



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЗАКАРПАТСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**

**РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

12.10.2016

м. Ужгород

№ 26-р/к

Справа № 04-22/2016

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку товариства з обмеженою відповідальністю Фірми «Калина ІФ» ЛТД, товариства з обмеженою відповідальністю «Енерго-Технопарк» та накладення штрафу

Адміністративна колегія Закарпатського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 04-22/2016 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку товариства з обмеженою відповідальністю Фірми «Калина ІФ» ЛТД і товариства з обмеженою відповідальністю «Енерго-Технопарк»,

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Закарпатського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 30.06.2016 № 24-рп/к розпочато розгляд справи № 04-22/2016 відносно товариства з обмеженою відповідальністю Фірма «Калина ІФ» ЛТД і товариства з обмеженою відповідальністю «Енерго-Технопарк» за ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

В ході розгляду справи встановлено наступне.

Товариство з обмеженою відповідальністю Фірма «Калина ІФ» ЛТД (далі – ТОВ Фірма «Калина ІФ» ЛТД) діє на підставі Статуту (зі змінами), затвердженого протоколом загальних зборів учасників від 18.09.2014, зареєстрованого 22.09.2014 у реєстрі суб'єктів підприємницької діяльності за реєстраційним № 11191050018000515.

ТОВ Фірми «Калина ІФ» ЛТД є юридичною особою, веде самостійний баланс, має розрахункові рахунки в установах банку, штампи, печатки та інші реквізити.

Юридична адреса: 76018, м.Івано-Франківськ, вул.А.Мельника, буд. 1 А.

Ідентифікаційний код 13664090.

Видами діяльності ТОВ Фірми «Калина ІФ» ЛТД за КВЕД є: оптова торгівля іншими машинами й устаткуванням (46.69), електромонтажні роботи (43.21), монтаж водопровідних мереж, систем опалення та кондиціонування (43.22), діяльність у сфері інжинірингу, геології та геодезії, надання послуг технічного консультування в цих сферах (71.12), будівництво житлових і нежитлових будівель (41.20).

Отже, ТОВ Фірма «Калина ІФ» ЛТД є суб'єктом господарювання у розумінні абзацу 12 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Товариство з обмеженою відповідальністю «Енерго-Технопарк» (далі – ТОВ «Енерго-Технопарк») діє на підставі Статуту, затвердженого протоколом загальних

зборів учасників (засновників) від 04.06.2012 №1/2012, зареєстрованого 07.06.2012 у реєстрі суб'єктів підприємницької діяльності за реєстраційним № 11191020000009354.

ТОВ «Енерго-Технопарк» є юридичною особою, веде самостійний баланс, має рахунки в банках, круглу печатку зі своїм найменуванням та інші реквізити.

Юридична адреса: 76009, м.Івано-Франківськ, вул. Івана Павла II, буд. 21, кв. 19.

Ідентифікаційний код 38162877.

Видами діяльності ТОВ «Енерго-Технопарк» за КВЕД є: оптова торгівля іншими машинами й устаткуванням (46.69), електромонтажні роботи (43.21), монтаж водопровідних мереж, систем опалення та кондиціонування (43.22), оптова торгівля шкірсировиною, шкурами та шкірою (46.24), діяльність у сфері інжинірингу, геології та геодезії, надання послуг технічного консультування в цих сферах (71.12), будівництво житлових і нежитлових будівель (41.20).

Отже, ТОВ «Енерго-Технопарк» є суб'єктом господарювання у розумінні абзацу 12 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

До Закарпатського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України надійшли подання Управління Служби безпеки України в Закарпатській області від 02.03.2016 №58/8-336, від 06.06.2016 №58/6/1987 щодо порушення вимог законодавства у сфері державних закупівель товариством з обмеженою відповідальністю Фірма «Калина ІФ» ЛТД і товариством з обмеженою відповідальністю «Енерго-Технопарк» під час проведення Мужіївською сільською радою (далі – Замовник) процедури закупівлі будівництва мереж та споруд водопостачання до с. Мужієво за державні кошти (дата оприлюднення і номер оголошення про проведення процедури закупівлі, розміщеного на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель ІБ «ВДЗ» від 16.10.2015 № 358(16.10.2015), оголошення № 214096) (далі – Процедура закупівлі).

