



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

«11» квітня 2019 р.

м. Львів

№ 63/20-р/к

Справа № 2-01-10/2018

**Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу**

ТОВ «Рута» і ФОП «Стах Д.П. приймали участь у процедурі закупівлі «м'яса яловичини, свинини заморожених (півтуші) та м'яса курчат бройлера замороженого (тушка), ідентифікатор закупівлі UA-2018-02-20-000730-а, замовником якої у 2018 році був Військовий госпіталь Національної гвардії України.

Як було встановлено Відділенням, відповідачі узгоджували свою поведінку під час участі у зазначеній процедурі закупівлі, що, підтверджується зокрема,

- Засновник ТОВ «Рута» Стах П.Д. (директор) є батьком ФОП Стах Д.П.;
- ФОП Стах Д.П. немає найманих працівників, власних потужностей для забезпечення постачання продукцією, що була предметом закупівлі, натомість орендує відповідне приміщення у ТОВ «Рута», де наявне обладнання та матеріально-технічна база, що необхідні для забезпечення поставки продукції яка була предметом закупівлі договір – оренди від 02.02.2018 №2;
- ТОВ «Рута» є виконавець робіт для ФОП Стах Д.П. по переробці давальницької сировини(забою) ВРХ у готову продукцію (яловичина в пів тушах, субпродукти яловичі, шкіра, жир) тобто незалежно від перемоги у даних торгах ТОВ «Рута» отримає замовлення та відповідно фінансові кошти за виконання робіт і відповідно не є конкурентом ФОП Стах Д.П.
- Наявність договірних відносин між Відповідачами, що підтверджується виписками про рух коштів по рахункам, які належать ТОВ «Рута»;
- Стах Д.П. працює у ТОВ «Рута»;
- Адреса для листування ТОВ «Рута» збігається з адресою проживання ФОП Стах Д. П.;
- ФОП Стах Д.П. надав форму тендерної пропозиції де зазначено засіб зв'язку [REDACTED] однак моб.тел: [REDACTED] є особистим телефоном заступника директора ТОВ «Рута»- Басюка В.О., який зазначений як контактна особа у реєстраційних даних ТОВ «Рута» процедури закупівлі;
- Стах О. –головний бухгалтер ТОВ «Рута» вказана як контактна особа у реєстраційних даних ФОП Стах Д.П. процедури закупівлі;
- ФОП Стах Д.П. заходив в аукціон з ІР адреси- 130.180.212.120, ТОВ «Рута» подавало податкову звітність 12.03.2018 о 10:53 з ІР адреси 130.180.212.120.

За результатами розгляду справи № 2-01-10/2018 такі дії ТОВ «Рута» та ФОП Стах П.Д., визнано антиконкурентними узгодженнями

діями, що стосуються спотворення результатів торгів, та є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи: на ТОВ «Рута»- 27 000,00 грн.; на ФОП Стах П.Д. – 27 000,00 грн.

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, (далі – Відділення), розглянувши матеріали справи № 2-01-10/2018 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції Фізичної особи підприємця Стах Дениса Петровича (далі – ФОП Стах Д.П.) (ідентифікаційний номер: 3487508595; адреса: Львівська обл., м.Броди, вул. Гончарська,20/23) та Товариства з обмеженою відповідальністю «Рута» (далі – ТОВ «Рута») (ідентифікаційний код юридичної особи: 31323636, адреса: Львівська обл., Бродівський р-н., с. Гаї, вул. Лісова,1) та подання з попередніми висновками Спеціалістів ВДР-2 від 19.02.2019 № 63-03/25п

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) На виконання доручення Антимонопольного комітету України від 23.04.2018 № 13-01/265 Відділення розглянуло звернення Народного депутата України Чумака В.В. щодо дослідження дотримання ТОВ «Рута» і ФОП «Стах Д.П. вимог законодавства про захист економічної конкуренції під час участі у процедурі закупівлі «м'яса яловичини, свинини заморожених (півтуші) та м'яса курчат бройлера замороженого (тушка), ідентифікатор закупівлі UA-2018-02-20-000730-а (далі-Закупівля), замовником якої у 2018 році був Військовий госпіталь Національної гвардії України (адреса - вул. Січових Стрільців,2, Золочів, Львівська область, Україна, 80700), ідентифікаційний код юридичної особи – 08803827 (далі-Замовник).
- (2) Адміністративною колегією Відділення розпочато справу № 2-01-10/2018 (далі - Справа) за ознаками 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.
- (3) Антиконкурентні узгоджені дії, які є предметом Справи, стосуються спотворення результатів торгів (тендеру) на закупівлю: закупівлі «м'яса яловичини, свинини заморожених (півтуші) та м'яса курчат бройлера замороженого (тушка), ідентифікатор закупівлі UA-2018-02-20-000730-а (далі-Закупівля), замовником якої у 2018 році був Військовий госпіталь Національної гвардії України (адреса - вул. Січових Стрільців,2, Золочів, Львівська область, Україна, 80700), ідентифікаційний код юридичної особи – 08803827 (далі-Замовник).

