



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ЛЬВІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

06 вересня 2019 р.

м. Львів

№ 63/57 р/к

Про визнання вчинення порушення
законодавства про захист економічної
конкуренції та накладення штрафів

Дочірнє підприємство «Науково-виробниче підприємство «Укрприборсервіс» та товариство з обмеженою відповідальністю «Карвалі» подали заявки на участь у торгах щодо закупівлі: «ресстратори розрахункових операцій (касові апарати)» (код ДК 021:2015: (CPV) : 30140000-2 – лічильна та обчислювальна техніка) (ідентифікатор тендера UA-2017-07-13-000642-с) (далі - Закупівля), що проводились регіональною філією «Львівська залізниця» ПАТ «Українська залізниця» (далі – Замовник).

За результатами розгляду справи № 1-01-56/2017 дії дочірнього підприємства «Науково-виробниче підприємство «Укрприборсервіс» (далі – ДП НВП «Укрприборсервіс», Учасники, Відповідачі) (ідентифікаційний код юридичної особи: 25386443; місцезнаходження юридичної особи: 03680, м. Київ, вул. Предславинська, 28) та товариство з обмеженою відповідальністю «Карвалі» (далі – ТОВ «Карвалі», Учасники, Відповідачі) (ідентифікаційний код юридичної особи: 31240885; місцезнаходження юридичної особи: 03039, м. Київ, пров. Лужевського Руслана, 14) кваліфіковано як порушення 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.

На ДП НВП «Укрприборсервіс» накладено штраф у розмірі 68 000 грн.

На ТОВ «Карвалі» накладено штраф у розмірі 68 000 грн.

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі - Колегія), розглянувши матеріали справи № 1-01-56/2017 про порушення ДП НВП «Укрприборсервіс» і ТОВ «Карвалі» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини 2 статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» і подання Першого відділу досліджень і розслідувань Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 06.08.2019 № 63-03/128п,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Згідно з розпорядженням Колегії від 12.10.2017 № 56 рп/к розпочато розгляд справи № 1-01-56/2017 про порушення ДП НВП «Укрприборсервіс» і ТОВ «Карвалі» 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.
- (2) Відповідачам листами від 12.10.2017 № 13/03-1888 (до ТОВ «Карвалі») та від 12.10.2017 № 13/03-1887 (до ДП НВП «Укрприборсервіс») надіслано копії розпорядження Колегії від 12.10.2017 № 56- рп/к.
- (3) Відповідачам листами від 07.08.2019 № 63-02/3076 (до ДП НВП «Укрприборсервіс») та від 07.08.2019 № 63-02/3075 (до ТОВ «Карвалі») надіслано копії подання Першого відділу досліджень і розслідувань Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 06.08.2019 № 63-03/128п.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (4) ДП НВП «Укрприборсервіс»: відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності є дослідження й експериментальні розробки у сфері суспільних і гуманітарних наук (КВЕД 72.20).
- (5) ТОВ «Карвалі»: відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності є дослідження та експериментальні розробки у сфері інших природничих і технічних наук (КВЕД 72.19).
- (6) Отже, Відповідачі є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ОБСТАВИНИ

- (7) У 2017 році Замовником через систему електронних закупівель проведено процедуру Закупівлі.
- (8) Відповідно до інформації, отриманої через систему електронних закупівель встановлено:
 - очікувана вартість Закупівлі: 1 366 854.00 грн. з ПДВ;
 - закупівля оголошена 13.07.2017;
 - подання пропозицій: до 03.08.2017;
 - дата початку аукціону: 04.08.2017;
 - пропозиції розглянуті: з 15.08.2017;
 - Закупівля була завершена 04.09.2017.

Згідно з реєстром пропозицій закупівлі (дата і час розкриття: 04.08.2017 о 16.07 год.) свої пропозиції подали такі суб'єкти господарювання:

- ДП НВП «Укрприборсервіс» з ціною пропозицією 1 366 854.00 грн. з ПДВ;
- ТОВ «Карвалі» з ціною пропозицією 1 366 743.00 грн. з ПДВ.

Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 15.08.2017 № 10 ТОВ «Карвалі» визначено переможцем з ціною пропозицією 1 366 743,00 грн. з ПДВ.

За результатами проведеної Закупівлі між Замовником та ТОВ «Карвалі» укладено договір поставки від 04.09. 2017 № Л/НХ-171018/НЮ.

