



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**

**РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

«11» 04 2019р. Львів

№ 63/23-Р/к

Про закриття провадження
у справі

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №3-01-77/2017 про порушення ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» та ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» законодавства про захист економічної конкуренції та подання Третього відділу досліджень та розслідувань від 05.04.2019 року № 63-03/55п,

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Адміністративної Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України розпочатий розгляд справи за ознаками вчинення ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» та ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про заист економічної конкуренції» у вигляді вчинення анти конкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

1. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

(1) Вимога про надання інформації ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» від 31.10.2017 року №13/05-558.

(2) Вимога про надання інформації ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» від 31.10.17 року №13/05-559.

(3) Вимога про надання інформації Фіскальна служба від 10.11.2017р. №13/05-2131.

(4) Вимога про надання інформації Управління Пенсійного фонду від 21.05.2018р. №63-02/785в.

(5) Вимога про надання інформації ПАТ Банк інвестицій та заощаджень від 01.12.2017р. №13/05-614

- (6) Вимога про надання інформації ДП Прозоро від 22.08.2018 року №63-02/1720в.
- (7) Вимога про надання інформації Пенсійний фонд від 22.08.2018р. №63-02/1723в.
- (8) Вимога про надання інформації ПАТ Банк Аваль від 22.08.2018р. №63-02/1721в.
- (9) Вимога про надання інформації Закупки ПромУА від 20.09.2018р. №63-02/2006в.
- (10) Вимога про надання інформації Держзакупівлі від 20.09.2018р. №63-02/2005в.
- (11) Вимога про надання інформації ТОВ Мерлін Телеком від 17.10.2018р. №63-02/2291в.
- (12) Вимога про надання інформації ТОВ Інтеркабель Київ від 14.09.2018р. №63-02/1956в.
- (13) Вимога про надання інформації ТОВ Інтеркабель Київ від 16.11.2018р. №63-02/2718в.
- (14) Вимога про надання інформації ДФС м. Київ від 16.11.2018р №63-02/2372в.
- (15) Вимога про надання інформації ТОВ КОЛАРЕС від 16.11.2018р №63-02/2717в.
- (16) Вимога про надання інформації ГУ Пенсійного фонду у м. Києві від 09.11.2018р №63-02/2633в.
- (17) Вимога про надання інформації АТ Райфайзен Банк Аваль від 23.11.2018р №63-02/2833в.
- (18) Вимога про надання інформації АТ Банк інвестицій та заощаджень від 23.11.2018р №63-02/2834в.
- (19) Вимога про надання інформації ДП «Інформаційні судові системи» від 16.11.2018р №63-02/2719в.
- (20) Вимога про надання інформації ТОВ ЛАЙФСЕЛ від 30.11.2018р №63-02/2414в.

ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ.

- (21) Регіональна філія «Львівська Залізниця» ПАТ «Українська Залізниця» (надалі – Замовник) у 2017 році провела відкриті торги на закупівлю - «Кабелю силового Код ДК 021:2015-44320000-9», номер класифікатора закупівлі – UA-2017-02-10-000776-а).
- (22) Строк подання пропозицій конкурсних торгів (дата і час) – 13.03.2017р.
- (23) Дата проведення аукціону пропозицій конкурсних торгів - 23.05.2017р.

Пропозицій конкурсних торгів подали такі суб'єкти господарювання:

- (24) ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» з ціновою пропозицією – **44 818 519, 20** грн.
- (25) ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» з остаточною ціновою пропозицією – **45 035 211, 60** грн.
- (26) Відповідно до протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів від 23.05. 2017р. найбільш економічно вигідною визнано пропозицію ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ»

(03055, м. Київ, провулок Тбіліський, 4/10, ідентифікаційний код юридичної особи 39385967) з ціною пропозицією – **44 818 519, 20** грн.

(27) За результатами аналізу документації конкурсних торгів, виявлено певні обставини, які свідчать про узгодження поведінки учасниками торгів, під час участі в конкурсних торгах на закупівлю «Кабелю силового Код ДК 021:2015-44320000-9», яку проводила Регіональна філія «Львівська Залізниця» ПАТ «Українська Залізниця».