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (4) Відповідачами у Справі (далі – Відповідачі) є: ФОП Стах Д.П. та ТОВ «Рута».
- (5) ТОВ «Рута»: відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності товариства - оптова торгівля іншими продуктами харчування, у тому числі рибою, ракоподібними та моллюсками; Код КВЕД 46.38.
- (6) ФОП Стах Д.П.: відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основний вид діяльності - Оптова торгівля іншими продуктами харчування, у тому числі рибою, ракоподібними та моллюсками; Код КВЕД 46.38.
- (7) Отже, ТОВ «Рута» та ФОП Стах Д.П (далі—Учасники, Відповідачі) є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

- (8) Розпорядженням Адміністративної колегії Відділення від 26.04.2018 № 13 рп/к розпочато розгляд справи № 2-01-10/2018 за ознаками вчинення учасниками торгів ФОП Стах Д.П. та ТОВ «Рута» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини 2 статті 6 і пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів.
- (9) Учасникам процедури закупівлі, листами від: 27.04.2018 № 63-02/551 (до ФОП Стах Д.П.; отримано відповідно до повідомлення про вручення поштового відправлення №8060002664641) та від 27.04.2018 № 63/02-550 (до ТОВ «Рута»; отримано відповідно до повідомлення про вручення поштового відправлення №8060002664617), були надіслані копії Розпорядження Адміністративної колегії Відділення від 26.04.2018 № 13 рп/к про початок розгляду справи № 2-01-10/2018.
- (10) Відділення надіслало вимоги про надання інформації:
- від 22.08.2018 № 63/02-1759в до ТОВ «Рута»;
 - від 22.08.2018 № 63/02-1758в до ФОП Стах Д.П.;
 - від 22.08.2018 № 63/02-1713в до Головного управління пенсійного фонду України у Львівській області;
 - від 27.08.2018 № 63/02-1794в до ТОВ «Закупівлі.ЮА»;
 - від 27.09.2018 № 63/02-2048в до ФОП Стах Д.П.;
 - від 27.09.2018 № 63/02-2049в до ТОВ «Рута»;
 - від 27.09.2018 № 63/02-2047в до Буської ОДПІ ГУ ДФС у Львівській області;
 - від 17.10.2018 №63-02/2292в до ФОП Стах Д.П.;
 - від 17.10.2018 №63-02/2286в до Буської ОДПІ ГУ ДФС у Львівській області;
 - від 07.11.2018 № 63-02/2530в до ПАТ «Креді Агріколь Банк»;
 - від 07.11.2018 № 63-02/2589в до ПАТ «Райффайзен Банк Аваль»;
 - від 07.11.2018 № 63-02/2588в до ПАТ «Приватбанк»;
 - від 07.11.2018 № 63-02/2593в до ПАТ «ПУМБ»;
 - від 07.11.2018 № 63-02/2591в до АТ «Укресімбанк»;
 - від 16.11.2018 №63-02/2736в до ПАТ «Приватбанк»;
 - від 21.11.2018 №63-02/2769в до ТОВ «Закупки ЮА»;
 - від 03.12.2018 №63-02/2945в до «Інтертелеком»;
 - від 03.12.2018 №63-02/2950 до Відділу реєстрації актів цивільного стану реєстраційної служби ГУ юстиції у Львівській області;
 - від 03.12.2018 №63-02/2951в до Головного управління ДФС у Львівській області;
 - від 22.01.2019 №63-02/242в до Відділу реєстрації актів цивільного стану реєстраційної служби ГУ юстиції у Львівській області;

