



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

28.04.2017р.

Львів

№ 14р/к

Справа № 2-01-47/2016

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №2-01-47/2016 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «Західенергоспецмонтаж» та ПП «РоКо» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

ВСТАНОВИЛА:

Відповідно до звернення Служби безпеки України у Львівській області від 02.08.2016р. №62/8/1-1212 Львівське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України розглянуло документацію конкурсних торгів на закупівлю: - **«послуг, пов'язаних з лісівництвом»**, (оголошення №068469, від 09.03.2016, Замовник – ПАТ «ЛЬВІВОБЛЕНЕРГО»).

За результатами аналізу отриманої інформації встановлено наступне.

ПАТ «ЛЬВІВОБЛЕНЕРГО» у 2016 році провело відкриті торги на закупівлю **«послуг, пов'язаних з лісівництвом»**. Відповідно до реєстру отриманих Замовником пропозицій конкурсних торгів та протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів, для участі у Закупівлі надали пропозиції наступні суб'єкти господарювання:

1. ТОВ «Західенергоспецмонтаж» – з ціною пропозицією – **2 975 990,87** грн.
2. ПП «РоКо» – з ціною пропозицією – **2 991 999,71** грн.

Відповідно до протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів від 19.04.2016р. найбільш економічно вигідною визнано пропозицію – ТОВ «Західенергоспецмонтаж» – з ціною пропозицією – **2 975 990,87** грн.

Спеціалісти ЛОТВ АМКУ перевірили документацію конкурсних торгів Замовника, реєстри отриманих пропозицій, пропозиції конкурсних торгів учасників ТОВ «Західенергоспецмонтаж» та ПП «РоКо» (далі – Учасники), протоколи засідань комітету з конкурсних торгів, звіт про результати проведених конкурсних торгів.

договори, які були укладені в результаті акцепту пропозицій та інші документи на закупівлю: **«послуг, пов'язаних з лісівництвом»**.

Необхідно зазначити, що пропозиції учасників конкурсних торгів повинні відрізнятися, як за зовнішнім оформленням, так і за ціновими параметрами, у разі, якщо учасники торгів готували їх окремо, без обміну інформацією, оскільки запропоновані пропозиції мали б відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до підготовки пропозицій.

Крім того, відповідно до:

- преамбули Закону України «Про здійснення державних закупівель» метою цього Закону є створення конкурентного середовища у сфері державних закупівель;
- статті 3 «Принципи здійснення закупівель» Закону України «Про здійснення державних закупівель» закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом добросовісна конкуренція серед учасників.

У розумінні:

- частини 1 статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання;
- пункту 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів.

Закон України «Про Антимонопольний комітет України», а саме:

- частина 1 статті 7 і частини 4 передбачає, що до виключних повноважень саме Антимонопольного комітету України та його територіальних органів належить прийняття передбачених законодавством про захист економічної конкуренції рішень за справами відповідно до законодавства про захист економічної конкуренції;
- частина 2 статті 7 передбачає, що до повноважень саме Антимонопольного комітету України та його територіальних органів належать, зокрема: розгляд заяв і справ про надання дозволу, надання висновків, попередніх висновків стосовно узгоджених дій, концентрації, проведення досліджень за цими заявами і справами; прийняття передбачених законодавством про захист економічної конкуренції розпоряджень та рішень за заявами і справами про надання дозволу на узгоджені дії, концентрацію, надання висновків, попередніх висновків стосовно узгоджених дій, концентрації, висновків щодо кваліфікації дій відповідно до законодавства про захист економічної конкуренції;
- стаття 19 визначає гарантії здійснення повноважень Антимонопольного комітету України.

За результатами аналізу документації конкурсних торгів суб'єктів господарювання - учасників відкритих торгів ТОВ «Західенергоспецмонтаж» та ПП «РоКо» виявлено певні обставини, які свідчать про узгодження їхньої поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю **«послуг, пов'язаних з лісівництвом»**, внаслідок чого конкурентне середовище між учасниками торгів було відсутнім, що призвело до спотворення результатів торгів.

