



ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

«30» квітня 2020 року

м.Львів

№ 63/31-р/к

Справа №63/2-01-74-2019

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Споживче товариство "ОКСАМИТ" Кам'янка-Бузької райспоживспілки та Торгове заготівельно-виробниче підприємство "ІНЕС" подали свої тендерні пропозиції для участі в процедурі закупівлі за предметом ДК 021:2015:55500000-5 – Послуги їдалень та кейтерингові послуги (Послуги з організації шкільного харчування), ідентифікатор закупівлі UA-2018-12-07-001784-с (далі – Торги), замовник – Відділ освіти, культури, туризму, молоді та спорту Кам'янка-Бузької міської ради (ідентифікаційний код юридичної особи – 42096753, місцезнаходження: 80400, Україна, Львівська обл., Кам'янка-Бузька, І. Франка, 14) (далі - Замовник).

Проте, як було встановлено Відділенням, відповідачі узгоджували свою поведінку під час участі у торгах, що зокрема підтверджується тим, що учасники процедури закупівлі подавали пропозиції з одного електронного майданчика, з однієї IP-адреси в короткий часовий проміжок, один за одним; пов'язаністю учасників на рівні керівників та засновників; наданням СТ "Оксамит" безповоротної фінансової допомоги ТЗВП "Інес", за рахунок якої учасник-конкурент сплатив ТОВ "Держзакупівлі. Онлайн" за участь у процедурі закупівлі; використанням спільних засобів зв'язку та спілкуванням один з одним у телефонному режимі; мінімальною різницею ціни (0,006%) і непониженням кроку цінової пропозиції ТЗВП "Інес", попри те, що його ціна була майже максимальною – очікуваною вартістю Замовника; неподанням ТЗВП "Інес" всіх необхідних документів, які вимагались тендерною документацією Замовника.

За результатами розгляду справи №63/2-01-74-2019 такі дії Споживчого товариства "ОКСАМИТ" Кам'янка-Бузької райспоживспілки та Торгового заготівельно-виробничого підприємства "ІНЕС" визнано антиконкурентними узгодженими 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 Споживче товариство "ОКСАМИТ" Кам'янка-Бузької райспоживспілки – 68 000 грн.;*
- на Торгове заготівельно-виробниче підприємство "ІНЕС" – 68 000 грн.*

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №63/2-01-74-2019 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції Споживчим товариством "ОКСАМИТ" Кам'янка-Бузької райспоживспілки та Торговим заготівельно-виробничим підприємством "ІНЕС", яке передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (надалі – Закон), та подання Другого відділу досліджень і розслідувань від 08.04.2020 № 63-03/61п,

ВСТАНОВИЛА:

У зв'язку з наявністю у діях Споживчого товариства "ОКСАМИТ" Кам'янка-Бузької райспоживспілки та Торгового заготівельно-виробничого підприємства "ІНЕС" ознак

порушення законодавства про захист економічної конкуренції, розпорядженням Адміністративної колегії Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 16.09.2019 №63/83-рп/к розпочато розгляд справи №63/2-01-74-2019.

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

(1) Розпорядженням адміністративної колегії Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 16.09.2019 №63/83-рп/к розпочато розгляд справи №63/2-01-74-2019 за ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого 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**.

(2) Листами Відділення від 17.09.2019 № 63-02/3574 та № 63-02/3575 на адреси Відповідачів було надіслано копії розпорядження адміністративної колегії Відділення від 16.09.2019 №63/83-рп/к про початок розгляду справи №63/2-01-74-2019.

(3) Розпорядження було отримане Відповідачами:

- СТ “Оксамит” за довіреністю 18.09.2019 відповідно до інформації, розміщеної на сайті Укрпошти в розділі “Відстежити відправлення” за номером 7900059260134,
- ТЗВП “Інес” особисто 19.09.2019 відповідно до інформації, розміщеної на сайті Укрпошти в розділі “Відстежити відправлення” за номером 7900059260126.

(4) Листами Відділення від 14.04.2020 №63-02/1588 та №63-02/1589 на адреси Відповідачів було надіслано копії Подання з попередніми висновками у справі від 08.04.2020 № 63-03/61п та одночасно повідомлено про засідання Адміністративної колегії Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України щодо прийняття рішення у справі, яке відбудеться 30.04.2020 об 11:30.

