



# АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

## РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

14.08.2018 № 87-р/к

Справа № 2/01-48-16

м. Харків

Про закриття провадження у справі

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання третього відділу досліджень і розслідувань від 02.08.2018 № 371 про попередні висновки у справі № 2/01-48-16, розпочатої за ознаками вчинення ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» (надалі – ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА») та ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ОПТА ЕКСИМ» (надалі - ТОВ «ОПТА ЕКСИМ») порушення законодавства про захист економічної конкуренції, та матеріали цієї справи,

**ВСТАНОВИЛА:**

В ході здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері державних закупівель, дослідження ринків приладів охоронної та пожежної сигналізації й подібної апаратури, адміністративною колегією Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - Відділення) прийнято розпорядження від 01.03.2016 № 54-рп/к про початок розгляду справи № 2/01-48-16 за ознаками вчинення ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» та ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» порушення законодавства про захист економічної конкуренції (надалі - Справа).

Дії ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» та ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» полягають у погодженні ними під час участі у конкурсних торгах на закупівлю «приладів охоронної та пожежної сигналізації й подібної апаратури» (код ДК 016:2010 – 26.30.2), що проводились Управлінням Державної служби охорони при ГУМВС України в Харківській області (надалі – Замовник) у червні 2014 року, своїх конкурсних пропозицій з метою забезпечення перемоги ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА».

В ході розгляду Справи встановлено наступне.

ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» є юридичною особою та зареєстроване 07.11.2011 за № 14801020000051647, ідентифікаційний код – 37878323, місцезнаходження: 10001, Житомирська обл., м. Житомир, вул. Київська, буд. 77. Основним видом діяльності ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» є неспеціалізована оптова торгівля (код за КВЕД 46.90).

ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» є юридичною особою та зареєстроване 27.11.2009 за № 14801020000045514, ідентифікаційний код – 36819335, місцезнаходження: 61002, м. Харків, вул. Садова, буд. 10/12. Основним видом діяльності ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» є виробництво обладнання зв'язку (код за КВЕД 26.30).

У розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» та ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» є суб'єктами господарювання.

В інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 30.05.2014 № 12 Замовником опубліковане оголошення № 126903 про проведення відкритих торгів на закупівлю товарів «Прилади охоронної та пожежної сигналізації й подібна апаратура» (код ДК 016:2010 – 26.30.5), які проведені у липні 2014 року (надалі – Торги).

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

Згідно з протоколом оцінки пропозицій конкурсних торгів (цінових пропозицій) від 10.07.2014 № 490 найбільш економічно вигідною визнано пропозицію конкурсних торгів ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА».

З переможцем Торгів Замовник уклав договір від 28.07.2014 № 198 на закупівлю Товарів за державні кошти на суму 2 849 986,00 грн.

До проведення Торгів рішенням Комітету з конкурсних торгів згідно з протоколом від 27.05.2014 № 482 затверджена Документація конкурсних торгів на закупівлю товарів «Прилади охоронної та пожежної сигналізації й подібна апаратура» (надалі – Документація).

Документація складається з шести розділів, а саме: загальні положення; порядок внесення змін та надання роз'яснень до документації конкурсних торгів; підготовка пропозицій конкурсних торгів; подання та розкриття пропозицій конкурсних торгів; оцінка пропозицій конкурсних торгів та визначення переможця; укладання договору про закупівлю. Крім цього, Документація містить чотири додатка:

Додаток № 1. «Пропозиція конкурсних торгів»;

Додаток № 2. «Перелік документів, які вимагаються для підтвердження відповідності пропозиції конкурсних торгів учасника кваліфікаційним критеріям та додатковим умовам документації конкурсних торгів та порядок оформлення пропозиції конкурсних торгів»;

Додаток № 3. «Істотні умови договору»;

Додаток № 4. «Технічні, якісні та кількісні характеристики предмету закупівлі».