Про вищезазначене свідчать документи ТОВ «Західенергоспецмонтаж» та ПП «РоКо», які подані у складі пропозицій конкурсних торгів під час участі у зазначеній Закупівлі, та які мають нехарактерну для такого випадку схожість у зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті:

Для прикладу:

- I. **Довідки про наявність промислово-виробничого персоналу підприємства.** (Довідки формуються у довільній формі Підприємствами)
 - ТОВ «Західенергоспецмонтаж» та ПП «РоКо» оформили довідки про наявність промислово-виробничого персоналу підприємства з однаковим змістом та формою, зроблені однакові відступи, вирівнювання, хоча замовник не надавав жодних зразків, шаблонів цих довідок.
- II. **Довідки про невнесення до Єдиного державного реєстру осіб які вчинили корупційні правопорушення** (Довідки формуються у довільній формі)
 - ТОВ «Західенергоспецмонтаж» та ПП «РоКо» оформили довідки про невнесення до Єдиного державного реєстру осіб які вчинили корупційні правопорушення з однаковим змістом та формою, зроблені однакові відступи вимірювання, хоча замовник не надавав жодних зразків, шаблонів цих довідок.
- III. **Довідки про не притягнення відповідальної особи про вчинення у сфері державних закупівель корупційного правопорушення** (Довідки формуються Підприємствами у довільній формі)
 - ТОВ «Західенергоспецмонтаж» та ПП «РоКо» оформили довідки про не притягнення відповідальної особи вчинення у сфері державних закупівель корупційного правопорушення з однаковим змістом та формою, та зроблені однакові відступи, вирівнювання, хоча замовник не надавав жодних зразків, шаблонів цих довідок.
- IV. **Довідки про не притягнення протягом трьох років до відповідальності за спотворення результатів торгів** (Довідки формуються у довільній формі).
 - ТОВ «Західенергоспецмонтаж» та ПП «РоКо» оформили довідки про не притягнення протягом трьох років до відповідальності за спотворення результатів торгів з однаковим змістом та формою, та зроблені однакові відступи вимірювання, хоча замовник не надавав жодних зразків, шаблонів цих довідок.
- V. **Довідки про те, що підприємства не визнані у встановленому законом банкрутом** (Довідки формуються Підприємствами у довільній формі).
 - ТОВ «Західенергоспецмонтаж» та ПП «РоКо» оформили довідки про те що підприємства не визнані у встановленому законом банкрутом з однаковим змістом та формою, та зроблені однакові відступи вимірювання, хоча замовник не надавав жодних зразків, шаблонів цих довідок.
- VI. **Довідки про те, що у Єдиному реєстрі юридичних осіб та фізичних осіб підприємців міститься інформація про кінцевого бенефіціарного власника** (Довідки формуються Підприємствами у довільній формі).
 - ТОВ «Західенергоспецмонтаж» та ПП «РоКо» оформили довідки про те, що у Єдиному реєстрі юридичних осіб та фізичних осіб підприємців міститься інформація про кінцевого бенефіціарного власника з однаковим змістом та формою, та зроблені однакові відступи вимірювання, хоча замовник не надавав жодних зразків, шаблонів цих довідок.

VII. Довідки про відсутність заборгованості із сплати податків і зборів (Довідки формуються у довільній формі).

- ТОВ «Західенергоспецмонтаж» та ПП «РоКо» оформили довідки про відсутність заборгованості із сплати податків і зборів з однаковим змістом та формою, та зроблені однакові відступи вимірювання, хоча замовник не надавав жодних зразків, шаблонів цих довідок.

VIII. Довідки про провадження діяльності відповідно до статуту (Довідки формуються у довільній формі).

- ТОВ «Західенергоспецмонтаж» та ПП «РоКо» оформили довідки про провадження діяльності відповідно до статуту з однаковим змістом та формою, та зроблені однакові відступи вимірювання, хоча замовник не надавав жодних зразків, шаблонів цих довідок.

На підставі аналізу дій учасників торгів ТОВ «Західенергоспецмонтаж» та ПП «РоКо» встановлено однаковість (тотожність) пропозицій конкурсних торгів та нехарактерну для таких випадків схожість у зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті, тощо.

Згідно зі статтею 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод в будь-якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.

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.

Дії ТОВ «Західенергоспецмонтаж» та ПП «РоКо» щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю *«послуг, пов'язаних з лісівництвом»* є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.

Розпорядження про початок розгляду справи №2-01-47/2016 від 15.09.2016 року №52рп/к ТОВ «Західенергоспецмонтаж» було надіслано 21.09.2016р., № 13/04-1423.

Розпорядження про початок розгляду справи №2-01-47/2016 від 15.09.2016 року №52рп/к ПП «РоКо» було надіслано 27.09.2016 р., №13/04-1422.