4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (11) Військовий госпіталь Національної гвардії України у 2018 році через систему електронних закупівель провів закупівлю «м'ясо яловичини, свинини заморожених (півтуші) та м'ясо курчат бройлера замороженого (тушка),(ідентифікатор закупівлі UA-2018-02-20-000730-а).
- (12) Відповідно до інформації, отриманої через систему електронних закупівель встановлено:
- Очікувана вартість Закупівлі: 420 000,00 грн.;
 - Процедура закупівлі: відкриті торги.
 - Закупівля оголошена: 20.02.2018;
 - Подання пропозицій: до 10.03.2018
 - Аукціон: 12.03.2018;
 - Пропозиції розглянуті: з 12.03.2018;
 - Закупівля завершена 28.03.2018;
- (13) Відповідно до форми реєстру отриманих тендерних пропозицій свої пропозиції подали:

- ✓ ФОП Стах Денис Петрович, дата та час подання тендерних пропозицій 07 березня 2018 17:35;
 - ✓ Товариство з обмеженою відповідальністю «Рута», дата та час подання тендерних пропозицій 07 березня 2018 18:21;
- Кінцевий строк подання тендерних пропозицій – 10.03.2018 о 9:00.
- (14) Згідно з реєстром пропозицій закупівлі (дата і час розкриття: 12.03.2018 о 14:06 год.) свої пропозиції подали такі суб'єкти господарювання:
- ФОП Стах Денис Петрович з ціною початковою пропозицією 381'908.00 грн. з ПДВ;
 - ТОВ «Рута» з ціною початковою пропозицією 406'508.00 з ПДВ.
- У процесі проведення аукціону Учасники не понижували початкові цінові пропозиції. Згідно з протоколом розкриття 12.03.2018 о 16:57 год. переможцем визнано ФОП Стах Д.П.
- (15) Відповідно до звіту про результати проведення процедури закупівлі Ідентифікатор закупівлі UA-2018-02-20-000730-а (дата формування звіту 28 березня 2018) 28.03.2018р. укладено договір з ФОП Стах Д.П. (80600, Львівська обл., м. Броди) сума визначена в договорі про закупівлю 381 908,00 грн. з ПДВ.

5. АНАЛІЗ ПОВЕДІНКИ ВІДПОВІДАЧІВ

5.1. Узгодженість при підготовці та завантаженні документів

- (16) За результатами аналізу матеріалів, що стосуються Закупівлі та відомостей щодо діяльності учасників виявлено певні обставини, які свідчать про узгодження поведінки ТОВ «Рута» та ФОП Стах Д.П. під час участі в закупівлі «м'ясо яловичини, свинини заморожених (півтуші) та м'ясо курчат бройлера замороженого (тушка), (ідентифікатор закупівлі UA-2018-02-20-000730-а), внаслідок чого конкурентне середовище між учасниками торгів було відсутнім, що призвело до спотворення результатів торгів.
- (17) Розділ 1 тендерної документації Замовника «Зміст і спосіб подання тендерних пропозицій» передбачав: *«На вимогу Закону України «Про захист персональних даних» Учасник повинен надати в складі пропозицій згоду (лист в довільній формі) на обробку персональних даних посадової особи учасника, що підписала документи пропозиції (в т.ч. збирання, зберігання і поширення). У складі своїх пропозицій такі листи були завантажені відповідачами однаково за змістом стилістикою викладення, розміщення тексту. Назва зазначених листів ТОВ «Рута» та ФОП Стах Д.П. однакова: «ЛИСТ-ЗГОДА НА ОБРОБКУ ПЕРСОНАЛЬНИХ ДАНИХ (подається учасником на фірмовому бланку)».*
- (18) Пункт 3.1.1. документації Замовника передбачав подання інформації в довільній формі щодо відповідності учасника вимогам, визначеним у статті 17 Закону. ТОВ «Рута» та ФОП Стах Д.П. завантажили дану інформацію у вигляді довідки. Слід зазначити, що дані довідки однаково за назвою, змістом та стилістичним оформленням.
- (19) Замовником передбачалось подання в довільній формі інформації щодо підпису документів тендерної пропозиції представником учасника процедури закупівлі. ТОВ «Рута» та ФОП Стах Д.П. завантажили таку інформацію у вигляді листа, однакового за назвою, змістом, стилістичним оформленням.
- (20) Відповідно до інформації отриманої від ТОВ «Рута»: *«підготовку та подачу документів конкурсних торгів на закупівлю, замовником якої був Військовий госпіталь Національної гвардії України, ідентифікатор закупівлі UA-25018-02-20-000730-а здійснював заступник директора – Басюк Віталій Олександрович».* Згідно з інформацією ТОВ «Закупівлі.ЮА» ТОВ «Рута» в реєстраційних даних зазначило контактну особу Басюка Віталія Олександровича та контактний телефон [REDACTED]

