



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ  
ЛУГАНСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ  
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

« 08 » квітня 2016р.

м. Северодонецьк

№ 2 -р/к

Справа № 2

**Про порушення законодавства  
про захист економічної конкуренції**

Адміністративна колегія Луганського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, створена на підставі наказу В.О. голови Тервідділення від 20.07.2015 р. №3 (зі змінами внесеними наказом Луганського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України №5 від 10.11.2015р.) розглянувши матеріали справи №2 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції приватним підприємством «Укрметалопром» (вул. Оборонна, 24, м. Луганськ, 91033, код ЄДРПОУ 30516574) та товариством з обмеженою відповідальністю «Стройремсервіс» (вул. Оборонна, 24, м. Луганськ, 91038, код ЄДРПОУ 36827388) та подання І відділу досліджень і розслідувань від 28.03.2016р. №25,

**ВСТАНОВИЛА:**

На адресу Луганського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Тервідділення) 28.04.2015 року надійшов лист Лисичанського міжрайонного відділу Управління Служби безпеки України в Луганській області від 28.04.2015р. №63/34/464 щодо можливого порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку приватного підприємства «Укрметалопром» та товариства з обмеженою відповідальністю «Стройремсервіс» під час участі у процедурі закупівлі публічним акціонерним товариством «Лисичанськвугілля» (надалі – Замовник) профілей незамкнутих, шпунтових палей та конструктивних елементів залізничних і трамвайних колій зі сталі, гарячого обробляння (кріплення овоїдне).

Для перевірки фактів, викладених у зверненні 22.05.2015 р. Тервідділенням було направлено вимогу №05-53/25 до Замовника на отримання матеріалів вищезазначених конкурсних торгів.

Проаналізувавши надані Замовником на вимогу Тервідділення документи було встановлено, що публічним акціонерним товариством «Лисичанськвугілля» (юридична адреса: вул. Малиновського, 1, м. Лисичанськ, Луганська область, 93000) у травні 2013 року було проведено процедуру відкритих і двоступеневих торгів (надалі – Торги) по закупівлі код 24.10.7 – профілі незамкнуті, шпунтові палі та конструктивні елементи залізничних і трамвайних колій, зі сталі, гарячого обробляння (кріплення овоїдне) – 2 найменування (кріплення арочне овоїдне типу КМП АЗР2 (дворадіусна) переріз рами у світлі 13,3 кв.м (зі скріплючими) – 2000 компл. та кріплення арочне овоїдне типу КМП АЗР2 (дворадіусна) переріз рами у світлі 14,1 кв.м – 1000 компл.).

Учасниками конкурсних торгів були: приватне підприємство «Укрметалопром» (надалі – ПП «Укрметалопром») та товариство з обмеженою відповідальністю «Стройремсервіс» (надалі – ТОВ «Стройремсервіс»).

Аналіз матеріалів, отриманих Тервідділенням від Замовника, свідчить про наявність узгодженої поведінки між ПП «Укрметалопром» та ТОВ «Стройремсервіс» під час їхньої

участі у зазначеній вище процедурі.

У зв'язку з тим, що вищевказані дії ПП «Укрметалопром» та ТОВ «Стройремсервіс» по узгодженню поведінки під час участі у конкурсних Торгах мали ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що кваліфікується за пунктом першим статті 50 та пунктом 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів), розпорядженням адміністративної колегії тервідділення від 17.06.2015р. №3-рп/к було розпочато розгляд справи №2.

В ході розгляду справи було встановлено наступне.

Замовником було отримано і розглянуто дві цінові пропозиції, які надійшли:

- 08 травня 2013 року о 9-00 особисто від ПП «Укрметалопром» (з ціною пропозиції 11 687 300,00 грн.);
- 08 травня 2013 року о 9-10 особисто від ТОВ «Стройремсервіс» (з ціною пропозиції 11 862 000,00 грн.).

Як свідчить звіт Замовника про результати проведення процедур відкритих і двоступеневих торгів та попередньої кваліфікації №1 від 07.06.2013р., до оцінки пропозицій конкурсних торгів були допущені конкурсні пропозиції обох учасників.