Рішенням комітету з конкурсних торгів згідно з протоколом від 26.06.2014 № 488 затверджено Зміни до Документації конкурсних торгів на закупівлю товарів Прилади охоронної та пожежної сигналізації й подібна апаратура».

Відповідно до законодавства у сфері державних закупівель однією з цілей проведення конкурсних торгів є досягнення оптимального і раціонального використання державних коштів.

Зазначена ціль досягається шляхом створення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише тоді, коли вона запропонована у справжніх умовах змагальності. Погоджена поведінка між учасниками торгів усуває між ними змагальність, конкуренцію, і спотворюючи її об'єктивний результат – кращу пропозицію, порушує тим самим право замовника на отримання цієї пропозиції, на очікуваний замовником найбільший ефективний для нього результат.

Під час проведення аналізу документів у складі конкурсних пропозицій, поданих ТОВ «ОПТА-ЕКСИМ» і ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» (надалі – учасники Торгів) встановлено, що документи мають нехарактерну схожість, а у деяких випадках ідентичність у зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті, тощо.

Схожість в оформленні конкурсних документів, які містяться у складі пропозицій ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» і ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА», а саме, документ «реєстр поданих документів» має однакові нехарактерні особливості:

- крапка вкінці назви документа;
- номери сторінок написані від руки;
- в слові «істотні» двічі написана літера «і» - «істотні»;
- підпункти пункту п'ятого іменуються літерами:
  - «а»»
  - «б»»
  - «в»»»;
- в третьому і четвертому пунктах реєстру після тексту стоїть відступ між словами і знаком «;»;
- в підпункті а) пункту п'ятого після слова «адреса» перед комою стоїть відступ;
- між рядками 17 і 18 пунктів міститься відступ;
- в 14 пункті між крапкою з комою і «с.» стоїть знак «\_» - нижня риска;
- однаковий шрифт і вид лапок біля назви підприємства.

Документи «Пропозиція конкурсних торгів» містять наступні однакові нехарактерні особливості, які відрізняються від зразка Замовника:

- в пункті 1 після словосполучення «повне найменування учасника» стоїть кома і двокрапка – «,:»;
- словосполучення «код ЄДРПОУ» з кодом розміщується на окремому рядку;
- в шапці таблиці з ціновими пропозиціями:
  - 1) після № стоїть не з/п, а п/п;

2) однакове перенесення слів у таблиці «Найменування Товару», «Одиниця ви-мі-ру», «Кіль-кіст-ь», «Загальна сума про-позиції з ПДВ (грн.)»;

- після таблиці помилки в словах «Шістьсот» і «П'ятьсот», після першої літери «т» стоїть літера «м'який знак».

Документи «Специфікація товару» відрізняються від зразка Замовника, у тому числі щодо написання реквізитів: в таблиці, однакове розташування й перенесення літер в слові «характеристик-ки», в словосполученнях «Ціна одиниці Товару в грн. (без ПДВ)», «Ціна одиниці Товару в грн. (з ПДВ)», «Загальна сума в грн. (з ПДВ)».

Учасниками Торгів у складі пропозиції надано проект договору про закупівлю, форма якого встановлена Додатком № 3 Документації конкурсних Торгів, відступати від якої Учасники не можуть:

- відсутній напис на договорі «ІСТОТНІ УМОВИ ДОГОВОРУ

(примірний текст проекту договору)» ;

- слово «року» після 2014 перенесено на наступний рядок, там, де зазначається дата укладання договору;

- проекти цих договорів під місцем для печатки мають напис «Підпис представників Сторін: Від «ПОКУПЦЯ» : Від «ПОСТАЧАЛЬНИКА»;

- в розділі 14 найменування постачальника вказано без зазначення слова «(найменування)» та під даним найменуванням відсутній пробіл, крім того, ідентифікаційні коди вказані неправильні, з однаковою кількістю невірних цифр: в ТОВ «ОПТА-ЕКСИМ» 378783220318, в ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» 368193320309.