- (21) ФОП Стах Д.П. повідомив Відділення (відповідь на вимогу від 22.08.2018 №63-

02/17586) про те, що підготовку та подачу документів конкурсних торгів здійснював особисто. Згідно з інформацією ТОВ «Закупівлі.ЮА» ФОП Стах Д.П. в реєстраційних даних зазначив контактну особу Стах Олену (головний бухгалтер ТОВ «Рута»).

Висновок: в разі, якщо учасники торгів готували документацію самостійно, а не узгоджено документи не були б однакові за змістом, стилістикою викладення, розміщення тексту.

5.2.Пов'язаність Відповідачів

- (22) Відповідно до форми пропозиції ТОВ «Рута» зазначено адресу 80650, Львівська обл., Бродівський р-н., с.Гаї, вул.Лісова,1, та адресу для листування 80600, Львівська обл., м.Броди, вул. Гончарська,20/23 (адреса для листування збігається із адресою другого учасника).

Відповідно до форми пропозиції ФОП Стах Д.П. зазначено адресу 80600, Львівська обл., м.Броди, вул. Гончарська,20/23.

Відповідно до копії паспорта гр. Стах Д.П. місце реєстрації (проживання) - м.Броди, вул. Гончарська,20/23.

У відповідь на вимогу Відділення ФОП Стах Д. П. надав інформацію, що він проживає за адресою м. Броди ,вул. Гончарська,20/23 та орендує приміщення за адресою Львівська обл., Бродівський р-н., с.Гаї, вул.Лісова,1 .

- (23) Відповідно до інформації отриманої від Відділу державної реєстрації актів цивільного стану Управління державної реєстрації Головного територіального управління юстиції у Львівській області Стах Петро Дмитрович (директор ТОВ «Рута») є батьком Стаха Дениса Петровича, про, що свідчить актовий запис про народження №16 складений 03.07.1995 року Виговською с/р Борщівського району, Тернопільської області.

- (24) У складі пропозицій процедури закупівлі ФОП Стах Д.П. надав довідку від 06.03.2018 №3 в якій повідомив замовника, що орендує відповідне приміщення, де наявне обладнання та матеріально-технічна база, що необхідні для забезпечення поставки продукції яка є предметом закупівлі та надано копію договору – оренди від 02.02.2018 №2.

Відповідно до договору оренди від 02.02.2018 № 2, предметом договору є нежитлове приміщення (частина прохідної з магазином), адреса приміщення - Львівська обл., Бродівський район, с.Гаї, вул.Лісова,1, орендодавець ТОВ «Рута» в особі директора Стах П.Д., орендар ФОП Стах Д.П.

ФОП Стах Д.П. у складі пропозицій надав довідку від 06.03.2018 №4, в якій повідомив замовника, що немає акту санітарно-епідеміологічного обстеження об'єкту і відповідних працівників, які мають необхідні знання та досвід роботи, тому, що має підписаний договір оренди від 02.02.2018 №2;

- (25) У складі своїх пропозицій ФОП Стах Д.П. надав договір від 04.01.2018 №1 про переробку давальницької сировини, замовник –ФОП Стах Д.П., виконавець ТОВ «Рута», предмет договору виконання робіт з переробки давальницької сировини (забою) ВРХ у готову продукцію (яловичина в пів тушах, субпродукти яловичі, шкіра, жир).

ФОП Стах Д.П.- надано договір від 31.01.2017 №10, ТзОВ «Рута»-продавець, ФОП Стах Д.П. – покупець, предметом договору є продаж м'яса яловичини блочної, м'яса яловичини І сорту, субпродуктів ІІ категорії (в т.ч. кості), жиру-сирцю.

- (26) Відповідно до інформації отриманої від Головного управління пенсійного фонду України у Львівській області:

- ФОП Стах Д.П. звітності щодо найманих працівників за період січень 2017-червень 2018 не подавав;

- Відповідно до списку застрахованих осіб, що працюють у роботодавця ТОВ «Рута» за 2017 та 2018 роки у трудових відносинах перебували- Стах Петро Дмитрович, Стах Олена Григорівна, Стах Денис Петрович.