Відповідно до пункту 9 звіту Замовника про результати проведення процедур відкритих і двоступеневих торгів та попередньої кваліфікації №1 від 07.06.2013р., договір про закупівлю укладено з ПП «Укрметалопром», як учасником, що запропонував найбільш економічно вигідну пропозицію.

Замовником 31.05.2013р. з переможцем Торгів було укладено договір на закупівлю кріплення арочного овоїдного типу КМП АЗР2 (дворадіусна) переріз рами у світлі 13,3 кв.м. (зі скріплючими) – 4266,40 грн./к-т. та кріплення арочного овоїдного типу КМП АЗР2 (дворадіусна) переріз рами у світлі 14,1 кв.м – 3154,50 грн./к-т. на загальну суму 11 687 300,00 грн. (одинадцять мільйонів шістсот вісімдесят сім тисяч триста грн.) з ПДВ.

Приватне підприємство «Укрметалопром» зареєстровано виконавчим комітетом Луганської міської ради, свідоцтво про державну реєстрацію юридичної особи серія А01 №486373, ідентифікаційний код 30516574, адреса: 91033, Луганська область, місто Луганськ, Ленінський район, вул. Оборонна, будинок 24.

Видами діяльності ПП «Укрметалопром» є: 46.49 Оптова торгівля іншими товарами господарського призначення, 46.63 Оптова торгівля машинами й устаткуванням для добувної промисловості та будівництва, 82.99 Надання інших допоміжних комерційних послуг, н.в.і.у, 46.73 Оптова торгівля деревиною, будівельними матеріалами та санітарно-технічним обладнанням, 46.74 Оптова торгівля залізними виробами, водопровідним і опалювальним устаткуванням і приладдям до нього, 46.90 Неспеціалізована оптова торгівля.

Товариство з обмеженою відповідальністю «Стройремсервіс» зареєстровано виконавчим комітетом Луганської міської ради, свідоцтво про державну реєстрацію юридичної особи серія А01 №486608, ідентифікаційний код 36827388, адреса: 91038, Луганська область, місто Луганськ, Ленінський район, вул. Оборонна, будинок 24.

Видами діяльності ТОВ «Стройремсервіс» є: 43.29 Інші будівельно-монтажні роботи, 43.39 Інші роботи із завершення будівництва, 46.49 Оптова торгівля іншими товарами господарського призначення, 46.73 Оптова торгівля деревиною, будівельними матеріалами та санітарно-технічним обладнанням, 46.74 Оптова торгівля залізними виробами, водопровідним і опалювальним устаткуванням і приладдям до нього, 41.20 Будівництво житлових і нежитлових будівель.

У розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» обидва учасники є суб'єктами господарювання, оскільки здійснюють діяльність з придбання, реалізації товарів, іншу господарську діяльність.

Здійснивши аналіз пропозицій конкурсних торгів Учасників було встановлено, що ТОВ «Стройремсервіс» та ПП «Укрметалопром» узгоджували свою поведінку щодо подання пропозицій під час підготовки та участі у торгах. Це підтверджується також наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Учасниками на різних стадіях підготовки до участі в торгах, а саме:

1. Відповідно до документації конкурсних торгів Замовника, кожний Учасник для підтвердження того, що він здійснює господарську діяльність відповідно до положень Статуту, повинен був надати його копію (завірену учасником).

В результаті співставлення Статутів обох Учасників встановлено, що 17 вересня 2009 року приватним нотаріусом Луганського міського нотаріального округу Троїцьким С.Є. зроблено посвідчувальний напис на копії Статуту ПП «Укрметалопром», яким засвідчено справжність підпису засновника – Бородкіна Олександра Семеновича (реєстраційний запис №1675).

04 листопада 2009 року тим же самим нотаріусом зроблено посвідчувальний напис на копії Статуту ТОВ «Стройремсервіс», яким засвідчено справжність підпису учасника – Бородкіна Олександра Семеновича (реєстраційний запис №2015).

