



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
Р І Ш Е Н Н Я
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ВОЛИНСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

19 лютого 2018 р. № 3

м. Луцьк

Справа № 26-17

Про визнання порушення
законодавства про захист
економічної конкуренції та
накладення штрафних санкцій

Адміністративна колегія Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 26-17 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Виробниче об'єднання «Ковельсьільмаш» та товариством з обмеженою відповідальністю «Компанія Алтекс» законодавства про захист економічної конкуренції та подання юридичного сектору за результатами розгляду справи від 06.02.2018 року № 26-17/3,

ВСТАНОВИЛА:

За дорученням Голови Антимонопольного комітету України від 22.08.2017 р. № 6-01/8067 Волинське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (надалі – територіальне відділення) розглянуло подання Департаменту захисту економіки Національної поліції України (лист від 14.08.2017 № 11556/39/022017) щодо перевірки дотримання товариством з обмеженою відповідальністю «Виробниче об'єднання «Ковельсьільмаш» (вул. Варшавська, 1, м. Ковель, 45007, код ЄДРПОУ) (надалі - ТОВ «Ковельсьільмаш») та товариством з обмеженою відповідальністю «Компанія Алтекс» (вул. Володимирська, 124, м. Ковель, 45007, код ЄДРПОУ) (надалі - ТОВ «Компанія Алтекс») законодавства про захист економічної конкуренції під час підготовки та участі у відкритих торгах із закупівлі ДК 021:2015, 42410000-3 Підіймально-транспортувальне обладнання (Частини до скребкових конвеєрів, Ланцюг конвеєра СП-26 кл.С 24x86Н/11x2 в зборі), проведених 29.06.2017 року Державним підприємством «Львіввугілля».

За результатами розгляду подання територіальним відділенням було встановлено в діях ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» ознаки 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 вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів відкритих торгів із закупівлі ДК 021:2015, 42410000-3 Підіймально-транспортувальне обладнання (Частини до скребкових конвеєрів, Ланцюг конвеєра СП-26 кл.С 24x86Н/11x2 в зборі), проведених 29.06.2017 року Державним підприємством «Львіввугілля» (надалі – Замовник).

Розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення від 14.11.2017 року № 28-рк було розпочато розгляд справи № 26-17 у зв'язку з наявністю в діях ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» ознак 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, які стосуються спотворення результатів торгів.

В ході розгляду справи за результатами збирання та аналізу доказів на підтвердження вказаного порушення встановлено наступне.

1. На інформаційних ресурсах системи ProZorro було опубліковане оголошення № UA-2017-06-09-000864-6 про проведення Замовником відкритих торгів із закупівлі ДК 021:2015, 42410000-3 Підйнятно-транспортувальне обладнання (Частини до скребкових конвеєрів, Ланцюг конвеєра СП-26 кл.С 24x86H/11x2 в зборі) (надалі – Торги, Тендер).

Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі згідно з річним планом закупівлі на 2017 рік зазначалася у розмірі 3 898 500,0 (три мільйона вісімсот дев'яносто вісім тисяч п'ятсот) грн. Кількість товару – 565 м. Строк поставки товару - 31.12.2017 р.

Тендерною документацією Замовника, затвердженою рішенням тендерного комітету учасникам було запропоновано надати до 11.00 год. 26.06.2017 р. свої тендерні пропозиції.

Тендерні пропозиції для участі у Торгах подали ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» з наступними цінами:

- ТОВ «Ковельсьільмаш» – 3 810 360,0 грн.;
- ТОВ «Компанія Алтекс» - 3 897 822,0 грн.

Відповідно до даних витягів з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців, видами діяльності ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» за КВЕД є : 25.50 «Кування, пресування, штампування, профілювання; порошкова металургія»; 25.93 «Виробництво виробів з дроту, ланцюгів та пружин».

Таким чином, ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» є суб'єктами господарювання в розумінні абзацу 12 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», які діють на однакових ринках : 25.50 «Кування, пресування, штампування, профілювання; порошкова металургія»; 25.93 «Виробництво виробів з дроту, ланцюгів та пружин», тобто є конкурентами.

Розкриття тендерних пропозицій відбулося 27.06.2017 р. До оцінки були допущені пропозиції ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс».