Згідно з протоколом розкриття Замовником пропозицій конкурсних торгів від 30.11.2015 № 05 для участі у Процедурі закупівлі пропозиції конкурсних торгів подали 3 суб'єкти господарювання:

1. ТОВ Фірма «Калина ІФ» ЛТД;
2. ТОВ «Енерго-Технопарк»;
3. Товариство з обмеженою відповідальністю «Інлайн плюс» (адреса: 04655, м.Київ, вул. В. Хвойки, 21 офіс 315; ідентифікаційний код 38193402) (далі – ТОВ «Інлайн плюс»).

Ціни пропозицій склали:

- ТОВ Фірма «Калина ІФ» ЛТД – 3 290 053,20 грн.;
- ТОВ «Енерго-Технопарк» – 3 010 785,60 грн.;
- ТОВ «Інлайн плюс» - 3 547 896,46 грн.

Згідно з документацією конкурсних торгів єдиним критерієм оцінки пропозицій конкурсних торгів була ціна.

У протоколі засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 07.12.2015 №06 зазначено: *«30.11.2015 відбулося розкриття пропозицій конкурсних торгів на закупівлю Будівництво мереж та споруд водопостачання до с. Мужієво, Берегівського району Закарпатської області, бюлетень від 16.10.2015 № 358(16.10.2015), оголошення № 214096. На засіданні комітету з конкурсних торгів 02.12.2015 (протокол № 6), було визначено найбільш економічно вигідну пропозицію Товариства з обмеженою відповідальністю «Енерго-Технопарк», вартість якої становить 3 010 785,60 грн. з ПДВ.*

Листом від 03.12.2015 № 219 учасник – переможець повідомив, що в зв'язку із змінами кон'юнктури ринку не зможе виконати роботи передбачені по проекту, тому відмовляється від підписання угоди за даним предметом закупівлі.

Виходячи з вищевикладеного, керуючись ч.3 ст.31 Закону найбільш економічно вигідною пропозицією конкурсних торгів, строк яких ще не минув, є пропозиція Товариства з обмеженою відповідальністю фірма «Калина ІФ» ЛТД код ЄДРПОУ 13664090.

Вартість пропозиції – 3 290 053,20 грн. з ПДВ.» /мова оригіналу/

Договір укладено з ТОВ Фірма «Калина ІФ» ЛТД 21.12.2015 року на суму 3 290 053, 20 грн.

Територіальним відділенням від Замовника, Управління Служби безпеки України в Закарпатській області було отримано пропозиції конкурсних торгів учасників та інші матеріали стосовно зазначеної Процедури закупівлі.

У ході аналізу матеріалів, що стосуються **Процедури закупівлі**, встановлено наступне.

1. ... /Відповідно до листа Управління Служби безпеки України в Закарпатській області від 02.09.2016 № 58/6/2767 матеріали не підлягають розголошенню/.

2. ... /Відповідно до листа Управління Служби безпеки України в Закарпатській області від 02.09.2016 № 58/6/2767 матеріали не підлягають розголошенню/.

3. Відповідно до частини 2 статті 16 Закону України «Про здійснення державних закупівель» замовник встановлює, зокрема, такий кваліфікаційний критерій, як наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід.

Згідно з частиною 6 розділу 3 документації конкурсних торгів для підтвердження відповідності вказаному кваліфікаційному критерію Замовник передбачив надання довідки у довільній формі про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід.

ТОВ «Енерго-Технопарк» надало для участі у Процедурі закупівлі необхідну довідку з інформацією про наявність 23 працівників, які працюють у товаристві 3 роки (бригадир, менеджер зі збуту, інженери-електрики, інженери-проектувальники тощо).