4. АНАЛІЗ ПОВЕДІНКИ ВІДПОВІДАЧІВ

- (9) За результатами аналізу матеріалів, що стосуються Закупівлі та відомостей щодо діяльності учасників ДП НВП «Укрприборсервіс» і ТОВ «Карвалі» виявлено обставини, які свідчать про узгодження поведінки між ДП НВП «Укрприборсервіс» та ТОВ «Карвалі» під час участі у Закупівлі, внаслідок чого конкурентне середовище між учасниками торгів було відсутнім, що призвело до спотворення результатів торгів.
- (10) Спосіб оформлення документів та зміст поданих пропозицій ДП НВП «Укрприборсервіс» та ТОВ «Карвалі» свідчить про їх подібність (подібне відхилення від запропонованих Замовником зразків документів; подібне оформлення у разі довільності подання документів):
 - (а) Під час дослідження властивостей файлів, завантажених Учасниками до електронної системи закупівель було встановлено, що обидва Учасники подали документи пропозицій у форматі pdf (версія 1.4), тоді як у тендерній документації Замовник не встановлює вимоги щодо формату документів.
Також встановлено, що файли обох Учасників були створені за допомогою сканера Epson, а файл «Сертифікат відповідності СПЕККР-01» був створений за допомогою однієї програми «Adobe Acrobat 9.2» 01.08.2017 о 15:38:16 год.
 - (б) Згідно з додатком 1 до тендерної документації Замовник для підтвердження Учасників відповідності кваліфікаційним критеріям вимагає надати довідку в довільній формі про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід.
Учасники подали довідки про наявність працівників відповідної кваліфікації однаково у табличній формі.
 - (в) Згідно з пунктом 1 додатку 2 до тендерної документації Замовник вимагає надати довідку в довільній формі, яка містить відомості про Учасника (адреса – юридична та фактична, керівництво, телефон для контактів, інша інформація, яку Учасник вважає за доцільне визначити, тощо).
На виконання вимоги Замовника Учасники подали ідентичні довідки з однаковими найменуваннями (які розміщені у двох стрічках).
В довідках вказали однакову інформацію, яка не передбачена Замовником.

- (г) Відповідно до пункту 2 додатку 6 для підтвердження відповідності товару технічним і якісним характеристикам згідно технічної специфікації замовника Учасники повинні надати довідки про те, що технічні, якісні характеристики товару передбачають застосування заходів із захисту довкілля (у випадку якщо така інформація не міститься у інших документах тендерної пропозиції учасника, які підтверджують відповідність товару технічним і якісним характеристикам згідно технічної специфікації замовника).
Учасники подали довідки про те, що технічні, якісні характеристики товару передбачають застосування заходів із захисту довкілля, незважаючи на те, що в технічних специфікаціях, поданих Учасниками, пунктом 5 передбачено, що технічні, якісні характеристики товару передбачають застосування заходів із захисту довкілля.
- (11) У пропозиціях Учасників надано довідки щодо відомостей про Учасника, де вказано одна і та ж фактична адреса: м. Київ, вул. Січових Стрільців, 52-Д (ТОВ «Карвалі» - офіс 212, ДП «НВП «Укрприборсервіс» офіс 218).
Вищенаведене свідчить про наявність сприятливих умов для обміну інформацією між Учасниками та спільної підготовки своїх пропозицій.
- (12) Відповідно до вимог тендерної документації кінцевий строк подання пропозицій до 03.08.2017 17:00 год.
В Учасників для подачі пропозицій було достатньо часу, а саме, з дати опублікування оголошення 13.07.2017 до 03.08.2017.
Однак, відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій у системі ProZorro обидва Учасники подали пропозиції в один день 03.08.2017 з різницею у 8 хвилин, що також підтверджується наданою інформацією від електронних майданчиків, з яких Учасники подавали пропозиції.
Також, Учасники в один день 03.08.2017 здійснили перерахування коштів задля участі у торгах.
Така синхронність дій у часі підтверджує погоджену поведінку Учасників.
- (13) Згідно з документацією торгів Замовника оцінка тендерних пропозицій проводиться на основі одного критерію – ціна тендерної пропозиції.
Обидва Учасники запропонували продукцію виробництва ТОВ «Фактор ТЕК». Різниця між ціновими пропозиціями ДП НВП «Укрприборсервіс» та ТОВ «Карвалі» є дуже незначною і становить 0,008 %.
Під час проведення аукціону протягом 3-х раундів Учасники не знижували початкової цінової пропозиції.
Відповідно до тендерної документації замовника, оцінка тендерних пропозицій здійснюється на основі критерію «Ціна».
Отже, зі зменшенням ціни пропозиції зростає вірогідність перемоги у торгах.
За таких обставин суб'єкт господарювання, який приймає участь у закупівлі задля забезпечення своєї перемоги пропонував би нижчу ціну, що відповідає принципам ефективної конкуренції.
Натомість, Учасники протягом трьох етапів не здійснювали пониження ціни, а залишали незмінною первинну пропозицію.
Відповідно до інформації виробника ТОВ «Фактор ТЕК» від 27.12.2017 № 2712/1 у період з 01.01.2017 по 30.09.2017 реалізаційна ціна реєстратора

спеціалізованого контрольно-касового «СПЕККР-01» становила 36 948 грн. з ПДВ.