За результатами розгляду тендерних пропозицій переможцем, згідно з протоколом від 29.06.2017 р. № 719, було визнано ТОВ «Ковельсьільмаш», пропозиція якого була визначена найбільш економічно вигідною та з яким укладено договір від 21.07.2017 р. № 207 про закупівлю товару на суму 3 810 360,0 (три мільйони вісімсот десять тисяч триста шістьдесят) гривень 00 коп.

2. Учасники процедур закупівель товарів, робіт, послуг за державні кошти, під час підготовки своїх тендерних (цінових) пропозицій повинні формувати пропозицію ціни, термінів поставки самостійно (незалежно від інших учасників тендеру). Враховуючи зазначене, під час проведення тендеру цінова пропозиція, яка перемогла, повинна відображати заздалегідь невідому і конкурентну ціну.

В результаті аналізу документів, отриманих від Департаменту захисту економіки Національної поліції України, інформації з електронного майданчика newtend.com, що є офіційним учасником системи ProZorro та проведенням розслідування, було встановлено обставини, які свідчать про узгодженість дій (поведінки) ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» під час підготовки та участі в Торгах.

Зазначене підтверджується наступним.

2.1 Як зазначено вище очікувана вартість предмета закупівлі згідно з річним планом закупівлі на 2017 рік становила 3 898 500,0 грн. При цьому, учасники під час проведення аукціону не зменшували свої цінові пропозиції і первинна цінова пропозиція ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» не змінилася, що може свідчити про домовленість учасників.

Так, суб'єкт господарювання, який дійсно прагне отримати перемогу в конкурсних торгах, намагався б запропонувати найбільш економічно вигідну ціну на товар, оскільки єдиним критерієм в зазначених торгах була саме ціна, то зі зниженням ціни зростала вірогідність перемоги в торгах.

За таких обставин суб'єкт господарювання, який бере участь в процедурі закупівлі, пропонував би максимально низьку ціну на товар, для забезпечення своєї перемоги, що відповідає принципам ефективної конкуренції на основі власних досягнень

суб'єкта господарювання. Отже, той факт, що ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» під час проведення аукціону не зменшували свої цінові пропозиції свідчить про те, що ТОВ «Компанія Алтекс» не збиралося перемагати у зазначеній процедурі закупівлі, а підготувало свою пропозицію як прикриття з метою забезпечення перемоги ТОВ «Ковельсьільмаш».

2.2 Свідченням обміну інформацією між учасниками і, як наслідок, узгодження поведінки під час підготовки та участі у Торгах є також наступне.

Відповідно до вимог Тендерної документації ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» у складі тендерних пропозицій надали Замовнику наступні матеріали:

- Цінові пропозиції на товар;
- Тендерні пропозиції на закупівлю;
- Технічні характеристики;
- Інформацію про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають знання та досвід;
- Інформацію про наявність обладнання та матеріально-технічної бази;
- Довідки про відсутність підстав про відмову учаснику в участі у процедурі закупівель, визначених ст. 17 Закону України «Про публічні закупівлі».

Вказані матеріали схожі в зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті, проте однаково відрізняються від зразків Замовника відповідно до вимог Тендерної документації, що не може бути пояснене будь-якими об'єктивними причинами та свідчить про обмін інформацією між учасниками під час підготовки та участі у Тендері, а також протє, що документи для участі у Торгах готувались узгоджено або одним із учасників, зокрема:

Цінові пропозиції на товар ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» (малюнки 1, 2 додатку до рішення) однаково відрізняються від зразка **Цінова пропозиція на товар** Замовника (малюнок 3 додатку до рішення), а саме: у обох учасників однаково відформатовано текст у першій, другій та сьомій графах таблиці, що відрізняється від форматування у вказаних графах у таблиці Замовника.

Слід зазначити, що податок на додану вартість (ПДВ) – це непрямий додаток, який входить в ціну товарів (робіт, послуг) та сплачується покупцем, але його облік та перерахування до державного бюджету здійснюється продавцем (податковим агентом).

Ставка оподаткування є звичайною і становить 20 %.

У ціновій пропозиції на товар «ТОВ «Ковельсьільмаш» ціна пропозиції без ПДВ зазначена у розмірі 3 175 300,00 грн., загальна вартість пропозиції з ПДВ становила 3 810 360,00 грн., а ПДВ - 635 060,00 грн.