Відповідно до інформації отриманої від ФОП Стах Д.П. він перебуває у трудових відносинах з ТОВ «Рута» з 15.07. 2014 року на посаді майстра будівельних і монтажних робіт.

- (27) У складі своїх пропозицій ФОП Стах Д.П. надав форму тендерної пропозиції де зазначено засіб зв'язку [REDACTED] проте, відповідно до інформації на сайті <https://usr.minjust.gov.ua/ua/freesearch> в графі інформація про здійснення зв'язку з фізичною особою підприємцем вказано інший номер тел.: [REDACTED].
- ТОВ «Рута» у складі своїх пропозицій завантажено анкету учасника де зазначено відомості про керівника та контактний телефон: керівник Стах П.Д. тел: [REDACTED], цей номер телефону зазначено як контактний номер ФОП Стах Д.П. у договорі від 04.01.2018 №1 про переробку давальницької сировини укладений з ТОВ «Рута».
- Відповідно до інформації отриманої на вимогу Відділення від ТОВ «Рута» моб.тел: [REDACTED] є особистим телефон заступника директора Басюка В.О.
- (28) За інформацією ДП Прозоро ФОП Стах Д.П. заходив в аукціон з IP адреси- 130.180.212.120; ТОВ «Рута» заходило в аукціон з IP адрес – 77.111.244.49; 77.111.244.21.
- (29) Відповідно до інформації отриманої від Головного управління ДФС у Львівській області:
- Стах Олена Григорівна працює на посаді головного бухгалтера ТОВ «Рута»
 - Податкову звітність ТОВ «Рута» подавало з різних IP адрес, однак 12.03.2018 о 10:53 подавало з IP адреси 130.180.212.120;
 - Відповідно до ф№1ДФ (податкові розрахунки сум доходу, нарахованого/сплаченого на користь платників податків і сум отриманого з них податку) Стах Денис Петрович працював у ТОВ «Рута» та отримував зарплату в період 2017-2018 р.р.
- (30) Наявність договірних відносин між Відповідачами підтверджується інформацією отриманою від ПАТ «Райффайзен Банк Аваль» (виписка про рух коштів по рахункам, які належать ТОВ «Рута»):
- 06.10.20017 року ФОП Стах Д.П. оплата за товар згідно угоди сума [REDACTED] грн.;
 - 12.10.2017 року ФОП Стах Д.П. оплата за товар згідно договору поставки сума [REDACTED] грн.;
 - 12.10.2017 року ФОП Стах Д.П. орендна плата сума [REDACTED] грн.;
 - 31.10.2017 року ФОП Стах Д.П. оплата за товар згідно договору поставки №10 сума [REDACTED] грн.;
 - 01..12.2017 року ФОП Стах Д.П. орендна плата сума [REDACTED] грн.;
 - 28.22.2018 року ФОП Стах Д.П. орендна плата сума [REDACTED] грн.;
 - 22.03.2018 року ФОП Стах Д.П. оплата за товар згідно накладної сума [REDACTED] грн.;
 - 30.03..2018 року ФОП Стах Д.П. орендна плата сума [REDACTED] грн.;
 - 27.04..2018 року ФОП Стах Д.П. орендна плата сума [REDACTED] грн.;
 - 27.04..2018 року ФОП Стах Д.П. оплата за товар згідно накладної сума [REDACTED] грн.;
 - 31.05.2018 року ФОП Стах Д.П. орендна плата сума [REDACTED] грн.;
- Відповідно до інформації отриманої від ПАТ «ПУМБ» (виписки з рахунку ТОВ «Рута»):
- 01.11.2017 ФОП Стах Д.П. оплата за товар;
 - 14.11.2017 ФОП Стах Д.П. оплата за переробку давальницької сировини;
 - 16.11.2017 ФОП Стах Д.П. оплата за яловичину;
 - 13.12.2017 ФОП Стах Д.П. оплата за переробку давальницької сировини;