(5) Відповідно до абзацу четвертого пункту 26 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) 21.04.2020 на офіційному веб-сайті Відділення була розміщена інформація щодо попередніх висновків у справі №63/2-01-74-2019.

2. ВІДПОВІДАЧІ

(6) Споживче товариство “ОКСАМИТ” Кам’янка-Бузької райспоживспілки – ідентифікаційний код юридичної особи 31148039; юридична адреса: 80400, Львівська обл., м. Кам’янка-Бузька, вул. Незалежності, 73 (далі – СТ “Оксамит”).

(7) Відповідно до інформації із Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності СТ “Оксамит” є Діяльність ресторанів, надання послуг мобільного харчування (Код КВЕД 56.10).

(8) Торгове заготівельно-виробниче підприємство “ІНЕС” – ідентифікаційний код юридичної особи 25554739; юридична адреса: 80465, Львівська обл., Кам’янка-Бузький район, селище міського типу Новий Яричів, пл. Єдності, 22 (далі – ТЗВП “Інес”).

(9) Відповідно до інформації із Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТЗВП "Інес" є Діяльність ресторанів, надання послуг мобільного харчування (Код КВЕД 56.10).

(10) Отже, СТ "Оксамит" і ТЗВП "Інес" є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції». Зазначені суб'єкти господарювання здійснюють свою господарську діяльність на одному ринку.

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

3.1. Інформація про торги

Торги (UA-2018-12-07-001784-с)

(11) Відповідно до оприлюднених даних на сайті prozorro.gov.ua Замовник проводив Торги у грудні 2018-січні 2019 року на закупівлю за предметом ДК 021:2015:55500000-5 – Послуги їдалень та кейтерингові послуги (Послуги з організації шкільного харчування).

(12) Відповідно до оголошення про проведення відкритих торгів UA-2018-12-07-001784-с:

- Звернення за роз'ясненнями: до 14 грудня 2018 року 10:00
- Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 24 грудня 2018 року 10:00
- Початок аукціону: 05 квітня 2018 року 15:49
- Очікувана вартість: 3 618 700,00 UAH (з ПДВ)
- Вид забезпечення тендерних пропозицій: відсутній
- Розмір мінімального кроку пониження ціни: 18 093,50 UAH
- Критерієм вибору переможця є 100% ціна

(13) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій, розміщеного на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (<https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2018-12-07-001784-с/print/bids/pdf/65658133cf774b1f9c3ce5723ccd50d1>), для участі у Закупівлі надали пропозиції наступні суб'єкти господарювання:

- ТЗВП "Інес" (ідентифікаційний код юридичної особи 25554739) – 23 грудня 2018 16:33 з ціновою пропозицією 3 618 669,00 грн;
- СТ "Оксамит" (ідентифікаційний код юридичної особи 31148039) – 23 грудня 2018 17:53 з ціновою пропозицією 3 618 459,90 грн;

(14) За результатами аукціону, який проходив у три раунди відповідно до вимог чинного законодавства і завершився 26 грудня 2018 о 12:16 год., остаточні цінові пропозиції не змінились:

- СТ "Оксамит" – 3 618 459,90 грн;
- ТЗВП "Інес" – 3 618 669,00 грн;

(15) Відповідно до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів учасником-переможцем стало СТ "Оксамит".

(16) Відповідно до звіту про результати проведення процедури закупівлі <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2018-12-07-001784-с/print/report/pdf> (дата формування звіту: 15 січня 2019 року) договір укладено з СТ "Оксамит", сума договору – 3 618 459,90 грн. з ПДВ.

3.2. Пов'язаність відповідачів, що сприяє обміну інформації

(17) Відповідно до інформації, отриманої з бази тендерів Prozorro - clarity-project.info – директор СТ “Оксамит” Кекош Михайло Михайлович є також керівником Кам'янка-Бузької районної спілки споживчих товариств, одним із засновників якої є Ново-Яричівське споживче товариство Кам'янка-Бузької райспоживспілки Львівської області.

(18) Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців, громадських формувань одним із засновників і керівником Ново-Яричівського споживчого товариства Кам'янка-Бузької райспоживспілки Львівської області є Приписюк Олександра Михайлівна, **тобто керівник і кінцевий бенефіціарний власник ТЗВП “Інес”**. Серед засновників Ново-Яричівського споживчого товариства Кам'янка-Бузької райспоживспілки Львівської області є також Кравець Тетяна Миронівна, яка згідно інформації Головного управління Пенсійного фонду України у Львівській області у 2018 році перебувала у трудових відносинах з ТЗВП “Інес” (лист від 04.02.2019 №3211/06-24, вх. від 19.02.2019 №63-01/405).