Разом з тим, у ціновій пропозиції на товар ТОВ «Компанія Алтекс» ціна пропозиції без ПДВ зазначена у розмірі 3 248 185,00 грн., загальна вартість пропозиції з ПДВ становила 3 897 822,00. При цьому, ТОВ «Компанія Алтекс» замість вірного розміру ПДВ (646 637, 00 грн.) невірно зазначено сума ПДВ у розмірі 635 060,00 грн., який співпадає з розміром ПДВ, який вказаний у ціновій пропозиції іншого учасника Торгів – ТОВ «Ковельсьільмаш».

Такі особливості при формуванні цінової пропозиції, не є природними і не можуть виникнути випадково при формуванні цін. Оскільки ПДВ формується з урахуванням суми ціни пропозиції, то зазначення учасниками однакового розміру ПДВ при різній ціні товару виключає можливість того, що запропоновані цінові пропозиції готувались учасниками самостійно. Тому такого збігу бути не могло, якщо б ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» готували свої тендерні пропозиції незалежно один від одного та без обміну інформації.

Відтак наведені обставини виключають можливість того, що запропоновані цінові пропозиції Учасників готувались кожним з них окремо та без обміну інформації між ними і є свідченням того, що під час підготовки цінових пропозицій між ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» відбувався обмін інформацією або цінові пропозиції готувались одним із учасників. Отже, учасники були обізнані щодо

цінових пропозицій один одного, що свідчить про те, що під час участі у Торгах учасники не змагались між собою, а діяли узгоджено.

Тендерні пропозиції на закупівлю ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» (малюнки 4, 5 додатку до рішення) однаково відрізняються від зразка **Тендерна пропозиція на закупівлю** Замовника (малюнок 6 додатку до рішення), а саме:

- у обох учасників однаково відформатовано текст у першій графі таблиці, що відрізняється від форматування у вказаній графі у таблиці Замовника;
- в обох учасників виробником товару зазначено ТОВ «Ковельсьільмаш»;
- в обох учасників пункти текстової частини тендерної пропозиції однаково надруковано з дотриманням «абзаців», а у Замовника - з вирівнюванням по «лівому краю».

Технічні характеристики ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» (малюнки 7, 8 додатку до рішення) однаково відрізняються від зразка **Технічні вимоги** Замовника (малюнок 9 додатку до рішення), а саме:

- в обох учасників зазначений документ має однакову назву – «Технічні характеристики», хоча назва документа Замовника - «Технічні вимоги»;
- у обох учасників однаково відформатовано текст «Загальне подовження при розриві, не менше, % 11», що відрізняється від форматування у вказаній графі Замовника.

Інформація про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають знання та досвід ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» (малюнки 10, 11 додатку до рішення), надана учасниками, повністю ідентична за формою та змістом (із зазначенням одних і тих же працівників). Тобто, ТОВ «Компанія Алтекс» надано довідку ТОВ «Ковельсьільмаш» за підписом його керівника, на якій поставлено печатку іншого учасника Торгів - ТОВ «Компанія Алтекс» та підпис його керівника.

Разом з тим, у штатному розписі ТОВ «Компанія Алтекс» станом на час проведення Тендеру вказані 75 працівників робітничих спеціальностей та відповідної кваліфікації, які могли б забезпечити виконання умов договору про закупівлю товару, який був предметом закупівлі на Торгах.

Проте, ТОВ «Компанія Алтекс» для участі у Тендері, надала інформацію про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають знання та досвід іншого учасника Торгів - ТОВ «Ковельсьільмаш».

Інформація про наявність обладнання та матеріально-технічної бази ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» (малюнки 12, 13 додатку до рішення), надана учасниками, повністю ідентична за формою та змістом (із зазначенням ідентичного обладнання). Тобто, ТОВ «Компанія Алтекс» надано довідку ТОВ «Ковельсьільмаш» за підписом його керівника, на якій поставлено печатку ТОВ «Компанія Алтекс» та підпис його керівника.

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.

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 ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс», всупереч зазначеному, конкуренцію замінили на координацію дій.

Довідки про відсутність підстав про відмову учаснику в участі у процедурі закупівлі, визначених ст. 17 Закону України «Про публічні закупівлі» (малюнки 14, 15 додатку до рішення) виконані у формі одного ідентичного речення та мають однакові помилки:

- в обох учасників однаково відсутній пробіл між пунктами частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» та застосовано зайвий пробіл перед знаком «крапка».