Подання з попередніми висновками у справі №2-01-47/2016 від 26.01.2017 року № 8/2пв ТОВ «Західенергоспецмонтаж» отримало 02.02.2017 року, про що свідчить поштове повідомлення про вручення № 79000 4715847 4;

Подання з попередніми висновками у справі № 2-01-47/2016 від 26.01.2017 року № 8/2пв ПП «РоКо» отримало 06.02.2017 року, про що свідчить поштове повідомлення про вручення № 79000 4715846 6.

Листом від 28.04.2017 року № 1 на подання №8/2пв від 26.01.17 року про попередні висновки у справі № 2-01-47/2016 ТОВ «Західенергоспецмонтаж» зазначило, що: *«...свідомо не вчиняло будь - яких дій, які можна було б назвати узгодженою конкурентною поведінкою. Виявлені порушення зумовлені специфікою предмета торгів - виконання робіт з чистки траси під високовольтними опорами, а*

також вузьким колом можливих виконавців таких робіт, які повинні мати, окрім техніки, ще й дозволу на виконання робіт з підвищеної небезпеки, ліцензію і т. п. Не заперечуємо, що вищенаведені дії призвели до порушення законодавства про захист економічної конкуренції та суперечать відповідним вимогам Закону щодо проведення конкурсних торгів. Відтак, проведені ТОВ «Західенергоспецмонтаж» дії щодо участі у торгах на закупівлю «послуг пов'язаних з лісництвом» не мали прямого умислу на вчинення антиконкурентних узгоджених дій, не були спрямовані на спотворення торгів, а були здійсненні з метою належного оформлення документів у відповідності до вимог законодавства та забезпечення допуску до участі у торгах. ТОВ «Західенергоспецмонтаж» є добросовісним суб'єктом господарювання та визнає факт порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Листом від 28.04.2017 року № 5 на подання № 8/2пв від 26.01.17 року про попередні висновки у справі № 2-01-47/2016 ПП «РоКо» зазначило, що: «...При проведенні тендеру на закупівлю «послуг, пов'язаних з лісництвом» ТОВ «Західенергоспецмонтаж» та ПП «РоКо» не проводили антиконкурентних узгоджених дій. Ні в якому випадку ПП «РоКо» не намагалось своїми діями спричинити спотворення результатів торгів чи обмеження конкуренції. Не заперечуємо, що вищенаведені дії можна вважати порушенням законодавства про захист економічної конкуренції. Однак схожість в оформленні документів не є прямим доказом змови чи узгодженої конкурентної поведінки. Хоч наші дії суперечать відповідним вимогам Закону щодо проведення конкурсних торгів, але це зумовлено незнанням нашими працівниками спеціального законодавства про захист економічної конкуренції, а не умисним порушенням законодавства. Враховуючи те, що наше підприємство є добросовісним платником податків і здійснило порушення законодавства не навмисно та визнає сам факт такого порушення, просимо врахувати це при визначенні розміру штрафу за порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

ТОВ «Західенергоспецмонтаж» отримало дохід (виручку) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за попередній рік у розмірі-----тис. грн.:

ПП «РоКо» отримало дохід (виручку) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за попередній рік у розмірі-----тис. грн.

При визначенні розміру штрафу враховано наступні обставини:

- ТОВ «Західенергоспецмонтаж» та ПП «РоКо» порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій вчинили вперше.
- ТОВ «Західенергоспецмонтаж» та ПП «РоКо» визнали факт вчинення порушення.
- ТОВ «Західенергоспецмонтаж» та ПП «РоКо» не чинили перешкод у розгляді справи.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 23 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 Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України:

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії ТОВ «Західенергоспецмонтаж» та ПП «РоКо» щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю *«послуг, пов'язаних з лісівництвом»* є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.
2. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 1, накласти на ТОВ «Західенергоспецмонтаж» штраф у розмірі 6000грн.
3. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 1, накласти на ПП «РоКо» штраф у розмірі 5000грн.

Суб'єкти господарювання зобов'язані сплатити штраф у двомісячний строк з дня отримання рішення про накладення штрафу.

Згідно з частиною першою статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у разі незгоди з зазначеним рішенням, Відповідач має право оскаржити рішення органів Антимонопольного комітету повністю або частково до Господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення. Цей строк не може бути відновлено.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єкт господарювання зобов'язаний протягом п'яти днів з дня сплати штрафу надіслати до Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Голова колегії

А. Басараба