3.3. Подання пропозицій з одного електронного майданчика та з однієї IP адреси

(19) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, розміщеному на сайті Prozorro, Учасники подали документи в короткий часовий проміжок, один за одним:

Учасники	Дата та час подання
ТЗВП “Інес”	23 грудня 2018 16:33
СТ “Оксамит”	23 грудня 2018 17:53

(20) Згідно інформації, отриманої від ДП “Прозорро”, Учасники подали свої пропозиції для участі в закупівлі за предметом ДК 021:2015:55500000-5 – Послуги їдалень та кейтерингові послуги (Послуги з організації шкільного харчування), ідентифікатор закупівлі UA-2018-12-07-001784-с з авторизованого електронного майданчика “Держзакупівлі. Онлайн”, IP-адреса учасників відсутня в системі логування по можливій причині блокування бібліотеки в браузері учасників або учасники не заходили в аукціон.

(21) ТОВ “Держзакупівлі. Онлайн” у відповідь на вимогу Відділення листом від 03.06.2019 №030619-3 (вх. від 11.06.2019 №63-01/152кі) повідомили, що СТ “Оксамит” і ТЗВП “Інес” подавали свою тендерну пропозицію з IP-адреси 93.75.251.200.

(22) У свою чергу, відповідно до інформації, яку надало ТзОВ “Воля-Кабель” (лист від 26.09.2019 №623/ВК, вх. від 01.10.2019 №63-01/2115), IP – адреса 93.75.251.200 станом на грудень 2018 року (тобто, період проведення **Торгів**) була закріплена за адресою м. Львів, вул. Зелена, буд. 115ж, кв. 1, фізична особа Яцюк Марія Іванівна отримувала телекомунікаційні послуги (ТБ+Інтернет) на підставі Протоколу замовлених послуг та обладнання від 04.04.2018 № 9983481.

(23) Тобто, Учасники подавали свої тендерні пропозиції з комп'ютерного обладнання однієї фізичної особи, що не може бути простим збігом обставин і свідчить про те, що СТ “Оксамит” і ТЗВП “Інес” узгоджено готували свої тендерні пропозиції, мали можливість обмінюватися інформацією та свідчить про те, що Відповідачі змінили конкуренцію між собою на координацію та взаємодопомогу, що призвело до спотворення результатів торгів.

3.4. Наявність договірних відносин між Відповідачами

(24) Наявність договірних відносин між Відповідачами підтверджується інформацією отриманою від ПАТ «Ощадбанк» листом від 22.08.2019 №46-07/7710/14854БТ – відомості про рух грошових коштів по розрахункових рахунках, які належать СТ «Оксамит» і ТЗВП «Інес», відповідно до яких СТ «Оксамит» о [REDACTED] було надано безповоротну фінансову допомогу ТЗВП «Інес» в сумі [REDACTED] грн. Одночасно о [REDACTED] СТ «Оксамит» перераховує кошти в сумі [REDACTED] грн ТОВ «Держзакупівлі. Онлайн» за участь у процедурі закупівлі. ТЗВП «Інес» отримує кошти в сумі [REDACTED] грн. о [REDACTED] і о [REDACTED] перераховує за участь у процедурі закупівлі ТОВ «Держзакупівлі. Онлайн» кошти в сумі [REDACTED] грн (інформація конфіденційна).

(25) За інформацією ТОВ «Держзакупівлі. Онлайн» кошти від СТ «Оксамит» надійшли [REDACTED] о [REDACTED], від ТЗВП «Інес» – [REDACTED] о [REDACTED] (інформація конфіденційна).

(26) Відповідно до пункту 14.1.257 статті 14 Податкового кодексу Безповоротна фінансова допомога – це сума коштів, передана платнику податків згідно з договорами дарування, іншими подібними договорами або без укладення таких договорів і т. д.