Відповідно до інформації, наданої ТОВ «Карвалі» (від 28.11.2017 № 28/11-1) та ДП «НВП «Укрприборсервіс» (від 16.11.2017 № 74), Учасники при поданні цінових пропозицій на торги керувались відпускними цінами виробника.

Проте аналіз тендерних пропозицій обох Учасників показав, що вони запропонували ціну нижчу ніж цінова пропозиція виробника ТОВ «Фактор ТЕК» на час подання пропозицій.

Ціна реєстратора спеціалізованого контрольно-касового «СПЕККР-01» ДП НВП «Укрприборсервіс» становила 36 942 грн. з ПДВ; ціна продукції ТОВ «Карвалі» становила 36 939 грн. з ПДВ.

Такий незначний діапазон між цінами на продукцію свідчить про їх попередню домовленість під час підготовки пропозицій конкурсних торгів в частині визначення цін.

- (14) Відповідно до інформації центрального об'єднаного управління Пенсійного фонду України в м. Києві від 26.03.2018 № 16985/13 та Правобережного об'єднаного управління Пенсійного фонду України в м. Києві від 23.03.2018 № 15598/11, інформації ДП у Печерському районі ГУ ДФС у м. Києві від 27.03.2018 № 2629/10/26-55-12-02, протягом січня-вересня 2017 одночасно з обома Учасниками у трудових відносинах перебувала одна і та ж працівниця [REDACTED].

Крім того, відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, [REDACTED] є засновником ТОВ «Карвалі».

Вищенаведене свідчить про наявність сприятливих умов для обміну інформацією між Учасниками та спільної підготовки своїх пропозицій.

- (15) Відповідно до інформації наданої ДП у Голосіївському районі ГУ ДФС в м. Києві (від 29.03.2018) та ДП у Печерському районі ГУ ДФС у м. Києві (від 27.03.2018) ТОВ «Карвалі» та ДП «НВП «Укрприборсервіс» у 2017 році подавали податкові звіти, використовуючи одну і ту ж IP-адресу – 62.244.14.130.

З цієї ж IP-адреси ДП «НВП «Укрприборсервіс» подавало свою тендерну пропозицію. Відповідно до інформації АТ «Укрсиббанк» від 29.12.2018 № 13-2-3/1315 «БТ» ТОВ «Карвалі» та ДП «НВП «Укрприборсервіс» входили до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування «Клієнт – Банк IFOBS» з цієї ж IP-адреси – 62.244.14.130.

Відповідно до інформації філії АТ «Укрексімбанк» в м. Києві від 04.01.2019 № 0400710/239-19 ДП «НВП «Укрприборсервіс» входило до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування «Клієнт – Банк IFOBS» також з IP-адреси – 62.244.14.130.

За наявною інформацією послуги доступу до мережі Інтернет за IP-адресою 62.244.14.130 надаються ТОВ «Лаки-нет».

Згідно з інформацією від 22.01.2019 № 05-011 ТОВ «Лаки-нет» вказана IP-адреса зафіксована за ПАТ «ВО Мальва», з яким укладено договір про надання послуг з доступу до мережі Інтернет від 01.06.2014 р. № 680-12.

Послуги доступу до мережі Інтернет вказаній юридичній особі надаються з дати укладення договору і по теперішній час.

Адреса надання послуги доступу до мережі Інтернет (точка підключення) вказаній юридичній особі (споживачу таких послуг) наступна: 04053 м. Київ, вул. Січових Стрільців, буд. 52-Д, що співпадає з фактичною адресою Учасників.

Відповідно до інформації, наданої ТОВ «Закупки.Пром.УА» ТОВ «Карвалі» подавало свої тендерні пропозиції з IP-адреси – 194.44.218.150, а відповідно до інформації, наданої філією АТ «Укрексімбанк» в м. Києві від 04.01.2019 №0400710/239-19 ДП «НВП «Укрприборсервіс» входило до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування «Клієнт – Банк IFOBS» також ж IP-адреси – 194.44.218.150.

За наявною інформацією IP-адреса - 194.44.218.150 у 2017 використовувалась Національною академією педагогічних наук України.

Відповідно до інформації, наданої Національною академією педагогічних наук України, фізична адреса доступу до мережі Інтернет зі статичної IP-адреси – 194.44.218.150: м. Київ, вул. Січових Стрільців, 52А, 52Д.

Наведена інформація підтверджує синхронність дій Учасників, яка зважаючи на її системність не може вважатися випадковим збігом обставин, а підтверджує узгодженість дій Учасників.