Зазначене не можливо пояснити випадковим збігом і наявність спільних помилок та спільних особливостей в оформленні документів виключається та свідчить про те, що вищевказані довідки готувались узгоджено, або одним із учасників.

3. Крім того, за результатами аналізу тендерних пропозицій учасників було встановлено, що документи, які завантажувались ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» для участі у Торгах містять послідовні порядкові вихідні реєстраційні номери про що зазначено в таблиці 1.

Таблиця 1

№ п/п	Назва завантаженого документа	Назва учасника	№ вихідної кореспонденції	Дата вихідної кореспонденції
1	Технічна характеристика	ТОВ «Ковельсьільмаш»	50/05-1497 КСМ	23.06.2017
2	Інформація про наявність працівників відповідної кваліфікації	ТОВ «Ковельсьільмаш»	50/05-1497 КСМ	23.06.2017
3	Інформація про наявність обладнання та матеріально-технічної бази	ТОВ «Ковельсьільмаш»	50/05-1498 КСМ	23.06.2017
4	Довідка про відсутність підстав про відмову учаснику в участі у процедурі закупівлі	ТОВ «Ковельсьільмаш»	50/05-1499 КСМ	23.06.2017
5	Цінова пропозиція на товар	ТОВ «Ковельсьільмаш»	50/05-1500 КСМ	23.06.2017
6	Тендерна пропозиція на закупівлю	ТОВ «Ковельсьільмаш»	50/05-1501 КСМ	23.06.2017
7	Інформація про наявність обладнання та матеріально-технічної бази	ТОВ «Компанія Алтекс»	50/05-1504 АЛТ	26.06.2017
8	Інформація про наявність працівників відповідної кваліфікації	ТОВ «Компанія Алтекс»	50/05-1505 АЛТ	26.06.2017
9	Технічна характеристика	ТОВ «Компанія Алтекс»	50/05-1506 АЛТ	26.06.2017
10	Цінова пропозиція на товар	ТОВ «Компанія Алтекс»	50/05-1507 АЛТ	26.06.2017
11	Тендерна пропозиція на закупівлю	ТОВ «Компанія Алтекс»	50/05-1508 АЛТ	26.06.2017
12	Довідка про відсутність підстав про відмову учаснику в участі у процедурі закупівлі	ТОВ «Компанія Алтекс»	б/н	26.06.2017

Також, учасниками після зазначення вихідних номерів однаково вказано букви, значення яких відповідає назвам товариств та застосовується ними для внутрішнього розпізнавання адресата вихідного документу, а саме КСМ - ТОВ «Ковельсьільмаш»; АЛТ - ТОВ «Компанія Алтекс»).

На вимогу, територіального відділення ТОВ «Ковельсьільмаш» (лист від 11.01.2018 № 51/01-63 КСМ) та ТОВ «Компанія Алтекс» (лист від 12.01.2018 № 51/01-49) повідомили, що журнали реєстрації вихідної кореспонденції надати не можуть, так як реєстрація велась в електронному вигляді та була втрачена внаслідок кібератаки на електронні системи товариств та надали копії журналів вихідної кореспонденції, яку запровадило ТОВ «Ковельсьільмаш» у паперовому вигляді з 21.08.2017, ТОВ «Компанія Алтекс» - з 20.09.2017.

За результатами аналізу даних журналів, отриманих листів від учасників в ході розгляду справи, встановлено, що ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» у своїй діяльності у вихідній кореспонденції продовжують використовувати однакові вихідні номери (51/01) та скорочення назв товариств (КСМ та АЛТ).

Таким чином, відсутність у обох учасників даних журналів вихідної кореспонденції у період підготовки документів для участі у Торгах та надання даних журналів про ведення вихідної кореспонденції у паперовому вигляді після проведення процедури закупівлі не може бути пояснене випадковим збігом обставин

Вказане свідчать про те, що всі документи підготовлені учасниками для участі у Торгах готувались узгоджено, і доводить те, що ТОВ «Виробниче об'єднання «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» у процесі підготовки та участі у процедурі закупівлі діяли не самостійно, не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою конкуренції, а узгоджували дії між собою. Наявність таких обставин не може бути пояснено випадковим збігом, а свідчить про обмін інформацією при підготовці тендерних пропозицій та/або підготовку документів одним із учасників та про відсутність у них дійсного наміру конкурувати (боротися за перемогу).