(27) У Словнику термінів, вживаних у законодавстві України, визначено, що безповоротна фінансова допомога – це сума коштів, передана платнику податку згідно з договорами дарування, іншими подібними договорами, **які не передбачають відповідної компенсації чи повернення таких коштів** (за винятком бюджетних дотацій і субсидій), чи без укладення таких угод;

(28) Із врахуванням зазначеного, надання безповоротної фінансової допомоги виключає конкуренцію між даними суб'єктами господарювання. СТ «Оксамит», надаючи безповоротну фінансову допомогу ТЗВП «Інес» у сумі, яка тотожна вартості сплати ТОВ «Держзакупівлі. Онлайн» за участь у торгах, дає підстави для висновку, що СТ «Оксамит» за домовленістю з ТЗВП «Інес» забезпечило формальну участь останнього у торгах, що в свою чергу призвело до спотворення результатів торгів.

(29) Тобто, можна стверджувати, що СТ «Оксамит» наданням безповоротної фінансової допомоги ТЗВП «Інес» проплатило конкуренту по торгах за його участь у процедурі закупівлі, що ще раз свідчить про єдність економічних інтересів Відповідачів та відсутність конкуренції між ними.

(30) Враховуючи те, що Відповідачі здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, то за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності Відповідачів.

3.5. Використання спільних засобів зв'язку

(31) Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань у розділі «Інформація про здійснення зв'язку з юридичною особою» для СТ «Оксамит» зазначено номер телефону [REDACTED]. Відповідно до інформації, отриманої з бази тендерів Prozorro - clarity-project.info, цей же ж номер телефону зазначало ТЗВП «Інес» як контактний в інших торгах (UA-2017-12-14-000880-а). Причому у закупівлі за ідентифікатором UA-2017-12-14-000880-а конкурентами ТЗВП «Інес» у двох лотах було СТ «Оксамит» (переможець), у двох інших – ФОП Кекош Галина Миколаївна (дружина директора СТ «Оксамит» Кекоша Михайла

Михайловича - інформація Управління державної реєстрації Головного територіального управління юстиції у Львівській області від 18.09.2019 №3501/03.1-06-33, вх. від 18.09.2019 №63-01/2030).

(32) Відповідно до інформації ПрАТ “Київстар” від 11.02.2019 №3008/05 (вх. від 14.02.2019 №63-01/63кі) з 05.06.2006 по дату надання відповіді на вимогу даний номер був у користуванні [REDACTED] (конфіденційна інформація). Тобто, можна стверджувати, що це [REDACTED].

(33) На вимогу Відділення у своїй інформації від 16.03.2020 №6053/02 (вх. від 19.03.2020 №63-01/134кі) ПрАТ “Київстар” повідомив про телефонні з’єднання протягом 2018 року між споживачами телекомунікаційних послуг із номерами [REDACTED] зі споживачами, яким було присвоєно номери [REDACTED] (конфіденційна інформація). Але якщо телефонні номери [REDACTED] означало СТ “Оксамит” як контактні в інших торгах (UA-2017-12-14-000880-а, UA-2018-09-12-003150-с, UA-2018-12-07-001784-с, UA-2018-06-07-001277-а та UA-2019-12-18-000915-а), то номери [REDACTED] були зазначені контактними для торгів за ідентифікаторами UA-2018-06-07-001277-а і UA-2017-12-14-000880-а ТЗВП “Інес”, а номер 068-014-93-01 вказаний для ТЗВП “Інес” у розділі “Інформація про здійснення зв’язку з юридичною особою” відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань. Крім цього, за інформацією ПрАТ “Київстар” телефонний номер [REDACTED] з 21.12.2007 і по дату надання відповіді на вимогу був присвоєний [REDACTED], який є чоловіком [REDACTED] (інформація Управління державної реєстрації Головного територіального управління юстиції у Львівській області від 18.09.2019 №3501/03.1-06-33, вх. від 18.09.2019 №63-01/2030).

(34) Крім цього, відповідно до інформації ПрАТ “ВФ Україна” від 12.03.2020 №02/КН-Б/37 (вх. від 16.03.2020 №63-01/123кі) між абонентом із номером [REDACTED] (контактний ТЗВП “Інес”) та абонентами із номерами [REDACTED] (контактні СТ “Оксамит”) у 2018 році відбувались телефонні з’єднання (конфіденційна інформація). Але якщо абонентські номери [REDACTED] означало як контактні СТ “Оксамит” (в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань і при участі у закупівлях за ідентифікаторами UA-2018-06-07-001277-а, UA-2018-12-13-000292-б, UA-2019-08-27-002254-а), то номер [REDACTED] означав як контактний ТЗВП “Інес” у закупівлі за ідентифікатором UA-2018-07-30-000624-с.