- (16) У 2017 році між Учасниками існували сталі господарські відносини. Наявність господарських відносин підтверджується інформацією наданою філією ПАТ «Державний експортно-імпорتنний банк України» в м. Києві та АТ «Укрсиббанк».

Протягом вказаного періоду ТОВ «Карвалі» згідно з договором № УКТ-16 від 01.06.2016 перерахувало ДП «НВП «Укрприборсервіс» коштів на суму [REDACTED]; згідно з договором № КУ/ПЗ-01 від 03.06.2015 ДП «НВП «Укрприборсервіс» перерахував ТОВ «Карвалі» коштів на суму [REDACTED]

Отже, ще до подання пропозицій конкурсних торгів Учасники були пов'язані господарськими відносинами та інтересами стосовно спільної діяльності, які створювали певні умови для узгодженої поведінки, що обумовило їх домовленість про результати процедури закупівлі з метою забезпечення перемоги одного з них.

Поєднання наведених вище фактів свідчить про існування антиконкурентних узгоджених дій учасників торгів ДП НВП «Укрприборсервіс» та ТОВ «Карвалі».

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ ЗАКОНОДАВСТВА ПРО ЗАХИСТ ЕКОНОМІЧНОЇ КОНКУРЕНЦІЇ

- (17) 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 конкуренцію.

- (18) Справжність змагання при проведенні процедур закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у тендерних пропозиціях. Забезпечити таку таємність 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

Учасники, всупереч зазначеному, конкуренцію замінили на координацію дій з метою забезпечення перемоги одного з них.

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ

- (19) ДП НВП «Укрприборсервіс» та ТОВ «Карвалі» не подавали Львівському обласному територіальному відділенню Антимонопольного комітету України заперечення щодо викладеного в поданні Першого відділу досліджень і розслідувань Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 06.08.2019 № 63-03/128п.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ КОЛЕГІЇ

- (20) Вищенаведені обставини свідчать про наявність порушення ДП НВП «Укрприборсервіс» та ТОВ «Карвалі» законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини 2 статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів, під час проведення процедури Закупівлі.

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

- (21) Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», а саме:
- частини 2: за порушення законодавства про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладається штраф 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;
 - частини 5: якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу голови територіального відділення Антимонопольного комітету України не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом 2 частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів;
 - частини 6: рішення про накладення штрафів у розмірах понад чотири тисячі неоподатковуваних мінімумів доходів громадян приймаються виключно Антимонопольним комітетом України, адміністративною колегією Антимонопольного комітету України на їх засіданнях.
- (22) Відповідно до інформації:
- Головного управління ДФС у м. Києві від 11.07.2019 № 18102/9/26-15-12-03-12 ДП НВП «Укрприборсервіс» отримало дохід від реалізації товарів (робіт, послуг) за 2018 в розмірі [REDACTED];
 - ТОВ «Карвалі» отримало дохід від реалізації товарів (робіт, послуг) за 2018 в розмірі [REDACTED]
- (23) При визначенні розміру штрафів Колегією враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату, належать до категорії найбільш

шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом нераціональне витрачання публічних коштів; невизнання ДП НВП «Укрприборсервіс» та ТОВ «Карвалі» факту вчинення порушення законодавства про порушення законодавства про захист економічної конкуренції у справі № 1-01-56/2017 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету - України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (із змінами),

КОЛЕГІЯ ПОСТАНОВИЛА:

- I. Визнати дії дочірнього підприємства «Науково-виробниче підприємство «Укрприборсервіс» (ідентифікаційний код юридичної особи: 25386443; місцезнаходження юридичної особи: 03680, м. Київ, вул. Предславинська, 28) та товариства з обмеженою відповідальністю «Карвалі» (ідентифікаційний код юридичної особи: 31240885; місцезнаходження юридичної особи: 03039, м. Київ, пров. Лужевського Руслана, 14) щодо узгодження своєї поведінки під час участі у торгах на закупівлю «реєстратори розрахункових операцій (касові апарати)» (код ДК 021:2015: (CPV): 30140000-2 – лічильна та обчислювальна техніка) (ідентифікатор тендера UA-2017-07-13-000642-с), порушенням 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 шляхом спотворення результатів торгів.
- II. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті I резолютивної частини рішення, накласти на дочірнє підприємство «Науково-виробниче підприємство «Укрприборсервіс» (ідентифікаційний код юридичної особи: 25386443) у розмірі 68 000 грн.
- III. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті I резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Карвалі» (ідентифікаційний код юридичної особи: 31240885) у розмірі 68 000 грн.

Штрафи підлягають сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

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

Голова Колегії

Р. Лещишин