4. Крім наведеного, на домовленість та узгодженість поведінки Учасників щодо підготовки та участі у Торгах вказують і інші факти.

На бланках ТОВ «Компанія Алтекс» вказана юридична адреса Товариства: м.Ковель, вул. Володимирська, 124 та зазначені №№ телефонів 6-10-53 та 6-10-64.

За інформацією ПАТ «Укртелеком» () протягом 2017 року за вищевказаними абонентськими номерами надавались телекомунікаційні послуги у м.Ковелі ТОВ «Ковельсьільмаш». Фактична адреса підключення абонентських номерів 6-10-53 та 6-10-64 – м.Ковель, вул. Варшавська, 1, яка є юридичною адресою ТОВ «Ковельсьільмаш».

При цьому, телефон № 6-10-64, вказаний на бланках ТОВ «Компанія Алтекс», в свою чергу є також контактним номером телефону зовнішньоекономічних зв'язків ТОВ «Ковельсьільмаш».

Таким чином, зазначення на фірмових бланках ТОВ «Компанія Алтекс» телефонних номерів 6-10-53 та 6-10-64, які належать ТОВ «Ковельсьільмаш», додатково підтверджує узгодженість поведінки ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» під час підготовки та участі у процедурі закупівлі.

5. Крім наведеного, свідченням щодо погодженої поведінки Учасників під час підготовки та участі у Торгах вказують і інші факти.

За результатами аналізу матеріалів Тендеру встановлено, що ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» пов'язані відносинами контролю відповідно до статті 1 Закону України "Про захист економічної конкуренції".

Так, згідно з даними Витягів з ЄДРПОУ, громадянин () є кінцевим беніфенціарним власником ТОВ «Ковельсьільмаш» та одним із кінцевих беніфенціарних власників ТОВ «Компанія Алтекс».

Висновки щодо наявності в діях учасників Торгів ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції не ґрунтуються лише на наявності відносин контролю між ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс», а враховано даний факт, як один з багатьох, що свідчать про ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Вищезазначене, а також характер та кількість збігів при оформленні ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» пропозицій конкурсних торгів,

виключає можливість того, що тендерні пропозиції готувались кожним з учасників Торгів окремо та без обміну інформацією між ними.

6. Під час аналізу матеріалів тендерних пропозицій учасників тендеру було встановлено інші обставини, які свідчать про те, що учасники узгодили між собою поведінку під час підготовки та участі в зазначених Торгах.

Відповідно до статуту ДП «Прозорро» (м.Київ) діяльність підприємства спрямована на обслуговування електронної системи публічних закупівель. Також підприємство здійснює збирання, обробку та розповсюдження інформацію замовників та учасників процедур закупівель про заплановані закупівлі та торги.

За інформацією ДП «Прозорро» (лист від 20.09.2017 р. № 206/3013/06), наданою на вимогу територіального відділення (лист від 04.09.2017 р. № 1.60-1130), ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» пропозиції для участі у аукціоні подавали з одного і того ж авторизованого майданчика - Держзакупівлі.Онлайн.

На вимогу територіального відділення (лист від 02.10.2017р. № 1.60-1257) ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» (м. Київ) повідомило (лист від 11.10.2017 р. № 111017-1), що ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» здійснили завантаження документів пропозиції для участі в Тендері із однієї IP-адреси (), яка за інформацією ПрАТ «Дата Груп» (лист від 13.06.2017 № 98) належить ТОВ «Ковельсьільмаш» (адреса підключення – м.Ковель, вул. Варшавська,1).

У поясненнях (лист від 12.01.2018 № 51/01-49 АЛТ) в.о. директора ТОВ «Компанія Алтекс» зазначила : «інформацію про IP адреси надати не можу, оскільки таких даних не маю і не володіємо як її виготовити» (мова оригіналу).

Зазначене, підтверджує, що ТОВ «Компанія Алтекс» не завантажувались документи пропозицій для участі у Тендері, а вказані документи Товариства завантажувались працівником конкурента у Торгах - ТОВ «Ковельсьільмаш».