- 03.01.2018 ФОП Стах Д.П. оплата за переробку давальницької сировини;
- 05.01.2018 ФОП Стах Д.П. оплата за переробку давальницької сировини;
- 15.01.2018 ФОП Стах Д.П. оплата за яловичину;
- 23.01.2018 ФОП Стах Д.П. оплата за переробку давальницької сировини;
- 30.01.2018 ФОП Стах Д.П. оплата за яловичину;
- 06.02.2018 ФОП Стах Д.П. оплата за переробку давальницької сировини;
- 23.02.2018 ФОП Стах Д.П. оплата за переробку давальницької сировини;
- 13.03.2018 ФОП Стах Д.П. оплата за переробку давальницької сировини;
- 27.03.2018 ФОП Стах Д.П. оплата за переробку давальницької сировини;
- 30.03.2018 ФОП Стах Д.П. оплата за переробку давальницької сировини;
- 06.04.2018 ФОП Стах Д.П. оплата за переробку давальницької сировини;
- 08.05.2018 ФОП Стах Д.П. оплата за переробку давальницької сировини;
- 21.06.2018 ФОП Стах Д.П. оплата за переробку давальницької сировини;

Висновок: Пов'язаність учасників родинними стосунками, а також те, що ФОП Стах Д.П. працює у ТОВ «Рута», зазначення ФОП Стахом Д.П. контактною особою в реєстраційних даних при завантаженні документів Стах Олену, яка працює на посаді головного бухгалтера ТОВ «Рута», відсутність у ФОП Стах Д.П. найманих працівників підтверджує факт, що учасники діяли узгоджено та конкуренція між ними була відсутня.

5.3. Аналіз цінової поведінки відповідачів

- (31) Оскільки основним критерієм вибору переможця (за кількістю балів) у торгах є ціна, спеціалісти здійснили аналіз цінових пропозицій учасників торгів.

аналіз цінових пропозицій Відповідачів подано у табличній формі таблиця 1

Табл. 1

Найменування предмета закупівлі	Цінова пропозиція ТОВ «Рута» грн./од. без ПДВ	Цінова пропозиція ФОП Стах Д.П. грн./од. без ПДВ	Різниця цін грн.
Свинина заморожена (пів і туші)	88,00	82,00	6,00
Яловичина 1 кат заморожена (пів туші)	88,00	82,00	6,00
М'ясо курчат бройлера заморожене (тушка)	52,00	52,00	0

- (32) Відповідно до інформації наданої ТОВ «Рута» у відповідь на вимогу Відділення: «Для участі у процедурі закупівлі ціна формувалась відносно закупівельних цін за даний період та середньо ринкових цін у Львівській області, також враховувались всі затрати на заморозку та доставку товару. ТОВ «Рута» являється виробником у зв'язку з тим, що закуповує ВРХ та на власних потужностях проводить забій, після чого м'ясо на кості обвалюється по різних гатунках (сортах).»

Також ТОВ «Рута» надала інформацію щодо цін за якими воно реалізовувало товар, який був предметом закупівлі впродовж 2017- 1 півріччя 2018 р.р. Аналіз цін реалізації продукції поза межами закупівлі та поданої в ціновій пропозиції на закупівлю наведено у таблиці 2

Табл.2

№ п/п	Назва продукту	Ціна поза межами закупівлі min/mас	Ціна зазначена в ціновій пропозиції ТОВ «Рута»	Різниця в грн. порівняні до min
1	Свинина заморожена (пів і туші)	Інформація щодо реалізації відсутня		-
2	Яловичина 1 кат заморожена (пів туші)			
3	М'ясо курчат бройлера - заморожене (тушка)			

(33) Відповідно до інформації отриманої від ФОП Стах Д.П.: *«ціна предмета закупівлі була виставлена покупцем згідно тендерних закупівельних та ринкових цін.»*

(34) Відділенням проаналізовано господарську діяльність Відповідачів та встановлено таке:

- ТОВ «Рута» здійснює свою діяльність на ринку - Оптова торгівля іншими продуктами харчування, у тому числі рибою, ракоподібними та молюсками; Код КВЕД 46.38., зокрема в основному реалізовує м'ясо-продукцію, яка була предметом закупівлі. Товариство має в наявності працівників в кількості 15 од., є виробником (м'ясо-продукції), оскільки закуповує ВРХ та на власних потужностях проводить забій.

- ФОП Стах Д.П. здійснює свою діяльність на ринку Оптова торгівля іншими продуктами харчування, у тому числі рибою, ракоподібними та молюсками; Код КВЕД 46.38., зокрема в основному реалізовує м'ясо-продукцію, яка була предметом закупівлі. Однак ФОП Стах Д.П. не має найманих працівників. ФОП Стах Д.П. – працює у ТОВ «Рута». ФОП Стах Д.П. –має укладений договори у ТОВ «Рута», зокрема на оренду приміщення, на переробку давальницької сировини.