Схожість в оформленні документів Відповідачів

(28) За результатами аналізу документації Торгів виявлено, що ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» та ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» у складі своїх пропозицій конкурсних торгів надали ідентичні за змістом і формою довідки та листи, з різницею лише у назві суб'єкта, який його надає, незважаючи на те, що зазначені довідки подавалися у довільній формі:

- Довідки про дотримання законодавства про захист довкілля оформлені з однаковими відступами вирівнюванням та зі схожим змістом.
- Довідки про підприємство оформлені з однаковими відступами вирівнюванням та зі схожим змістом сформовані однаково в табличні формі, також зроблені однаково виділення жирним шрифтом по тексту.
- Довідки про наявність працівників необхідної кваліфікації оформлені з однаковими відступами вирівнюванням зі схожим змістом сформовані однаково в табличні формі, також зроблені однаково виділення жирним шрифтом по тексту.
- Довідки про відсутність підстав для відмови в участі учасника у процедурі закупівлі оформлені та зі схожим змістом.
- Описи документів що надаються юридичною особою державному реєстратору для проведення реєстрації сформовані з однаковими відступами вирівнюванням та зі схожим змістом, також зроблені однаково виділення жирним шрифтом по тексту.

(29) ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» та ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» зі схожим змістом подали довідку, яку було надано Замовником у Додатку №7 для заповнення.

(30) У своїх пропозиціях конкурсних торгів Відповідачі подали протоколи загальних зборів товариств про вирішення питання про участь у процедурі відкритих торгів на закупівлю «Кабелю силового Код ДК 021:2015-44320000-9», які є зі схожим змістом.

(31) ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» та ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» зверталися листами до ПАТ «Банк Інвестицій та заощаджень» для отримання банківських гарантій. Зазначені листи схожі за формою та змістом.

(32) Така схожість в оформленні довідок, листів та протоколів свідчить про обмін інформацією між ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» та ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» та спільну підготовку своїх пропозицій для участі у Торгах.

(33) При дотриманні принципу конкурентної боротьби між учасниками торгів зазначені довідки, подані в складі пропозицій конкурсних торгів ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» та ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК», мали би відрізнятися у тому числі і за змістом, не містити в собі спільних об'єднуючих особливостей, адже кожен

документ, у разі якщо Відповідачі готували їх окремо один від одного без обміну інформацією, мав би відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до його підготовки.

(34) Таким чином, однакове оформлення та представлення інформації не може пояснюватися випадковим збігом та свідчить про те, що ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» та ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» спільно (узгоджено) готували свої пропозиції конкурсних торгів, відповідно у Відповідачів була змога обмінюватися інформацією на стадії підготовки своїх пропозицій конкурсних торгів.

Надання документів, які не вимагалися Замовником закупівлі

(35) ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» та ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» у своїх пропозиціях конкурсних торгів за власної ініціативи надали Протоколи загальних зборів товариств, щодо участі у процедурі закупівлі «Кабелю силового Код ДК 021:2015-4432000-9»:

- протокол загальних зборів ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» від 06.03.2017р. №6 щодо вирішення питання про участь товариства у процедурі відкритих торгів на закупівлю «Кабелю силового Код ДК 021:2015-4432000-9».
- протокол загальних зборів ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» від 06.03.2017р. №6 щодо вирішення питання про участь товариства у процедурі відкритих торгів на закупівлю «Кабелю силового Код ДК 021:2015-4432000-9».

(54) Подання таких протоколів у пропозиціях конкурсних торгів не вимагалось Замовником закупівлі.

(36) Наведене свідчить про узгоджену поведінку Відповідачів ще на стадії підготовки пропозицій конкурсних торгів та обізнаність змісту пропозицій конкурсних торгів один одного під час підготовки та участі у процедурі закупівлі

Реалізація продукції одного виробника.

(37) ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» та ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» у своїх пропозиціях конкурсних торгів надали ряд документів, які належать ТОВ «Інтеркабель Київ», зокрема:

- Сертифікат ISO9001 на розробку, виробництво і постачання кабельно-провідникової продукції ТОВ «Інтеркабель Київ»;
- Сертифікат ISO14001, який засвідчує діяльність ТОВ «Інтеркабель Київ» у наступних галузях: розробці, виробництві і постачанні кабельно-провідникової продукції;
- Сертифікат на систему управління якістю стосовно кабельно-провідникової продукції, яку виробляє ТОВ «Інтеркабель Київ» та інші.