Таким чином, згідно наявних у Тервідділенні документів, одна і та сама особа – Бородкін Олександр Семенович є засновником (учасником) як ПП «Укрметалопром» так і ТОВ «Стройремсервіс», що також підтверджується інформацією у витягах з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань.

Також, ПП «Укрметалопром» та ТОВ «Стройремсервіс» зареєстровані за однією адресою: Луганська область, місто Луганськ, вул. Оборонна, 24, (що підтверджується інформацією у свідоцтвах про державну реєстрацію) та зазначили у документі «Відомості про учасника» один і той же самий номер телефону: 504-315.

Це свідчить про відсутність конкуренції, яка передбачає змагальність між Учасниками, обізнаність щодо дій один одного та узгоджену поведінку Учасників під час проведення Торгів, яка призвела до спотворення їх результатів.

2. Крім того, при співставленні пропозицій конкурсних торгів ПП «Укрметалопром» та ТОВ «Стройремсервіс» вигляд документів, які повинні мати індивідуальний характер, мають однакові особливості (спосіб оформлення документу, розмір та вид шрифту, стиль написання текстів, форма таблиць тощо). Цей факт підтверджується наступним.

2.1. Обидва учасники в складі тендерних пропозицій надали однаковим чином складений реєстр документів, вимоги до оформлення якого не передбачені вимогами Замовника, а саме:

- 2.1.1) заголовок документа в обох випадках надруковано великими літерами;
- 2.1.2) перелік наданих документів оформлено у вигляді таблиці;
- 2.1.3) ширина таблиці та окремих колонок співпадають, так, загальна ширина таблиці складає 17,5 см, ширина першої колонки 2 см, другої колонки 11 см, третьої колонки 4,2 см;
- 2.1.4) текст у першій та другій колонках вирівняно по центру, текст у третій колонці вирівняно по лівому краю;
- 2.1.5) назва особи, яка підписує документ та її ініціали в обох учасників виділені жирним шрифтом.

2.2. У додатку документації конкурсних торгів Замовника міститься форма документу «Пропозиція конкурсних торгів», яка подається учасником на фірмовому бланку.

При аналізі пропозицій конкурсних торгів обох учасників виявлено низку схожостей в оформленні документу, які не були передбачені вимогами Замовника, а саме:

- 2.2.1) реквізити обох підприємств на фірмових бланках надруковані одним і тим самим шрифтом однакового стилю;
- 2.2.2) обидва учасники найменування предмета закупівлі надрукували жирним шрифтом в лапках;
- 2.2.3) в найменуванні предмета закупівлі обидва учасники не поставили пробіли між дефісом та словом «профілі», між комою після слова «незамкнуті» та словом «шпунтові», між комою після слова «колій» та прийменником «зі»;
- 2.2.4) у п'ятому пункті документа обидва учасники кількість календарних днів надрукували жирним шрифтом;
- 2.2.5) у шостому пункті в обох випадках умови постачання товару надруковано

жирним шрифтом;

2.2.6) назва особи, яка підписує документ та її ініціали в обох учасників виділені жирним шрифтом.

**2.3.** Довідку про сертифікацію предмета закупівлі, вимоги до оформлення якої не встановлені матеріалами документації конкурсних торгів Замовника, виконано одним стилем, одним і тим самим шрифтом, в тому числі:

2.3.1) обидві довідки надруковано на фірмових бланках, які, в свою чергу, також дуже схожі за стилем оформлення;

2.3.2) найменування адресата довідки надруковано жирним шрифтом;

2.3.3) обидва учасники скоротили словосполучення «квадратних метрів» одним чином, а саме: «кв.м»;

2.3.4) обидва учасники поставили кому замість апострофа у слові «обов'язкової»;

2.3.5) відстань між текстом документа та назвою особи, що підписує документ в обох випадках складає 3 см;

2.3.6) назва особи, яка підписує документ та її ініціали в обох учасників виділені жирним шрифтом.