В довідках про наявність необхідної кількості працівників для виконання договору в разі перемоги ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» повідомило, що штатна чисельність працівників станом на 01.06.2014 складає – 27 чоловік, з них зайнятих виробництвом 7 чоловік. В ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» штатна чисельність працівників складає 13 чоловік.

В довідках про не притягнення до відповідальності за вчинення правопорушень у сфері державних закупівель обох учасників Торгів є нетипова помилка – вкінці тексту довідки замість крапки стоїть крапка з комою «;».

Витяги з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців для ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» сформовано 27.06.2014 на запит Василенко Д.М., для ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» сформовано 06.06.2014 на запит ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА».

Листом від 30.08.2017 № 23414/08.03-19 (вх. від 31.08.2017 № 2878) Головне територіальне управління юстиції в Харківській області повідомило, що представник ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» Чернишова С.М. зверталася 05.06.2014 з запитом на видачу інформаційної довідки з Єдиного реєстру підприємств, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство.

Скорочені витяги з Єдиного реєстру підприємств, щодо яких порушено

провадження у справі про банкрутство сформований для ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» 01.07.2014 о 10:01:41 Асіпчиковою В.О. та отримана особисто представником Трухан О.О. за довіреністю від 20.06.2014, про що свідчить особистий підпис на другому екземплярі довідки, а для ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» витяг сформований 18.06.2014 о 10:31:06 Сухіною М.М.

ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» і ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» листами від 27.04.2016 № 88 (вх. від 28.04.2016 № 1386) і від 15.04.2016 № 041516-1 (вх. № 1246) (відповідно) повідомили, що про проведення Замовником Торгів дізналися з сайту вісника державних закупівель <https://tender.me.gov.ua> (надалі - Сайт).

Конкурсна документація для участі у Торгах подані учасниками в різні дні, про що свідчить записи у реєстрі отриманих пропозицій конкурсних торгів (кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій). ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» подало 04.07.2014 о 14:55 начальником відділу збуту продукції Зінченко М.І. особисто, а ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» подало 07.07.2014 о 15:54 Ковтун О.І. особисто.

У підготовці конкурсної документації ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» для участі у Торгах брали участь Чернишов С.М., Гришина С.В., Трухан Г.В. та Зінченко М.І., а підготовкою конкурсної документації ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» займалися Габінський О.А., Хмельницький Г.Ю., Словіковська С.А. та Василенко Д.М.

Крім того, особи, які готували пропозицію на участь у Торгах від ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА», зверталися за консультаціями до Беспалько О.В. – старшого юрисконсульта сектору юридичного забезпечення Замовника за телефоном (057) 768-08-17, а також використовували документи (матеріали тощо) з відкритих джерел, а саме з мережі Інтернет.

За наявною у Відділення інформацією, станом на дату подання ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» та ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» своїх конкурсних пропозицій на Торги, зазначені учасники не пов'язані відносинами контролю.

В пропозиціях обох учасників вказаний однаковий виробник – ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА», оскільки між учасниками Торгів існують цивільно-правові відносини з 2014 року. Це підтверджується видатковими накладними від 16.05.2014 № 683, від 13.06.2014 № 762, від 26.06.2014 № 846, від 08.08.2014, від 17.09.2014, від 09.12.2014 та листами від 10.05.2018 № 13-2-3/541 «БТ» (вх. від 11.05.2018 № 92 КІ) АТ «УКРСИББАНК», від 10.05.2018 № Е.30.0.0.0/4-224207 БТ (вх. від 14.05.2018 № 96 КІ) ПАТ КБ «ПРИВАТБАНК» про операції між рахунками ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» та ТОВ «ОПТА ЕКСИМ».

ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» листом від 15.04.2016 № 0415/16-1 (вх. від 15.04.2016 № 1246) надало копії листування з ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» щодо надання для ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» копії сертифікатів відповідності приладів охоронної та пожежної сигналізації та інформацію щодо цін реалізації на зазначену апаратуру, оскільки планувало протягом року

здійснювати закупівлю апаратури охоронної сигналізації об'єктів марок «Лунь», «Лінда» або еквівалент.

В свою чергу, ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА», розглянувши лист ТОВ «ОПТА ЕКСИМ», надало інформацію щодо цін на реалізацію апаратури охоронної сигналізації, які є ідентичними з цінами на товар, запропонованого ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» на Торгах.

ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» на Торгах пропонувало товар, виробником якого є ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» за цінами, що є вищими на 2,4 - 19,5 %, порівняно з цінами виробника.

В ході розгляду Справи Замовник листом від 23.03.2016 № 379/43/40/02-2016 (вх. від 24.03.2016 № 1044) повідомив Відділення, що ним не надсилалась документація конкурсних торгів учасникам Торгів, не проводились будь-які наради, консультації, збори з питань проведення Торгів.

Крім того, Замовник зазначив, що протягом 2012-2015 років були укладені з ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» наступні договори на закупівлю:

- «Прилади охоронної та пожежної сигналізації й подібна апаратура (код за ДК 016:2010 – 26.30.5), а саме: апаратура охоронної сигналізації об'єктів марок «Лунь», «Лінд» (або еквівалент) від 28.07.2014 № 198;

- «Прилади охоронної та пожежної сигналізації й подібна апаратура» (код ДК 016:2010 – 26.30.5), а саме: апаратура охоронної сигналізації об'єктів марок «Лунь», «Лінд» (або еквівалент) від 06.08.2015 № 255.

Слід також зазначити, що Відділенням були направлені додаткові вимоги від 13.06.2018 № 02-25/3-2372 та № 02-25/3-2376 до Головного управління Державної фіскальної служби у Харківській області, від 13.06.2018 № 02-25/3-2373 та № 02-25/3-2375 до Головного управління Пенсійного фонду України у Харківській області, від 13.06.2018 № 02-25/3-2374 до Головного управління Пенсійного фонду України в Житомирській області, від 13.06.2018 № 02-25/3-2377 до Головного управління Державної фіскальної служби у Житомирській області, від 14.06.2018 № 02-26/3-2396 та № 02-26/3-2397 до ПАТ «УКРСИББАНК» та ПАТ КБ «ПРИВАТБАНК» відповідно.

За результатами аналізу інформації, яка надійшла до Відділення, ознак, які б свідчили про антиконкурентні узгоджені дії учасників Торгів, встановлено не було.

Не зважаючи на наявність певних зовнішніх схожостей в оформленні документів, які входять до складу конкурсних пропозицій учасників Торгів, факт домовленості в ціновій частині пропозиції довести не можливо.

В результаті збору та аналізу отриманої інформації в ході розгляду Справи не виявлено повної сукупності взаємозалежних факторів, які б свідчили про антиконкурентні узгоджені дії учасників Торгів, а отже, не доведено факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» і ТОВ «ОПТА ЕКСИМ».

Відповідно до абзацу шостого статті 49 Закону України «Про захист

економічної конкуренції» якщо не доведено факт вчинення порушення, розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті.

На подання про попередні висновки у Справі, направлене разом із супровідним листом від 03.08.2018 № 02-26/3-3290, ТОВ «ОХОРОНА І БЕЗПЕКА» листом від 14.08.2018 (вх. № 3498) повідомило, що заперечення та зауваження відсутні.

На подання про попередні висновки у Справі, направлене разом із супровідним листом від 03.08.2018 № 02-26/3-3289, ТОВ «ОПТА ЕКСИМ» заперечень та зауважень не надала.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 та 49 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), пунктом 36 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:**

Закрити провадження у справі № 2/01-48-16.

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:

Бугасв А.М.

Трегубець Н.О.

Тевелева Ю.В.

Аврамова С.П.