Тобто, завантаження пропозицій конкурсних торгів проводилось з однієї IP-адреси , що належить одному із учасників (ТОВ «Ковельсьільмаш»), додатково підтверджує факт вчинення учасниками торгів змови під час підготовки та проведення Торгів.

7. Свідченням обміну інформацією між учасниками і, як наслідок, узгодження поведінки під час підготовки та участі у Торгах, є також наступне.

7.1 На вимогу територіального відділення від 14.11.2017 № 26/1.34-1433 ТОВ «Ковельсьільмаш» повідомило наступне (лист від 06.12.2017 р. № 50/01-2243КСМ):

- документи, які надавались для участі у Торгах, не збереглися;
- IP адреса ТОВ «Ковельсьільмаш» :
- до -підготовки та збору документів для участі у Торгах було залучено іншу юридичну особу ТОВ «
» () згідно з договором про надання послуг від 16.01.2017.

Відповідно до предмету договору ТОВ «
(Виконавець) зобов'язується надати ТОВ «Ковельсьільмаш» (Замовник) послуги з консультування з питань підготовки документів для участі у процедурах публічних закупівель та підготовки документів, а Замовник приймає на себе зобов'язання оплатити послуги Виконавця в строк і на умовах передбачених цих договором.

Згідно з умовами зазначеного договору, термін оплати за надані послуги – до 31.12.2017. Разом з тим, ТОВ «Ковельсьільмаш» не надало підтвердження оплати за отримані послуги та повідомило (лист від 11.01.2018 № 51/01-63 КСМ), що станом на 01.01.2018 розрахунок за послуги не проведено, в зв'язку із зміною банківських реквізитів ТОВ «
».

Тобто, укладення договору за відсутності доказів його виконання не може свідчити про виконання зобов'язань передбачених договором.

7.2 На вимогу територіального відділення від 14.11.2017 № 26/1.34-1432 ТОВ «Компанія Алтекс» повідомило наступне (листи від 07.12.2017 р. № 51/01-2251АЛТ, від 28.12.2017 № 51/01-2362АЛТ):

- документи, які надавались для участі у Торгах, ні в паперовому ні в електронному варіантах не збереглися;

- до підготовки та збору документів для участі в Торгах було залучено гр. (), згідно з договором підяду від 02.02.2017 № 02/02/17 та гр. (), згідно з договором підяду від 01.02.2017 № 01/02/17. ()

Відповідно до предмету договорів ТОВ «Компанія Алтекс» (Замовник) доручає, а Виконавець () бере на себе зобов'язання за плату здійснити підготовку документів для участі в процедурах публічних закупівель. Вартість послуги встановлено у розмірі 300,0 грн. за пакет документації. Термін оплати за надані послуги – до 31.12.2017. ТОВ «Компанія Алтекс» надало підтвердження оплати за отримані послуги (видавкові касові ордери від 11.01.2018 р.).

Проте, оплату за отримані послуги було здійснено ТОВ «Компанія Алтекс» з порушенням термінів, передбачених у договорі та вже під час проведення розслідування у справі № 26-17.

Разом з тим, під час проведення розслідування у справі, на підставі наведених вище доказів, підтверджено те, що документи для участі у Торгах та їх завантаження здійснювалось узгоджено або одним із учасників.

8. Під час проведення розслідування у справі було досліджено наявність господарських відносин між учасниками Торгів.

ТОВ «Ковельсьільмаш» надало територіальному відділенню копію договору оренди від 02.01.2015 № 5Т/14-2АЛТ, укладеного між ТОВ «Компанія Алтекс» (Орендодавець) та ТОВ «Ковельсьільмаш» (Орендар) про надання у платне користування устаткування та майна, розташованого у м.Ковелі по вул. Варшавська, 1.

Предметом договору передбачено, що Орендодавець зобов'язується передати Орендарю у тимчасове платне користування устаткування та майно, що перебувають у орендодавця на праві приватної власності. Згідно з актом прийому-передачі ТОВ «Компанія Алтекс» надано ТОВ «Ковельсьільмаш» в оренду частину технічного обладнання та офісну техніку.