Відповідно до листа публічного акціонерного товариства «Лисичанськвугілля» від 18.12.2015р. №01/12-1013 звернень від ТОВ «Стройремсервіс» та ПП «Укрметалопром» відносно отримання роз'яснень щодо документації конкурсних торгів на код 24.10.7 не надходило. Роз'яснення, які стосуються складання та оформлення конкурсної документації ПП «Укрметалопром» та ТОВ «Стройремсервіс» не надавалися.

**3.** Відповідно до документації конкурсних торгів Замовника, кожен Учасник повинен був подати документи для підтвердження сплати податків і зборів (обов'язкових платежів), передбачених законодавством України. Так, для підтвердження відсутності заборгованості перед бюджетом, кожному Учаснику необхідно було надати відповідну довідку з податкового органу.

Здійснивши аналіз цих документів (довідок), виданих Учасникам Ленінською МДПІ у м. Луганську Луганської області ДПС, встановлено, що вони зареєстровані в один день 07 травня 2013 року одна за одною:

- для ТОВ «Стройремсервіс» №521;
- для ТОВ «Укрметалопром» №522.

Таким чином, документи (Довідки), які були подані на торги, були отримані одночасно, що свідчить про узгоджену поведінку учасників.

**4.** Відповідно до документації конкурсних торгів Замовника, кожен Учасник для підтвердження того, що його в установленому порядку не визнано банкрутом чи проти нього не порушено справу про банкрутство, повинен був подати відповідну довідку, видану територіальним органом з питань банкрутства Міністерства юстиції України.

Здійснивши аналіз таких довідок, виданих учасникам Головним управлінням юстиції в Луганській області встановлено, що вони зареєстровані в один день 07 травня 2013 року одна за одною:

- для ТОВ «Укрметалопром» №13451/24/26;
- для ТОВ «Стройремсервіс» №13452/24/26.

Отже, довідки, які були подані на торги, були отримані учасниками одночасно, що свідчить про їх обізнаність щодо дій один одного.

**5.** Відповідно до документації конкурсних торгів Замовника учасники повинні були подати довідку з обслуговуючого банку про відсутність (наявність) заборгованості за кредитами.

При аналізі таких довідок, наданих учасниками виявлено, що обидва учасники мають поточні рахунки в ПАТ «Східно-промисловий комерційний банк» та встановлено, що

довідки ПП «Укрметалопром» та ТОВ «Стройремсервіс» видані в один день 30.04.2013 року та зареєстровані:

- для ТОВ «Стройремсервіс» за №12-45/745;
- для ПП «Укрметалопром» за №12-45/748.

Отже, документи (довідки), які були подані на торги, були отримані учасниками одночасно, що свідчить про їх обізнаність щодо дій один одного.

6. Відповідно до документації конкурсних торгів Замовника учасники повинні були подати копію довідки ЄДРПОУ.

При аналізі таких довідок, виданих Головним управлінням статистики у Луганській області встановлено, що їх видано в один день – 11.12.2012 року та зареєстровано одна за одною:

- для ТОВ «Стройремсервіс» №717927;
- для ПП «Укрметалопром» №717928.

Отже, документи (довідки), які були подані на торги, були отримані учасниками одночасно, що свідчить про їх обізнаність щодо дій один одного.

Відповідно до статті 3 Закону України «Про здійснення державних закупівель» від 10.04.2014р. №1197-VII закупівлі здійснюються за принципом добросовісної конкуренції серед учасників.

Тотожність конкурсної документації учасників не може бути випадковістю та свідчить, що учасники узгодили свою поведінку під час участі у конкурсних торгах, а конкурсні пропозиції готувалися за взаємною обізнаністю учасників.

Отже, характер та кількість співпадань виключають можливість того, що пропозиції учасників конкурсних торгів ПП «Укрметалопром» та ТОВ «Стройремсервіс» готувалися кожним з них окремо і без обміну інформацією між ними. Вищезазначені обставини вказують на те, що конкурсні пропозиції вищевказаних учасників конкурсних торгів готувались погоджено.

Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.

Держава, суспільство та замовник загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з суб'єктом господарювання, який запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення конкурсних процедур закупівлі та принципу ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.