(38) Крім того, Відповідачі у своїх пропозиціях конкурсних торгів надали листи від 09.03.2017р. №297, №298, якими підтверджують те, що ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» та ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» є партнерами виробника кабельної продукції ТОВ «Інтеркабель Київ».

(39) ТОВ «Інтеркабель Київ» листом від 03.10.2018р. № 741/1.1-07 повідомило Відділення про те, що ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» та ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» є офіційними дилерами ТОВ «Інтеркабель Київ» та надало копії дилерських угод з ТОВ «НАКО - ЕЛЕКТРИК» від 11.05.2017 року №074 та з ТОВ «ТК «ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» від 20.04.2017 року.

(40) Отже, ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» та ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» реалізують продукцію одного виробника

Використання спільних засобів зв'язку

(41) Під час аналізу інформації, отриманої під час розслідування, було систематизовано інформацію щодо телефонних номерів, які використовували Відповідачі, та встановлено наступне.

(42) Інформація з обмеженим доступом

(43) Інформація з обмеженим доступом

(44) Отже, Відповідачі використовують один і той же номер телефону, що вказує на спільність ведення господарської діяльності та є свідченням узгодження їхньої поведінки під час участі у конкурсних торгах.

Подання пропозицій з однієї IP-адреси та в один і той же час.

(45) Відповідно до інформації, яку надало Державне підприємство «ПРОЗОРРО» листом від 01.10.2018р. №206/2814/03 ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» та ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» подавали свої пропозиції на участь в зазначеній закупівлі з наступних електронних майданчиків - ТОВ «Закупки Пром УА» та ТОВ «Держзакупівлі. Онлайн».

(46) При цьому, ТОВ «Закупки Пром УА» листом від 16.08.2018р. №785/09 надало інформацію про те, що ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» подавало свої пропозиції з IP-адреси - **31.42.50.50**, дата та час входу - **13.03.2017р. год. 16:33**.

(47) ТОВ «Держзакупівлі. Онлайн» листом від 01.10.2018р. №011018-5 надало інформацію про те, що ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» подавало свої пропозиції з IP-адреси - **31.42.50.50**, дата та час входу - **13.03.2017р. год. 16:23**.

(48) Отже, Відповідачі подавали свої пропозиції з однієї IP-адреси - **31.42.50. 50**, з різницею у часі – 10 хвилин

(49)) Інформація з обмеженим доступом

(50)) Інформація з обмеженим доступом

(51) Отже, ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» завантажували свої пропозиції з офісу ТОВ «КОЛАРЕС», яке є пов'язане відносинами контролю з ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» та знаходяться з ним за однією адресою: м. Київ, вул. Древлянська, 13 оф. 329 та оф. 318.

Синхронність дій Відповідачів у часі

(52) Під час аналізу поданих в електронному вигляді ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» та ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» документальних конкурсних торгів, було встановлено що обидва учасника сканували документи в один і той же час.

(53) Під час аналізу інформації, отриманої під час розслідування, було встановлено що ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» та ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» отримували банківські гарантії в одному і тому ж відділенні ПАТ «Банк Інвестицій та заощаджень».

(54) За результатами аналізу отриманої інформації ПАТ «Банк Інвестицій та заощаджень» від 29.08.2017р. №05-1/2/3473/1/БТ, встановлено:

- ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» зверталось за банківською гарантією 06.03.2017 року з вихідним номером заяви №1, також слід зазначити що зазначена заява за змістом та оформленням є ідентичною заяві ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК», та однаково зазначено отримання гарантії в електронному вигляді.
- ✓ ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» отримало зазначену банківську гарантію 13.03.2017 року на електронну адресу: e.homenko@colbrok.com.ua
- ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» зверталось за банківською гарантією від 06.03.2017 року з вихідним номером заяви №1, також слід зазначити що зазначена заява за змістом та оформленням є ідентичною заяві ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ».
- ✓ ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» отримало зазначену банківську гарантію 13.03.2017 року на електронну адресу: e.usatenko@nke.com.ua

(55) ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» та ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» одночасно провели загальні збори товариств для вирішення питання їх участі у процедурі закупівлі «Кабелю силового Код ДК 021:2015-44320000-9», про що свідчать наступні протоколи:

- протокол загальних зборів ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» від 06.03.2017р. №6 щодо вирішення питання про участь товариства у процедурі відкритих торгів на закупівлю «Кабелю силового Код ДК 021:2015-44320000-9».
- протокол загальних зборів ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» від 06.03.2017р. №6 щодо вирішення питання про участь товариства у процедурі відкритих торгів на закупівлю «Кабелю силового Код ДК 021:2015-44320000-9».