Також, ТОВ «Ковельсьільмаш» надало територіальному відділенню копії договорів від 01.02.2016 № 50/09-21 КСМ та від 21.08.2017 № 50/07-293 КСМ, укладених між ТОВ «Ковельсьільмаш» (Позичальник) та ТОВ «Компанія Алтекс» (Одержувач) про надання поворотної фінансової допомоги на _____ грн. та _____ грн. відповідно, а також копію договору від 29.12.2016 № 50/09-179А, укладеного між ТОВ «Компанія Алтекс» (Позичальник) та ТОВ «Ковельсьільмаш» (Одержувач) про надання поворотної фінансової допомоги на суму _____ грн.

Крім того, ТОВ «Компанія Алтекс» також надало територіальному відділенню копію договору оренди від 02.01.2015 № 5Т/14-2АЛТ, укладеного між ТОВ «Компанія Алтекс» (Орендодавець) та ТОВ «Ковельсьільмаш» (Орендар) про надання у платне користування устаткування та майна, розташованого у м. Ковелі по вул. Варшавська, 1 та копії договорів від 01.02.2016 № 50/09-21 КСМ, від 21.08.2017 № 50/07-293 КСМ, від 29.12.2016 № 50/09-179А про надання поворотної фінансової допомоги.

На підтвердження наявності господарських відносин між учасниками Торгів ПАТ КБ «Приватбанк» надав виписки за рахунками, які належать ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс», згідно з якими підтверджено надання та отримання учасниками поворотної фінансової допомоги, а також оплату коштів за оренду майна та обладнання ().

Також, ТОВ «Компанія Алтекс» у складі тендерних пропозицій надало Замовнику лист ТОВ «Ковельсьільмаш» від 02.03.2017 № 50/05-1503КСМ, згідно з яким останнє підтверджує, що ТОВ «Компанія Алтекс», являється партнером (представником) на території України в частині продажу продукції з правом укладення господарських договорів з постачання продукції від свого імені.

Наявність сталих господарських відносин свідчить про можливість обміну інформацією між ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс». При цьому, наявність господарських відносин між учасниками процедур закупівель не перешкоджає участі в

одному тендері, проте змагальність при його проведенні забезпечується самостійністю та незалежністю дій (поведінки) кожного з учасників.

Разом з тим, встановлені в ході розслідування факти свідчать про не забезпечення учасниками змагальності, самостійності та незалежності своїх дій (поведінки) під час підготовки та участі у Тендері. Узгодження дій суб'єктами господарювання в процесі здійснення публічних закупівель усуває конкуренцію та змагальність між учасниками, а отже спотворює результат, тобто порушує тим самим право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції.

Сукупність наведених вище фактів та наявність схожостей в оформленні пропозицій конкурсних торгів учасників Тендеру виключає випадковість, і зазначене неможливо пояснити випадковим збігом обставин.

Таким чином, в ході проведення розслідування, встановлено, що під час підготовки пропозицій конкурсних торгів між ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» відбувався обмін інформацією з метою узгодження тендерних пропозицій та інших умов участі у Торгах. За такої поведінки, ще на стадії здійснення підготовки своїх пропозицій учасники вже були обізнані щодо змісту пропозицій один одного.

Внаслідок вищенаведеного не було дотримано умови щодо самостійного (незалежного один від одного) формування учасниками своїх тендерних пропозицій та відповідно такі пропозиції відображали заздалегідь відому всім учасникам ціну. У випадку, коли учасники процедури закупівлі домовляються між собою щодо умов своїх тендерних пропозицій та узгоджують свої тендерні пропозиції, конкуренція між ними усувається, змінюючись координацією, що фактично унеможливорює ефективне використання державних коштів.

Згідно зі статтею 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.

Частиною першою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» встановлено, що узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, є антиконкурентними узгодженими діями, вчинення яких відповідно до частини четвертої цієї статті забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з Законом.

Погоджена поведінка учасників процедур закупівель, яка усуває конкуренцію між ними, згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визнається антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

Вищевказані дії товариства з обмеженою відповідальністю «Виробниче об'єднання «Ковельсьільмаш» та товариства з обмеженою відповідальністю «Компанія Алтекс» під час підготовки та участі у відкритих торгах із закупівлі ДК 021:2015, 42410000-3 Підйимально-транспортувальне обладнання (Частини до скребкових конвеєрів, Ланцюг конвеєра СП-26 кл.С 24x86Н/11x2 в зборі), проведених 29.06.2017 року Державним підприємством «Львіввугілля» є порушенням 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, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

Подання з попередніми висновками за результатами розгляду справи № 26-17 06.02.2018 було направлено ТОВ «Ковельсьільмаш» та ТОВ «Компанія Алтекс» для надання зауважень та пропозицій до його змісту.