Узгоджені дії, які суперечать вищезазначеним цілям і перешкоджають їх досягненню, належать до порушень законодавства про захист економічної конкуренції. Це стосується, зокрема, узгодження пропозицій з конкурсних торгів, що подаються учасниками торгів.

Отже, погоджена поведінка учасників торгів усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.

Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є, зокрема, укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша, погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.

Згідно із статтею 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.

Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

Отже, аналіз документації з конкурсних торгів вказує на узгоджену поведінку з боку ПП «Укрметалопром» та ТОВ «Стройремсервіс» при підготовці пропозиції з конкурсних торгів та відсутність змагальності у торгах, наслідком якої є спотворення конкуренції, що обмежує Замовника у виборі цінкових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції. Погоджена поведінка суб'єктів господарювання (учасників торгів) усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.

Таким чином, матеріалами справи доведено, що дії ПП «Укрметалопром» та ТОВ «Стройремсервіс» під час участі у конкурсних торгах по закупівлі код 24.10.7 – профілі незамкнуті, шпунтові палі та конструктивні елементи залізничних і трамвайних колій, зі сталі, гарячого оброблення (кріплення овоїдне) (Замовник – публічне акціонерне товариство «Лисичанськвугілля»), є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що кваліфікується за пунктом першим статті 50 та пунктом четвертим частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

В ході розгляду справи №2 територіальне відділення, керуючись пунктом 23 «Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції», які затверджені розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстровані у Міністерстві юстиції України 06 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 17.08.2006 року № 332-р) (із змінами) опублікувало в інформаційному бюлетені Луганської обласної державної адміністрації «Вісник Луганщини» №9(13) від 11 березня 2016р. повідомлення про розміщення на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України ([www.amc.gov.ua](http://www.amc.gov.ua)) вимог про надання інформації (в тому числі й копії звіту про фінансові результати за 2015 рік) до ПП «Укрметалопром» та ТОВ «Стройремсервіс».

Відповідей на вимоги територіального відділення від ПП «Укрметалопром» та ТОВ «Стройремсервіс» не надавалося.

Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу голови територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другою цієї статті накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №2 від 23 березня 2016 року №25 ПП «Укрметалопром» та ТОВ «Стройремсервіс» будь-яких зауважень чи заперечень по результатам розгляду справи не надали.

Під час визначення розміру штрафу враховано наступне:

- порушення законодавства про захист економічної конкуренції ПП «Укрметалопром» та ТОВ «Стройремсервіс» вчинено вперше.

Розглянувши матеріали справи, подання з попередніми висновками у справі №2 від 28 березня 2016 року №25 у їх сукупності, адміністративна колегія територіального відділення дійшла до висновку, що подані матеріали достатні, а наведені у поданні висновки обґрунтовані і доведені, що є підставою для прийняття рішення.

На підставі викладеного, керуючись статтями 121, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 р. №32-р та зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30.03.2001р. №291/5482 (зі змінами), пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994р. №5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.1994р. за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 р. №169-р (зі змінами),

**ВИРІШИЛА:**

1. Визнати дії приватного підприємства «Укрметалопром» (ідентифікаційний код 30516574), товариства з обмеженою відповідальністю «Стройремсервіс» (ідентифікаційний код 36827388) під час участі у конкурсних торгах по закупівлі код 24.10.7 – профілі незамкнуті, шпунтові палі та конструктивні елементи залізничних і трамвайних колій, зі сталі, гарячого оброблення (кріплення овоїдне) (Замовник – публічне акціонерне товариство «Лисичанськвугілля»), порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що кваліфікується за пунктом першим статті 50 та пунктом четвертим частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

2. За вчинене порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти штраф на приватне підприємство «Укрметалопром» у розмірі 65 000,00 (шістдесят п'ять тисяч) гривень.


3. За вчинене порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Стройремсервіс» у розмірі 65 000,00 (шістдесят п'ять тисяч) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання копії рішення адміністративної колегії.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», протягом п'яти днів з дня сплати штрафу надіслати до Луганського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду Луганської області у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова адміністративної колегії:



**С.В. Головня**