(35) Використання у господарській діяльності спільних засобів зв’язку свідчить про можливість обміну інформації між Учасниками на стадії підготовки своїх пропозицій конкурсних торгів та подальшими узгодженими діями між ними, що унеможлиблює наявність здорової конкуренції під час участі у Торгах.

3.6. Особливість подання тендерних пропозицій

(36) Відповідно до вимог тендерної документації учасники повинні були надати певні документи, які вимагались Замовником, а також інші документи, необхідні для участі в публічній закупівлі. Однак ТЗВП “Інес” у складі тендерної пропозиції не подало жодного документа, крім “Постанови на призначення директора”. Учасник закупівлі, який дійсно хоче прийняти участь у закупівлі та отримати перемогу, з метою уникнення можливості відхилення своєї пропозиції надаватиме всі документи, що вимагаються тендерною документацією.

3.7. Аналіз цінової поведінки відповідачів

(37) Проаналізувавши подані цінові пропозиції Учасників, бачимо, що різниця в ціні пропозицій складає лише 209,10 грн при сумі закупівлі 3 618 700,00 грн, що складає 0,006%. На офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (<https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2018-12-07-001784-c>), розміщено інформацію про цінові пропозиції Учасників. Однак у документах Учасників, а саме ТЗВП “Інес”, не завантажено самої форми цінової пропозиції. Виходячи із зазначеного, спеціалістам неможливо було провести аналіз формування ціни ТЗВП “Інес”. Але така незначна різниця в ціні не може бути пояснена простим збігом, оскільки цінові пропозиції учасників залежать від багатьох факторів (внутрішніх та зовнішніх), зокрема таких, як: вартість матеріальних ресурсів, витрати суб'єкта господарювання, доставка тощо. Наявність мінімальної різниці в цінових пропозиціях, а також те, що під час аукціону обидва Учасники не знижували ціни, свідчить про те, що Учасники спільно (узгоджено) формували свої цінові пропозиції.

Сукупність наведених фактів свідчить, що ТЗВП “Інес” брало участь у зазначених торгах, як технічний кандидат, виключно для забезпечення перемоги іншого учасника.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

(38) На підставі аналізу дій учасників торгів СТ “Оксамит” і ТЗВП “Інес” встановлено сукупність факторів, які вказують на спільну підготовку Відповідачів до участі у **Торгах** з метою забезпечення перемоги СТ “Оксамит”.

(39) Наведені факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки пропозицій **Торгів** Відповідачі були обізнані щодо участі кожного з них у зазначених торгах і координували свою поведінку, пов'язану з такою участю, що підтверджується, зокрема, наступним:

- пов'язаність на рівні керівників та засновників;
- подання пропозицій з одного електронного майданчика, з однієї IP-адреси в короткий часовий проміжок, один за одним;
- надання СТ “Оксамит” безповоротної фінансової допомоги ТЗВП “Інес”, за рахунок якої учасник-конкурент сплатив ТОВ “Держзакупівлі. Онлайн” за участь у процедурі Закупівлі;
- використання спільних засобів зв'язку та спілкування один з одним у телефонному режимі;
- мінімальна різниця ціни (0,006%) і не пониження кроку цінової пропозиції ТЗВП “Інес”, попри те, що його ціна була майже максимальною – очікуваною вартістю Замовника. Тобто можна зробити висновок, що вона формувалась ТЗВП “Інес” не з метою отримати перемогу;
- неподання ТЗВП “Інес” всіх необхідних документів, які вимагались тендерною документацією Замовника, теж свідчить, що цей суб'єкт господарювання не ставив за мету перемогу в торгах.

(40) Узгодження СТ “Оксамит” і ТЗВП “Інес” своїх пропозицій усунуло конкуренцію та змагання між ними, чим порушило право замовників на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції.

(41) Таким чином, дії СТ “Оксамит” і ТЗВП “Інес” щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю за предметом ДК 021:2015:55500000-5 – Послуги їдалень та кейтерингові послуги (Послуги з організації шкільного харчування),

ідентифікатор закупівлі UA-2018-12-07-001784-с, яку проводив Відділ освіти, культури, туризму, молоді та спорту Кам'янка-Бузької міської ради (ідентифікаційний код юридичної особи – 42096753, місцезнаходження: 80400, Україна, Львівська обл., Кам'янка-Бузька, І. Франка, 14) є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій.

