., в рамках проведення досудового розслідування, внесеного до Єдиного реєстру досудових розслідувань № 120 16220 00000 1354), Пономарьов В.В. повідомив, що надає консультації ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» з питань господарської діяльності, зокрема здійснював консультації щодо участі ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» у торгах на закупівлю лазерного обладнання, які проводились у червні 2017 року, в зв'язку з чим у телефонній розмові з Пехотою В.М. 21.06.2017 цікавився про (конфіденційна інформація)

Отже, зазначене підтверджує, що ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» під час участі у закупівлях використовувало ТОВ «АЛЬФА КІПП» у якості «технічного учасника», для створення видимої

конкуренції ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС».

4. Як вбачається з листа ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» від 06.03.2018 № 44 підготовку тендерних пропозицій (реєстр пропозицій та цінову пропозицію) ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» здійснював Пехота В.М. (директор підприємства).

За інформації ТОВ «АЛЬФА КІПП» (лист від 26.01.2018 № 2601-1) підготовку тендерних пропозицій ТОВ «АЛЬФА КІПП», здійснював особисто колишній генеральний директор ТОВ «АЛЬФА КІПП» Решетняк Е.В.

Як вбачається з матеріалів, наданих СУ ГУ НАЦПОЛІЦІ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ (лист від 12.03.2018 № 5647/119-24-2018) Решетняк Е.В. використовує телефонні номери: 067-769-04-86 та 057-715-85-18.

Згідно з інформацією, наданою ПРИВАТНИМ АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ «ВФ УКРАЇНА» (конфіденційна інформація).

Отже, зазначене підтверджує, що Учасники торгів мали можливість обміну інформацією між собою під час подання тендерних пропозицій з метою забезпечення перемоги ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС».

5. На вимогу голови Відділення від 15.01.2018 № 02-26/2-147 ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» листом від 06.03.2018 № 44 повідомило, що між ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» та ТОВ «АЛЬФА КІПП» існують договірні та партнерські відносини, та зазначило наступне: «на підставі партнерських відносин ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» і ТОВ «АЛЬФА КІПП» спільно виконували ініціативні (за власний рахунок) дослідні і дослідно – конструкторські роботи, з метою досягнення конкурентних переваг, за рахунок впровадження передових технологій, розширення номенклатури та споживчих властивостей товарів, які вироблялися ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС». Крім того, між керівниками ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» і ТОВ «АЛЬФА КІПП» були усні угоди щодо науково – дослідної роботи за темою «Розробка, виготовлення та дослідження характеристик блоку керування макетного зразка фазованої антенної ґратки міліметрового діапазону довжин хвиль» (мова оригіналу).

Разом з тим, як вбачається з договору купівлі – продажу від 15.01.2016 № 1501-2 між Учасниками торгів існують сталі господарські відносини, в яких ТОВ «АЛЬФА КІПП» є постачальником, а ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» – покупцем товарів, зокрема, друкованих плат.

Внаслідок господарських відносин між Учасниками торгів, усувається або відчутно зменшується взаємна невизначеність суб'єктів господарювання – Учасників торгів щодо їхньої поведінки під час участі у процедурах закупівель, оскільки наявність господарських відносин зумовлює виникнення у суб'єктів, які пов'язані такими відносинами, певних прав та обов'язків, крім того, такі відносини свідчать про те, що ТОВ «АЛЬФА КІПП» та

ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» були обізнані стосовно діяльності та фінансової спроможності один одного.

Отже, зазначене підтверджує, що умови участі ТОВ «АЛЬФА КІПП» в Торгах були узгоджені з ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС», в результаті чого ТОВ «АЛЬФА КІПП» приймало участь у Торгах не з метою отримання перемоги, а з метою забезпечення перемоги ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС», що фактично призвело до відсутності конкурсу внаслідок узгодження конкурсантами відповідної поведінки, яка призводить до заміни конкуренції на координацію поведінки з метою створення видимості конкуренції в межах процедури закупівлі.