Отже, ТОВ «Рута» має в своїй наявності необхідну матеріально-технічну базу, людський ресурс для забезпечення виконання договору по закупівлі UA-2018-02-20-000730-а. ФОП Стах Д.П. не має своєї матеріально-технічної бази, людського ресурсу, сам працює у ТОВ «Рута» тобто немає можливості забезпечити виконання умов договору.

(35) Слід зазначити, що: купуючи ФОП Стах Д.П. продукцію, яка була предметом закупівлі безпосередньо у ТОВ «Рута», не маючи в наявності можливості самостійно забезпечити поставку продукції замовнику, різниця цінових пропозицій ФОП Стах Д.П. нижча (табл.1).

Оскільки, ТОВ «Рута» володіло інформацією про іншого учасника зазначеної процедури закупівлі, про, що свідчить спільні засоби зв'язку, контактна особа яка зазначена при реєстрації на авторизованому електронному майданчику ФОП Стах Д.П., а саме Стах Олена (бухгалтер ТОВ «Рута») ТОВ «Рута» завідомо знало ціну запропоновану ФОП Стах Д.П., при формування ціни та намірі ТОВ «Рута» отримати перемогу, а не приймати участь виключно, як технічного кандидата цінові пропозиції ТОВ «Рута» мали би бути нижчими. Нехарактерним є і той факт що в двох позиціях цінової пропозиції різниця однакова і складає 6

грн., цінова пропозиція на «М'ясо курчат бройлера заморожене (тушка)» є однаковою у двох учасників.

- (36) Таке формування цінових пропозицій на продукцію при різному економічному стані та різному підході до формування ціни суб'єктів господарювання, не може бути об'єктивно обґрунтованим.
- (37) Як вбачається із вищезазначеного, зокрема отримання коштів відповідно до договорів на поставку продукції та переробку давальницької сировини незалежно від результатів торгів ТОВ «Рута» отримує фінансову вигоду.
- (38) Між ТОВ «Рута» та ФОП Стах Д.П. укладений договір від 31.01.2017 №10, ТОВ «Рута»-продавець, ФОП Стах Д.П. – покупець, предметом договору є продаж м'яса яловичини блочної, м'яса яловичини I сорту, субпродуктів II категорії (в т.ч. кості), жиру-сирцю. Відповідно, ціни подані учасником не могли бути нижчими від цін ТОВ «Рута». Це виключає участь у торгах на конкурентних засадах, а свідчить про погоджену поведінку за для забезпечення перемоги ФОП Стах Д.П.

6. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

Отже, зазначені вище обставини свідчать про взаємодію між Відповідачами під час ведення ними своєї господарської діяльності, зокрема:

- Засновник ТОВ «Рута» Стах П.Д. (директор) є батьком ФОП Стах Д.П.;
- ФОП Стах Д.П. немає найманих працівників, власних потужностей для забезпечення постачання продукцією, що була предметом закупівлі, натомість орендує відповідне приміщення у ТОВ «Рута», де наявне обладнання та матеріально-технічна база, що необхідні для забезпечення поставки продукції яка була предметом закупівлі договір – оренди від 02.02.2018 №2;
- ТОВ «Рута» є виконавець робіт для ФОП Стах Д.П. по переробці давальницької сировини(забою) ВРХ у готову продукцію (яловичина в пів тушах, субпродукти яловичі, шкіра, жир) тобто незалежно від перемоги у даних торгах ТОВ «Рута» отримає замовлення та відповідно фінансові кошти за виконання робіт і відповідно не є конкурентом ФОП Стах Д.П.
- Наявність договірних відносин між Відповідачами, що підтверджується виписками про рух коштів по рахункам, які належать ТОВ «Рута»;
- Стах Д.П. працює у ТОВ «Рута»;
- Адреса для листування ТОВ «Рута» збігається з адресою проживання ФОП Стах Д. П.;
- ФОП Стах Д.П. надав форму тендерної пропозиції де зазначено засіб зв'язку [REDACTED] однак моб.тел: [REDACTED] є особистим телефоном заступника директора ТОВ «Рута»- Басюка В.О., який зазначений як контактна особа у реєстраційних даних ТОВ «Рута» процедури закупівлі;
- Стах О. –головний бухгалтер ТОВ «Рута» вказана як контактна особа у реєстраційних даних ФОП Стах Д.П. процедури закупівлі;
- ФОП Стах Д.П. заходив в аукціон з ІР адреси- 130.180.212.120, ТОВ «Рута» подавало податкову звітність 12.03.2018 о 10:53 подавало з ІР адреси 130.180.212.120; Наведе вище є прямим свідченням пов'язаності відповідачів та ведення ними спільної господарської діяльності.