Реагуючи на подання з попередніми висновками у справі № 26-17 ТОВ «Компанія Алтекс» повідомило (лист від 14.02.2018 № 51/01-320 АЛТ), що погоджується з висновками подання та звернулось з проханням при прийнятті рішення у справі врахувати важке фінансове становище товариства, а саме: загальний дохід (виручка) від реалізації товарів, робіт (послуг) за 2017 рік становив . . . грн., збиток – . . . грн.).

Реагуючи на подання з попередніми висновками у справі № 26-17 ТОВ «Ковельсільмаш» повідомило (лист від 15.02.2018 № 51/01-340 КСМ), що погоджується з висновками подання та звернулась з проханням при прийнятті рішення у справі врахувати важке фінансове становище товариства за результатами роботи за 9 місяців 2017 року, а саме:

- товариством порушуються терміни сплати по довгострокових зобов'язаннях, які становлять _____ грн.,
 - наявність короткострокових кредитів у розмірі _____ грн., кредиторської заборгованості у розмірі _____ грн., дебіторської заборгованості у розмірі _____ грн.;
 - збитки товариства за 9 місяців 2017 року становили _____ грн.
- Крім того, ТОВ «Ковельсільмаш» повідомило про постійну допомогу силам АТО, розмір якої склав близько _____ грн.

Відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», на суб'єкта господарювання 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.

За інформацією ТОВ «Компанія Алтекс» (лист від 14.02.2018 № 51/01-320 АЛТ) розмір доходу (виручки) Товариства за 2017 рік становив _____ (_____) гривень.

Станом на час прийняття рішення у справі № 26-17 у територіальному відділенню не надано інформацію про розмір доходу (виручки) ТОВ «Ковельсільмаш».

Згідно з частиною п'ятою статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

При визначенні розміру штрафу враховуються наступні фактори:

- 1) наслідки порушення – усунення конкуренції під час участі у відкритих торгах із закупівлі ДК 021:2015, 42410000-3 Підйимально-транспортувальне обладнання (Частини до скребкових конвеєрів, Ланцюг конвеєра СП-26 кл.С 24x86Н/11x2 в зборі), проведених 29.06.2017 року Державним підприємством «Львіввугілля»;
- 2) вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції вперше (для всіх відповідачів);
- 3) визнання відповідачами вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції;
- 4) сприяння відповідачами розгляду справи.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 7 і 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, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 (зі змінами), 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 (в редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р), зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (зі змінами), адміністративна колегія територіального відділення

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Виробниче об'єднання «Ковельсільмаш» (вул. Варшавська, 1, м. Ковель, 45007, код ЄДРПОУ

) та товариство з обмеженою відповідальністю «Компанія Алтекс» (вул. Володимирська, 124, м. Ковель, 45007, код ЄДРПОУ _____), узгодивши свою поведінку під час підготовки та участі у відкритих торгах із закупівлі ДК 021:2015, 42410000-3 Підйимально-транспортувальне обладнання (Частини до скребкових конвеєрів, Ланцюг конвеєра СП-26 кл.С 24x86Н/11x2 в зборі), проведених 29.06.2017 року Державним підприємством «Львіввугілля», вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

1.1 Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Виробниче об'єднання «Ковельсільмаш» (вул. Варшавська, 1, м. Ковель, 45007, код ЄДРПОУ _____) штраф у розмірі 51 000,0 (п'ятдесят одна тисяча) гривень.

1.2 Відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Компанія Алтекс» (вул. Володимирська, 124, м. Ковель, 45007, код ЄДРПОУ _____) штраф у розмірі 2000,0 (дві тисячі) гривень.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до частини восьмої 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 документи, що підтверджують сплату штрафу (завірену копію платіжного доручення про сплату штрафу з відміткою банківської установи).

Рішення може бути оскаржено до господарського суду Волинської області у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова адміністративної колегії,
В.о. голови відділення

С.А. Луговий