



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

19.05.2017 р.

м. Львів

№ 16 р/к

справа № 3-01-36/2016

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Адміністративна колегія (далі у рішенні - Колегія) Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі у рішенні - Відділення), розглянувши докази і процесуальні документи (у тому числі, подання з попередніми висновками від 03.02.2017 № 13/3пв (далі у рішенні - подання)) у справі № 3-01-36/2016 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що розпочата згідно з розпорядженням Колегії від 24.06.2016 № 41 рп/к щодо:

- державно - комунального підприємства роздрібної плодоовочевої торгівлі № 35 (далі у описово - мотивувальній частині рішення - ДКП РПТ № 35, Учасники) (ідентифікаційний код: ██████████) (адреса: 79052, м. Львів, вул. Низинна, 2);
- державного виробничо - торговельного підприємства «Харчування» (далі у описово - мотивувальній частині - ДВТП «Харчування», Учасники) (ідентифікаційний код: ██████████) (адреса: 79039, м. Львів, вул. Шевченка, 186);

ВСТАНОВИЛА

У державному офіційному друкованому виданні з питань державних закупівель (розміщеного на веб - порталі Міністерства економічного розвитку і торгівлі України) розміщено інформацію державного підприємства «Національна енергетична компанія» «Укренерго» (відокремлений підрозділ «Західна електроенергетична система») (далі у описово - мотивувальній частині рішення - Замовник) про проведення процедури закупівлі код «01.12.1 - овочі свіжі» (оприлюднення: 16.01.2012 № 016338) (далі у описово - мотивувальній частині рішення - Закупівля).

Згідно з протоколом розкриття пропозицій конкурсних торгів від 16.02.2012 № 109 свої пропозиції подали такі учасники:

- ДКП РПТ № 35 з ціною пропозицією 4 170 грн.;
- ДВТП «Харчування» з ціною пропозицією 3 625 грн.

Відповідно до протоколу від 17.02.2012 № 118 акцептовано пропозицію ДВТП «Харчування».

Основним видом діяльності ДКП РПТ № 35 є роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами (КВЕД 47.11).

Основним видом діяльності ДВТП «Харчування» є неспеціалізована оптова торгівля харчовими продуктами, напоями та тютюновими виробами (КВЕД 51.39.0).

Таким чином, ДКП РПТ № 35 та ДВТП «Харчування» є суб'єктами господарювання в розумінні абзацу 12 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

У процесі розгляду документації Закупівлі встановлено, що спосіб оформлення документів та зміст поданих пропозицій свідчить про погоджену поведінку ДКП РПТ № 35 та ДВТП «Харчування» під час підготовки та участі у Закупівлі.

Окремі документи, які містяться в конкурсних пропозиціях Учасників, мають нетипові подібності оформлення та змісту тексту.

Окремі документи, які містяться в конкурсних пропозиціях Учасників, мають нетипові подібності оформлення та змісту тексту.

Так, ДКП РПТ № 35 та ДВТП «Харчування» подали однаково оформлені пропозиції конкурсних торгів: титульні сторінки кожної з трьох частин (комерційної, кваліфікаційної, технічної) обох учасників оформлена таким чином:

Найменування: реєстр поданих документів
 назва частини пропозиції: комерційна/кваліфікаційна/технічна частина
 перелік пунктів реєстру поданих документів.

Додатково зазначається, що кількість, порядок та назва пунктів реєстру комерційної та кваліфікаційної частини співпадають повністю:

Реєстр поданих документів Комерційна частина пропозиції

ПРОПОЗИЦІЯ КОНКУРСНИХ ТОРГІВ

1. Повне найменування учасника – суб'єкта господарювання: Державно-комунальне підприємство роздрібної і оптово-виробничої торгівлі № 35
2. Ідентифікаційний код за ЄДРПОУ: 13834238
3. Країна: Україна
4. Поштова адреса (місце знаходження): 79052, м. Львів, вул. Славстона, 2
5. Телефон, факс, e-mail: 267-55-10

- 1 Пропозиція конкурсних торгів
- 2 Основні умови договору
- 3 Документи, які підтверджують повноваження посадової особи учасника