У абзаці 3 довідки про відсутність підстав, передбачених статтею 17 Закону України «Про здійснення державних закупівель», для відмови ТОВ «Енерго-Технопарк» в участі у Процедурі закупівлі зазначено, зокрема: «... наказом директора ТОВ «Енерго-Технопарк» № 12 від 15 червня 2015 року було затверджено Антикорупційну програму... Програма погоджена з трудовим колективом, а її положення містяться в трудових договорах, правилах внутрішнього трудового розпорядку та посадових інструкціях... наказом директора № 12 від 15 червня 2015 року запроваджено посаду Уповноваженого з антикорупційної програми та призначено особу, відповідальну за її виконання.»

Управління Пенсійного фонду України в м.Івано-Франківську листом від 18.08.2016 №04-07-ДСК на вимогу територіального відділення від 11.08.2016 №04-19/950 про надання інформації щодо осіб, які працювали протягом 2015-2016 років в ТОВ «Енерго-Технопарк» повідомило, що товариство не подавало звіти за 2015-2016 роки щодо працівників, стосовно яких здійснювалось нарахування єдиного соціального внеску...

Державна податкова інспекція у м.Івано-Франківську Головного управління Державної фіскальної служби в Івано-Франківській області листом від 21.09.2016 № 10990/10/09-15-17-150/5111 на вимогу територіального відділення від 12.09.2016 № 04-18/1023 про надання інформації щодо осіб, які працювали протягом 2015-2016 років в ТОВ «Енерго-Технопарк» повідомила, що: «... інспекція не має можливості надати копії податкових розрахунків сум доходу, нарахованого (сплаченого) на користь платників податку і сум утриманого з них податку (ф.№ 1-ДФ) ТОВ «Енерго-Технопарк» (38162877), оскільки протягом 2015-2016 років звітність форми 1-ДФ товариством не подавалась.»

Таким чином, інформація ТОВ «Енерго-Технопарк», надана для участі у Процедурі закупівлі про наявність 23 працівників, не відповідає дійсності.

Отже, ТОВ «Енерго-Технопарк» не відповідало кваліфікаційним критеріям, встановленим статтею 16 Закону України «Про здійснення державних закупівель» та Замовником.

4. ТОВ Фірма «Калина ІФ» ЛТД, ТОВ «Енерго-Технопарк» для підтвердження відповідності пропозицій конкурсних торгів технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмету закупівлі надали копії одного й того самого сертифікату

відповідності серії АА № 00058, зареєстрованого в реєстрі ТОВ «Євро-Тиск» за № UA1.TR.089.0040-14, термін дії з 25.04.2014 до 24.04.2016, виданого ТОВ "Укрспар" (м. Київ, код ЄДРПОУ 37560840) на арматуру трубопровідну.

5. У фінансовому звіті ТОВ «Енерго-Технопарк», поданому для участі у Процедурі закупівлі зазначено телефон (0342) 72-47-07.

Цей самий телефон вказано також на бланках ТОВ Фірми «Калина ІФ» ЛТД, на яких подано документи пропозиції конкурсних торгів для участі у Процедурі закупівлі.

6. ... /Відповідно до листа Управління Служби безпеки України в Закарпатській області від 02.09.2016 № 58/6/2767 матеріали не підлягають розголошенню/.

7. ... /Відповідно до листа Управління Служби безпеки України в Закарпатській області від 02.09.2016 № 58/6/2767 матеріали не підлягають розголошенню/.

Із зібраних доказів вбачається, що ТОВ Фірма «Калина ІФ» ЛТД та ТОВ «Енерго-Технопарк» у процесі участі в процедурі закупівлі Мужіївською сільською радою будівництва мереж та споруд водопостачання до с. Мужієво за державні кошти (дата оприлюднення і номер оголошення про проведення процедури закупівлі, розміщеного на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель ІБ «ВДЗ» від 16.10.2015 № 358(16.10.2015), оголошення № 214096) діяли не самостійно, що є обов'язковою умовою конкуренції, а узгоджували свої дії.

Всі доказові матеріали (копії електронних файлів та документів пропозиції конкурсних торгів, поданої ТОВ «Енерго-Технопарк» для участі у Процедурі закупівлі) знаходяться в матеріалах справи.

Правові та економічні засади здійснення закупівель товарів, робіт і послуг за державні кошти у період проведення Процедури закупівлі було врегульовано Законом України «Про здійснення державних закупівель», яким зокрема користувався Замовник.