(56) Отже, встановлені факти звернення Відповідачів до банку з метою отримання банківської гарантії, проведення загальних зборів, що відбувалися в одні й ті ж дні, свідчать про спільну підготовку цих Учасників до участі у конкурсі.

АНАЛІЗ ЦІНОВОЇ ПОВЕДІНКИ ВІДПОВІДАЧІВ.

(57) Оскільки основним критерієм вибору переможця (за кількістю балів) у торгах є ціна, спеціалісти здійснили аналіз цінкових пропозицій ТОВ «НАКО – ЕЛЕКТРИК» та ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ», та преїскурант цін виробника продукції ТОВ «Інтеркабель-Київ».

(58) Інформацію про ціни, які Відповідачі подали в своїх пропозиціях конкурсних торгів, та прейскурант цін виробника продукції наведено в таблиці №1.

Інформація з обмеженим доступом

(59) Необхідно зазначити, що відповідно до форми «Тендерна пропозиція» ціни, які подавалися на торги, включають витрати на транспортування, навантаження тощо.

(60) Відповідно до п.5.3 договору поставки від 16.06.2017 року № 16/06/17-1 місце поставки товару: 79018, м. Львів, Городоцька,128, Відокремлений підрозділ «Львівський будівельно-монтажний поїзд».

(61) Отже, продукція, яка була предметом закупівлі, поставляється зі складів виробника безпосередньо на склади Замовника.

(62) При цьому, відповідно до дилерських угод, виробник (ТОВ «Інтеркабель Київ») встановив однакові умови постачання, умови оплати та ціни для ТОВ «НАКО - ЕЛЕКТРИК» та ТОВ «ТК «ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ».

(63) Отже, ТОВ «ТК «ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» та ТОВ «НАКО - ЕЛЕКТРИК» володіли інформацією щодо цін поставки продукції, яка була предметом закупівлі, умов постачання зазначеної продукції та не несли додаткових витрат, зокрема, на зберігання продукції тощо.

(64) Відповідно до наведеного, ТОВ «ТК «ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» надало пропозицією конкурсних торгів, яка є вищою від ціни виробника ТОВ «Інтеркабель Київ» на 8,5% (на всі позиції товару, який був предметом закупівлі), натомість ТОВ «НАКО-ЕЛЕКТРИК» надало пропозицією, яка на 0,5% є вищою від пропозиції ТОВ «ТК «ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ», що дало змогу учасникам закупівлі створити фіктивну конкуренцію, запропонувавши на торги ціни, які відрізняються 0,5%.

(65) Зазначене свідчить про узгодженість дій Відповідачів з метою забезпечення перемоги у торгах ТОВ «Промснабінвест».

ВИСНОВКИ ВІДДІЛЕННЯ ТА ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ УЧАСНИКІВ ТОРГІВ

(66) На підставі аналізу дій учасників торгів ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» та ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» встановлено однаковість (тотожність) пропозицій конкурсних торгів та нехарактерну для таких випадків схожість у зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті, наявності одних і тих контактних телефонів, використання однієї і тієї фактичної адреси тощо.

(67) Отже, на стадії підготовки своїх тендерних пропозицій учасники конкурсних торгів були обізнані щодо конкурсних пропозицій один одного, що дозволило їм забезпечити перемогу у торгах певному суб'єкту господарювання, а саме: ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ», а інший учасник – ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» брав участь у торгах у якості технічного учасника.

(68) Таким чином, дії ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» та ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» щодо узгодження своєї поведінки під час участі у конкурсних торгах на закупівлю «Кабелю силового Код ДК 021:2015-44320000-9» 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, що стосуються спотворення результатів торгів.

(69) Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань ТОВ «НАКО ЕЛЕКТРИК» припинило діяльність 02.10.2018 року (номер запису 10681110008045878).

(70) Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань ТОВ «ТК ЕНЕРГОІННОВАЦІЇ» припинило діяльність 23.05.2018 року (номер запису 10741110026050784).

Відповідно до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо, зокрема, відповідача – юридичну особу ліквідовано.

Ураховуючи викладене, керуючись статтею 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 49 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 36 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:

Закрити провадження у справі №3-01-77/2017

Голова

Р.Лещишин