Ми, (назва Учасника), надаємо свою пропозицію щодо участі у торгах щодо закупівлі овочів свіжих згідно з технічними та іншими вимогами Замовника торгів.
 Визначивши документально конкурсних торгів та вимоги, на виконання зазначеного вище, ми, уповноважені на підписання Договору, маємо можливість та погоджуємося виконати вимоги Замовника та Договору на умовах, зазначених у комерційній частині цієї пропозиції за наступними цінами:

| № п/п | Найменування товару | Одиниці виміру | Кількість | Ціна за одиницю, Грн. з ПДВ | Загальна вартість, Грн. з ПДВ |
|----------------------------|-------------------------|----------------|-----------|-----------------------------|-------------------------------|
| 1. | Отрок | Кг | 10 | 16,00 | 160,00 |
| 2. | Памідор | кг | 30 | 16,00 | 480,00 |
| 3. | Зелень (петрушка, кріп) | кг | 25 | 55,00 | 1375,00 |
| 4. | Печериці свіжі | кг | 50 | 32,00 | 1600,00 |
| 5. | Часник | кг | 8 | 40,00 | 320,00 |
| 6. | Редька чорна | кг | 10 | 11,00 | 110,00 |
| 7. | Перець болгарський | кг | 5 | 25,00 | 125,00 |
| ВАРТІСТЬ ПРОПОЗИЦІЇ | | | | | 4170,00 |

ВАРТІСТЬ ПРОПОЗИЦІЇ (прописом): чотири тисячі сто сімдесят і грн. 00 коп.

Термін і умови оплати: - розрахунок на протязі 20 (двадцяти) банківських днів після доставки окремої партії товару та підписання Акту прийому-передачі уповноваженими представниками Сторін.

Терміни доставки продукції: - розрахунок на протязі 20 (двадцяти) банківських днів після доставки окремої партії товару та підписання Акту прийому-передачі уповноваженими представниками Сторін.

Місце та умови доставки продукції: - протягом 1 робочого дня згідно письмових заявок Замовника (безперервно - липень 2012р.) м. Львів, вул. Свєнціцького, 2 на умовах ДDP в редакції "Інкотермс 2010".

Особа, уповноважена вести переговори щодо укладання договору (прізвище, ім'я, по батькові, посада, телефон): Директор Ловачук З.І.
Тел. 267-55-10

1 До акценту нашої пропозиції, Ваши документи конкурсних торгів разом з нашою пропозицією (за умови її відповідності всім вимогам) мають силу попереднього договору між нами. Якщо наша пропозиція буде акцептована, ми візьмемо на себе зобов'язання виконати всі умови, передбачені Договором.

2 Ми погоджуємося



ПРОПОЗИЦІЯ КОНКУРСНИХ ТОРГІВ

1. Повне найменування учасника – суб'єкта господарювання: Державне виробничо-торгове підприємство «Харчування»
2. Ідентифікаційний код за ЄДРПОУ: 13440865
3. Країна: Україна
4. Поштова адреса (місце знаходження): 79039 м. Львів, Шевченка, 186
5. Телефон, факс, e-mail: 233-33-30

Ми, (назва Учасника), надаємо свою пропозицію щодо участі у торгах щодо закупівлі своїх свіжих згідно з технічними та іншими вимогами Замовника торгів.

Вивчивши документально конкурсних торгів та вимоги, на виконання зазначеного вище, ми, уповноважені на підписання Договору, маємо можливість та погоджуємося виконати вимоги Замовника та Договору на умовах, зазначених у комерційній частині цієї пропозиції за наступними цінами:

| № п/п | Найменування товару | Одиниці виміру | Кількість | Ціна за одиницю, грн., з ПДВ | Загальна вартість, грн., з ПДВ |
|---------------------|-------------------------|----------------|-----------|------------------------------|--------------------------------|
| 1. | Огірок | кг | 10 | 12,00 | 120,00 |
| 2. | Помідор | кг | 30 | 12,00 | 360,00 |
| 3. | Зелень (петрушка, кріп) | кг | 25 | 45,00 | 1125,00 |
| 4. | Печериці свіжі | кг | 50 | 30,00 | 1500,00 |
| 5. | Часник | кг | 8 | 40,00 | 320,00 |
| 6. | Редька чорна | кг | 10 | 9,00 | 90,00 |
| 7. | Перець болгарський | кг | 5 | 22,00 | 110,00 |
| ВАРТІСТЬ ПРОПОЗИЦІЇ | | | | | 3625,00 |

ВАРТІСТЬ ПРОПОЗИЦІЇ (прописом) три тисячі шістьсот двадцять п'ять грн. 00 коп.