6. Пунктом 5 розділу 3 Документації визначено, що учасник торгів у складі тендерної пропозиції подає, зокрема, документально підтверджені відомості щодо досвіду виконання договору про дослідження та розробки в галузі приладобудування та електроніки (копія Договору) та має представити докази наявності висококваліфікованих спеціалістів.

Втім, ТОВ «АЛЬФА КІПП» у складі тендерної пропозиції подано Лист - підтвердження щодо участі в процедурі закупівлі послуг з виконання науково – дослідної роботи, в якому зазначено «ТОВ «АЛЬФА КІПП» підтверджує, що має опит виконання ініціативних розробок в галузі приладобудування та електроніки, та має можливість долучення до виконання робіт інших висококваліфікованих спеціалістів з провідних вищих навчальних закладів м. Харкова (за контрактом)» (мова оригіналу), при цьому не надано жодного документу щодо:

- підтвердження досвіду ТОВ «АЛЬФА КІПП» проведення досліджень та розробок в галузі приладобудування;

- заходів, вжитих ТОВ «АЛЬФА КІПП» для залучення до проведення досліджень та розробок в галузі приладобудування сторонніх організацій та/або осіб;

- підтвердження досвіду роботи та кваліфікації осіб, яких планується залучати до виконання робіт у разі перемоги на Торгах.

Зазначене свідчить, про те, що ТОВ «АЛЬФА КІПП» здійснювало «формальний», не направлений на здобуття перемоги, підхід до підготовки своїх тендерних пропозицій та не було зацікавлено у перемозі на Торгах.

Крім цього, за інформацією ДП «ПРОЗОРРО» (лист від 13.02.2018 № 206/329/03) ТОВ «АЛЬФА КІПП» та ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» під час участі у Торгах не здійснювали вхід до аукціону, що підтверджує не зацікавленість ТОВ «АЛЬФА КІПП» у здобутті перемоги на Торгах та впевненість ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» у перемозі на Торгах.

7. ТОВ «АЛЬФА КІПП» та ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» завантажено свої тендерні пропозиції в перед останній день встановленого строку подання тендерних пропозицій, а саме 16.03.2017, з одного

електронного майданчика «SMARTTENDER.BIZ» (оператор електронного майданчика ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «НАУКОВО – ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО «ІНФОРМАЦІЙНІ ТЕХНОЛОГІЇ»).

Крім цього, кошти за оплату послуг електронного майданчика «SMARTTENDER.BIZ» ТОВ «АЛЬФА КІПП» та ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» перераховано в один день, а саме 10.03.2017.

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

Таким чином, наявність тендерної пропозиції ТОВ «АЛЬФА КІПП» на комп'ютері, вилученому у ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС», схожість в оформленні тендерних пропозицій, відсутність у ТОВ «АЛЬФА КІПП» досвіду виконання аналогічних договорів, власних інтелектуальних та матеріальних ресурсів, наявність сталих господарських відносин між Учасниками торгів, не здійснення входу до системи «Prozorro» під час проведення аукціону, підтвердження директором ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» у телефонній розмові (конфіденційна інформація) свідчать про обмін інформацією між Учасниками торгів при підготовці тендерних пропозицій та про те, що в даному випадку Учасники торгів під час участі у процедурі закупівлі не змагалися між собою, оскільки діяли не самостійно, а узгоджували свої дії, тому усунули конкуренцію між собою.

Відповідно до частини першої статті 3 Закону України «Про публічні закупівлі» закупівлі здійснюються за такими принципами, зокрема добросовісна конкуренція серед учасників.

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.

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

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.

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.

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

Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є, зокрема укладання 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, усунення чи обмеження конкуренції, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, 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.

Погодження поведінки при формуванні своїх конкурсних пропозицій Учасниками торгів призвело до заміни конкуренції на координацію поведінки ТОВ «АЛЬФА КІПП» та ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» з метою створення видимості конкуренції в межах Торгів, а отже до спотворення їх результатів.