Метою Закону України «Про здійснення державних закупівель» є створення конкурентного середовища у сфері державних закупівель, розвиток добросовісної конкуренції, забезпечення раціонального та ефективного використання державних коштів.

Досягти цього можна тільки завдяки створенню конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише тоді, коли вона запропонована у справжніх умовах змагальності. Погоджена поведінка між учасниками торгів усуває між ними змагальність, конкуренцію, і спотворюючи її об'єктивний результат - кращу пропозицію, порушує тим самим право замовника на отримання цієї пропозиції, на очікуваний замовником найбільший ефективний для нього результат.

У відповідності до статті 3 Закону України «Про здійснення державних закупівель», закупівля товарів, робіт і послуг здійснюється, зокрема, за принципом добросовісної конкуренції серед учасників.

Слід зазначити, що змагальність продавців – учасників конкурентних процедур закупівель, ґрунтується на непевності щодо інших учасників та їх поведінки і зумовлює необхідність кожним з учасників пропонування кращих умов за найнижчими цінами. У випадку, коли учасники торгів домовляються між собою щодо умов своїх пропозицій конкурсних торгів – усувається непевність, а відтак усувається конкуренція між ними. Оскільки замовник обмежений у ході здійснення процедури торгів лише тими пропозиціями, які подані, то у разі якщо учасники замінять конкуренцію між собою на координацію, замовник не отримує той результат, який би він мав в умовах справжньої конкуренції, тобто вибір переможця закупівлі на принципах прозорості конкурентної процедури.

Узгодження учасниками торгів своїх пропозицій конкурсних торгів усуває конкуренцію та змагальність між учасниками, а отже спростовує результат, тобто об'єктивно кращу пропозицію, порушує тим самим право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції.

Згідно зі статтею 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод в будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.

Відповідно до частини 1 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.

Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

Таким чином, дії товариства з обмеженою відповідальністю Фірма «Калина ІФ» ЛТД і товариства з обмеженою відповідальністю «Енерго-Технопарк» – учасників процедури закупівлі Мужіївською сільською радою будівництва мереж та споруд водопостачання до с. Мужієво за державні кошти (дата оприлюднення і номер оголошення про проведення процедури закупівлі, розміщеного на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель ІБ «ВДЗ» від 16.10.2015 № 358(16.10.2015), оголошення № 214096), є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

Згідно з абзацом 2 частини 2 статті 52 Закону України „Про захист економічної конкуренції” за вчинення порушення у вигляді антиконкурентних узгоджених дій передбачено накладення штрафу 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.

Дані про доходи (виручку) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ Фірми «Калина ІФ» ЛТД, ТОВ «Енерго-Технопарк» містяться в матеріалах справи.

ТОВ Фірмою «Калина ІФ» ЛТД, ТОВ «Енерго-Технопарк» жодних міркувань, пропозицій, заперечень, доказів або обґрунтувань, які б спростовували висновки та пропозиції, викладені у поданні про попередні висновки у справі 04-22/2016, не надано.

Враховуючи викладене, та керуючись статтями 12, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.01р. №32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.01р. за №291/5482 (із змінами та доповненнями), пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994. № 5, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 06.05.1994. за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998. № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Закарпатського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ВИРІШИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю Фірма «Калина ІФ» ЛТД (ідентифікаційний код 13664090) і товариство з обмеженою відповідальністю «Енерго-Технопарк» (ідентифікаційний код 38162877) під час участі у процедурі закупівлі Мужіївською сільською радою будівництва мереж та споруд водопостачання до с. Мужієво за державні кошти (дата оприлюднення і номер оголошення про проведення процедури закупівлі, розміщеного на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель ІБ «ВДЗ» від 16.10.2015 № 358(16.10.2015), оголошення № 214096), вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, на підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф у розмірі:

- на товариство з обмеженою відповідальністю Фірму «Калина ІФ» ЛТД – 65 000,00 (шістдесят п'ять тисяч) гривень;
- на товариство з обмеженою відповідальністю «Енерго-Технопарк» – 17 000,00 (сімнадцять тисяч) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до частини 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 документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова територіального відділення -
голова колегії:

П.Калинич