Термін і умови оплати: - розрахунок на протязі 20 (двадцяти) банківських днів після поставки окремої партії товару та підписання Акту прийому-передачі уповноваженими представниками Сторін.

Терміни поставки продукції: - протягом 1 робочого дня згідно письмових заявок Замовника (зlotий - квітень 2012р.).

Місце та умови поставки продукції: м. Львів, вул. Свєнціцького, 2 на умовах DDP в редакції "Інкотермс 2010".

Особа, уповноважена вести переговори щодо укладання договору (прізвище, ім'я, по батькові, посада, телефон): Директор Радковська М.В. Тел. 233-33-30

1. До актисту нашої пропозиції, Ваша документация конкурсних торгів разом з нашою пропозицією (за умови її відповідності всім вимогам) мають силу попереднього договору між нами. Якщо наша пропозиція буде акцептована, ми візьмемо на себе зобов'язання виконати всі умови, передбачені Договором.

2. Ми погоджуємося:

- дотримуватися умов цієї пропозиції протягом 120 календарних днів з дня розкриття пропозицій конкурсних торгів. Наша пропозиція буде обов'язковою для нас і може бути акцептована Вами у будь-який час до закінчення зазначеного терміну.



Рєсєтр поданих документів
Комерційна частина пропозиції

1. Пропозиція конкурсних торгів
2. Основні умови договору
3. Документи, які підтверджують повноваження посадової особи учасника

ДКП РПТ № 35 та ДВТП «Харчування» подали подібно оформлені довідки, які Замовник пропонував надати в довільній формі:

- довідки про те, що підприємство не складає звіту про рух грошових коштів;
- довідки про те, що підприємство станом на 10.02.2012 заборгованості по податках та платежах перед бюджетом не має;
- довідки про те, що підприємство не було притягнуто до відповідальності за вчинення у сфері державних закупівель корупційного правопорушення;
- довідки про те, що представники підприємства не були засуджені за злочин, пов'язаний з порушенням процедури закупівлі чи інший злочин, вчинений з корисливих мотивів, судимістю з якої не знято або не погашено у встановленому порядку;
- довідка - відомість про підприємство.

У технічній частині пропозицій Учасників однаково оформлені розділи – Перелік продукції: зверху по центру розміщено найменування – «Перелік продукції по закупівлі овочів свіжих», зліва над табличкою з переліком продукції розміщено напис: «Для конкурсних торгів Західної ЕСДПНЕК «Укренерго»:

Перелік продукції
по закупівлі овочів свіжих

Для конкурсних торгів Західної ЕСДПНЕК "Укренерго"

| №п/п | Найменування товару | Одиниці виміру | Кількість |
|------|-------------------------|----------------|-----------|
| 1. | Огірок | кг | 10 |
| 2. | Помідор | кг | 30 |
| 3. | Зелень (петрушка, кріп) | кг | 25 |
| 4. | Печерини свіжі | кг | 50 |
| 5. | Часник | кг | 8 |
| 6. | Редька чорна | кг | 10 |
| 7. | Перець болгарський | кг | 5 |



Директор

Людмила ЗТ

Перелік продукції
по закупівлі овочів свіжих

Для конкурсних торгів Західної ЕСДПНЕК "Укренерго"

| №п/п | Найменування товару | Одиниці виміру | Кількість |
|------|-------------------------|----------------|-----------|
| 1. | Огірок | кг | 10 |
| 2. | Помідор | кг | 30 |
| 3. | Зелень (петрушка, кріп) | кг | 25 |
| 4. | Печерини свіжі | кг | 50 |
| 5. | Часник | кг | 8 |
| 6. | Редька чорна | кг | 10 |
| 7. | Перець болгарський | кг | 5 |

ДВТП «Харчування»
Радковська М.В.



Аналіз пропозицій учасників показав, що у всіх із семи позицій овочів ДВТП «Харчування» запропонувало ціни нижчі ніж ДКП РПТ № 35.