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

(42) Відділенням було встановлено, що поведінка СТ “Оксамит” і ТЗВП “Інес” становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.

(43) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктам господарювання.

(44) Торги відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами встановленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).

(45) Узгодженням дій учасників Торгів (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів, як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділ лоту, тощо).

(46) З огляду на вищезазначене Відповідачі під час підготовки документації для участі у Торгах діяли не самостійно, та не змагались між собою, саме змагальність є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».

(47) Узгодивши свою поведінку та тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених Замовником торгів, порушивши право Замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

6. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ ВІДДІЛЕННЯ

(48) 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.

(49) Крім того, відповідно до:

- статті 3 «Принципи здійснення закупівель» Закону України «Про публічні закупівлі» здійснюються, зокрема, за принципом добросовісної конкуренції серед учасників.

(50) 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.

(51) Таким чином доказами зібраними у справі, з урахуванням сукупності усіх факторів доводиться вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції СТ "Оксамит" і ТЗВП "Інес" у Торгах.

(52) Така поведінка Відповідачів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та та пункту 4 частини другої статті 6 Закону.

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

(53) Відповідно до ч. 2 статті 52 Закону, за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону, 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. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

(54) Відповідно до інформації Головного управління ДПС у Львівській області розмір доходів (виручки) учасників торгів за 2019 рік склав:

- СТ "Оксамит" – ██████████ гривень;
- ТЗВП "Інес" – ██████████ гривень.

(55) При визначенні розміру штрафу. Адміністративною колегією Відділення береться до уваги, що законодавство про захист економічної конкуренції не ставить застосування передбаченої ним відповідальності за порушення цього законодавства у залежність від наявності у суб'єкта господарювання вини в будь-якій формі.

(56) Водночас, при визначенні розміру штрафу Відділенням було враховане те, що Відповідачі не визнали факт вчинення порушення.

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

змiнами), адмiнiстративна колегiя Львiвського обласного територiального вiддiлення Антимонопольного комiтету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дiї Споживчого товариства "ОКСАМИТ" Кам'янка-Бузької райспоживспiлки (iдентифiкацiйний код юридичної особи 31148039; юридична адреса: 80400, Львiвська обл., м. Кам'янка-Бузька, вул. Незалежностi, 73) i Торгового заготiвельно-виробничого пiдприємства "ІНЕС" (iдентифiкацiйний код юридичної особи 25554739; юридична адреса: 80465, Львiвська обл., Кам'янка-Бузький район, селище мiського типу Новий Яричiв, пл. Єдностi, 22) щодо узгодження своєї поведiнки пiд час участi в конкурсних торгах на закупiвлю за предметом ДК 021:2015:55500000-5 – Послуги їдалень та кейтеринговi послуги (Послуги з органiзацiї шкiльного харчування), iдентифiкатор закупiвлi UA-2018-12-07-001784-с, яку проводив Вiддiл освiти, культури, туризму, молодi та спорту Кам'янка-Бузької мiської ради (iдентифiкацiйний код юридичної особи – 42096753, мiсцезнаходження: 80400, Україна, Львiвська обл., Кам'янка-Бузька, І. Франка, 14) порушенням законодавства про захист економiчної конкуренцiї, що передбаченi пунктом 4 частини другої статтi 6 та пунктом 1 статтi 50 Закону України «Про захист економiчної конкуренцiї» у виглядi вчинення антиконкурентних узгоджених дiй, що стосується спотворення результатiв торгiв.

2. За порушення вказане у пунктi 1 накласти на СТ "Оксамит" штраф у розмiрi 68 000,00 гривень;

3. За порушення вказане у пунктi 1 накласти на ТЗВП "Інес" штраф у розмiрi 68 000,00 гривень.

Штраф пiдлягає сплатi у двомiсячний строк з дня одержання рiшення.

Вiдповiдно до статтi 56 Закону України «Про захист економiчної конкуренцiї» протягом п'яти днiв з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надiслати до Львiвського обласного територiального вiддiлення Антимонопольного комiтету України документи, що пiдтверджують сплату штрафу.

Рiшення може бути оскаржене до господарського суду у двомiсячний строк з дня його одержання.

Голова

Лецишин Р. В.