Таким чином, ТОВ «АЛЬФА КІПП» та ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» є учасниками узгоджених дій та діяли не самотійно, а узгоджували свої дії під час підготовки та участі в торгах на закупівлю «Розробка, виготовлення та дослідження характеристик блоку керування макетного зразка фазованої антенної ґратки міліметрового діапазону довжин хвиль», та не змагалися між собою, що є антиконкурентними узгодженими діями.

Враховуючи зазначене, дії ТОВ «АЛЬФА КІПП» та ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС», які полягають у погодженні ними під час підготовки та участі у торгах на закупівлю «Розробка, виготовлення та дослідження характеристик блоку керування макетного зразка фазованої антенної ґратки міліметрового діапазону довжин хвиль», проведеної ІНСТИТУТОМ РАДІОФІЗИКИ ТА ЕЛЕКТРОНІКИ ІМ. О.Я. УСИКОВА НАЦІОНАЛЬНОЇ АКАДЕМІЇ НАУК УКРАЇНИ (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2017-03-01-001268-b) з метою забезпечення перемоги ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС», 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.

Доказами, які підтверджують вчинення ТОВ «АЛЬФА КІПП» та ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, є документи, що містяться в матеріалах Справи.

На подання про попередні висновки у Справі, направлене разом із супровідним листом від 11.04.2018 № 02-26/2-1413, ТОВ «АЛЬФА КІПП» заперечень та зауважень не надало.

На подання про попередні висновки у Справі, направлене разом із супровідним листом від 11.04.2018 № 02-26/2-1414, ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» надало свої заперечення, які в цілому не стосуються суті порушення та в свою чергу зводяться до не визнання порушення.

Разом з супровідним листом від 06.03.2018 № 44 ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» надало копію фінансового звіту згідно з яким дохід (виручка) ТОВ НВМП «ЗВ'ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» за 2017 рік складає 5 798 400,00грн. (п'ять мільйонів сімсот дев'яносто вісім тисяч чотириста грн. 00 коп.).

Листом від 26.01.2018 № 2601-1 ТОВ «АЛЬФА КІПП» повідомило, що його дохід (виручка) за 2017 рік складає 1 510 619,83 грн. (один мільйон п'ятсот десять тисяч шістсот дев'ятнадцять грн. 83 коп.).

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 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 ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АЛЬФА КІПП» (ідентифікаційний код - 33819002) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ НАУКОВО – ВИРОБНИЧО – МОНТАЖНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ЗВ’ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» (ідентифікаційний код - 30429890), погодивши під час підготовки та участі у торгах на закупівлю «Розробка, виготовлення та дослідження характеристик блоку керування макетного зразка фазованої антенної ґратки міліметрового діапазону довжин хвиль», проведених ІНСТИТУТОМ РАДІОФІЗИКИ ТА ЕЛЕКТРОНІКИ ІМ. О.Я. УСИКОВА НАЦІОНАЛЬНОЇ АКАДЕМІЇ НАУК УКРАЇНИ, своїх конкурсних пропозицій з метою забезпечення перемоги ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ НАУКОВО – ВИРОБНИЧО – МОНТАЖНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ЗВ’ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС», вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладати на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АЛЬФА КІПП» (ідентифікаційний код - 33819002) штраф у розмірі 68 000,00 грн. (шістдесят вісім тисяч гривень 00 копійок).

3. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладати на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ НАУКОВО – ВИРОБНИЧО – МОНТАЖНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ЗВ’ЯЗОКЕНЕРГОСЕРВІС» (ідентифікаційний код - 30429890) штраф у розмірі 68 000,00 грн. (шістдесят вісім тисяч гривень 00 копійок).

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.

Члени колегії

Трегубець Н.О.

Приймак Є.Б.

Аврамова С.П.

Печенізька А.С.

Тевелєва Ю.В.