ДКП РПТ № 35 та ДВТП «Харчування» у 2012 разом брали участь у торгах, які проводило державне підприємство «Національна енергетична компанія» «Укренерго» відокремлений підрозділ «Західна електроенергетична система», а саме: на закупівлю овочів свіжих, м'яса та харчових субпродуктів свійської птиці, виробів кондитерських цукрових, цукру, консервів овочевих, продукції рибної, культур овочевих, м'яса свіжого та замороженого. У всіх вищенаведених торгах акцептовано пропозицію ДВТП «Харчування».

Тобто, ДКП РПТ № 35 та ДВТП «Харчування» готували документи для подання на Закуплю для забезпечення перемоги ДВТП «Харчування», при цьому, ДКП РПТ № 35 виступало у якості технічного кандидата.

Вищевикладені обставини свідчать, що під час участі в Закупівлі конкурентне середовище між Учасниками було спотворене.

Справжність змагання при проведенні процедур закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у тендерних пропозиціях.

Учасники під час підготовки своїх конкурсних пропозицій конкурують між собою та повинні формувати пропозицію самостійно (незалежно від інших учасників).

Враховуючи зазначене, під час проведення процедур закупівель, пропозиція конкурсних торгів яка перемогла, повинна містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам умови.

Подача пропозицій конкурсних торгів передбачає таємність її змісту до моменту розкриття пропозицій, що забезпечується вимогами замовника до порядку оформлення та подання пропозицій конкурсних торгів учасниками, зокрема пропозиції подаються у

запечатаних конвертах чи в іншій формі встановленій замовником, не пізніше встановленого ним строку.

Згідно з статтею 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання 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 1 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.

Отже, ДКП РПТ № 35 та ДВТП «Харчування» узгодивши поведінку у Закупівлі вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

Подання надіслане ДВТП «Харчування» із листом Відділення від 06.02.2017 №13/05-172, що отримані ДВТП «Харчування» 09.02.2017.

Подання надіслане ДКП РПТ № 35 із листом Відділення від 06.02.2017 №13/05-173, що не вручені ДКП РПТ № 35 у зв'язку із закінченням терміну зберігання.

Інформацію про подання розміщено на офіційному суб - сайті Відділення 12.04.2017.

Відповідно до інформації:

- Шевченківського відділення Личаківської ОДПІ Головного управління ДФС у Львівській області загальна сума доходу ДВТП «Харчування» від діяльності за 2016 склала ██████ грн.;
- Залізничної ОДПІ Головного управління ДФС у Львівській області загальна сума доходу ДКП РПТ № 35 від діяльності за 2016 склала ██████ грн.

При визначенні розміру штрафів пропонується врахувати наступні обставини:

- ДКП РПТ № 35 та ДВТП «Харчування» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини 2 статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинили вперше;
- ДКП РПТ № 35 та ДВТП «Харчування» не визнали факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини 2 статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Враховуючи вищенаведені обставини, на підставі статей 3, 12, 12-1, 14, 19 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статті 1, 6, 48, 50, 51, 52, 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пункту 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, що затверджене розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р та зареєстроване у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (із змінами), пункту 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), що затверджені розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, яке зареєстроване у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (із змінами)

КОЛЕГІЯ ПОСТАНОВИЛА

I. Визнати, що державно - комунальне підприємство роздрібної плодоовочевої торгівлі № 35 та державне виробничо - торговельне підприємство «Харчування» узгодивши поведінку у відкритих торгах на закупівлю код «01.12.1 - овочі свіжі», яку проводило державне підприємство «Національна енергетична компанія» «Укренерго» (відокремлений підрозділ «Західна електроенергетична система»), вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 4 частини 2 статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

II. За вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що вказане у пункті I резолютивної частини рішення, накласти на державне виробничо - торговельне підприємство «Харчування» штраф у розмірі 500 (п'ятсот) гривень.

III. За вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що вказане у пункті I резолютивної частини рішення, накласти на державно - комунальне підприємство роздрібної плодоовочевої торгівлі № 35 штраф у розмірі 300 (триста) гривень.

Згідно з: частиною 3 статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф сплачується у двомісячний строк з дня одержання рішення; частиною 8 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 Антимонопольного комітету України документ, що підтверджує сплату штрафу; частиною 1 статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» відповідач може оскаржити рішення повністю або частково до господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Голова Колегії

А. Басараба