7. ВИСНОВКИ

(39) Відповідно до:

Закону України «Про публічні закупівлі», метою цього закону є створення конкурентного середовища у сфері державних закупівель;

статті 3 Закону України «Про публічні закупівлі» закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом добросовісної конкуренції 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;

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;

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.

Суб'єкти господарювання, які беруть участь у публічних закупівлях є конкурентами, а отже, повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренції.

Справжність змагання при проведенні процедур закупівель забезпечується тасмністю інформації, що міститься у тендерних пропозиціях. Забезпечити таку тасмність можливо лише при умові, що учасники торгів під час підготовки своїх тендерних пропозицій формують свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, пропозиції конкурсних торгів, повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам умови, натомість ТОВ «Рута» та ФОП Стах Д.П., всупереч зазначеному, конкуренцію замінили на координацію дій.

Узгодивши свої дії під час підготовки та участі в процедурі закупівлі, ТОВ «Рута» та ФОП Стах Д.П. замінили ризик, що породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки. Така координація економічної поведінки призвела до усунення між ними конкуренції під час проведення торгів.

Узгодження ТОВ «Рута» та ФОП Стах Д.П. своїх пропозицій усунуло конкуренцію та змагання між ними, чим порушило право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції.

Дії ТОВ «Рута» та ФОП Стах Д.П. щодо узгодження своєї поведінки під час участі у конкурсних торгах на закупівлю «м'ясо яловичини, свинини заморожених (півтуші) та м'ясо курчат бройлера замороженого (тушка)», (ідентифікатор закупівлі UA-2018-02-20-000730-a), замовником якої був Військовий госпіталь Національної гвардії

України 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.

8. ДОХІД (ВИРУЧКА) СУБ'ЄКТА ГОСПОДАРЮВАННЯ ВІД РЕАЛІЗАЦІЇ ПРОДУКЦІЇ (ТОВАРІВ, РОБІТ, ПОСЛУГ) ЗА ОСТАННІЙ ЗВІТНИЙ РІК, ЩО ПЕРЕДУВАВ РОКУ, В ЯКОМУ НАКЛАДАЄТЬСЯ ШТРАФ

- (40) Відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону, органи Комітету накладають штраф на суб'єктів господарювання у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. Відповідно до інформації наданої Бродівською ДПП Буського управління Головного управління ДФС у Львівській області (лист від 01.03.2019 № 474/10/58.42-17 дохід від будь якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків) - ТОВ Фірма «Рута» за 2018 рік склав — ██████████ грн.; загальна сума доходу за звітний податковий період (2018 рік) ФОП Стах Д.П. - ██████████ грн.
- (41) До Відділення 11.04.2019 надійшли клопотання від ФОП Стах Д.П. (лист від 11.04.2019 №63-01/884) та ТОВ «Рута» (лист від 11.04.2019 №63-01/883) в яких Відповідачі визнали факт вчинення порушення.
- (42) При визначенні розміру штрафів за порушення ТОВ Фірма «Рута» та ФОП Стах Д.П. законодавства про захист економічної конкуренції у справі № 2-01-10/2018 враховано факт визнання вчинення порушення Відповідачами.

Ураховуючи викладене, керуючись статтею 7, 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 України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 та пунктом 32 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, що ТОВ Фірма «Рута» та ФОП Стах Д.П. - учасників процедури закупівлі «м'ясо яловичини, свинини заморожених (півтуші) та м'ясо курчат бройлера замороженого (тушка),(ідентифікатор закупівлі UA-2018-02-20-000730-a), замовником якої був Військовий госпіталь Національної гвардії України, вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 4 частини 2 статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів (тендеру).
2. За вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що вказане у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на ТОВ Фірма «Рута» штраф у розмірі 27 000,00 гривень.
3. За вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що вказане у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на ФОП Стах Д.П. штраф у розмірі 27 000,00 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:

Р. Лещишин