



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ВОЛИНСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

29 травня 2018 р. № 9

Справа № 1-18

м. Луцьк

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Адміністративна колегія Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – адміністративна колегія), розглянувши матеріали справи № 1-18 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «Теплоенергетична-Компанія» (вул. Орська, 29, м. Дніпро, Дніпропетровська обл., 49000, код ЄДРПОУ 39382437, надалі – ТОВ «Теплоенергетична-Компанія») та товариства з обмеженою відповідальністю «Імекс-Груп ЛТД» (вул. Вокзальна, 5, м. Дніпро, Дніпропетровська обл., 49000, код ЄДРПОУ 41015165, надалі – ТОВ «Імекс-Груп ЛТД») у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю товарів за державні кошти, та подання юридичного сектору за результатами розгляду даної справи від 04.05.2018 р. № 1-18/7,

ВСТАНОВИЛА:

За дорученням Голови Антимонопольного комітету України від 04.09.2017 р. № 6-01/8274 Волинське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (надалі – територіальне відділення) розглянуло подання Департаменту захисту економіки Національної поліції України (лист від 21.08.2017 № 11977/39/02-2017) щодо перевірки дотримання ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» законодавства про захист економічної конкуренції під час підготовки та участі у відкритих торгах із закупівлі ДК 021:2015, 43600000-9 – Частини гірничодобувного та будівельного обладнання, проведених 09.02.2017 року Державним підприємством «Волиньвугілля».

За результатами розгляду подання територіальним відділенням було встановлено в діях ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» 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, 43600000-9 – Частини гірничодобувного та будівельного обладнання, проведених 09.02.2017 року Державним підприємством «Волиньвугілля» (надалі – Замовник).

Розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення від 04.01.2018 року № 1-рк було розпочато розгляд справи № 1-18 у зв'язку з наявністю в діях ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» (вул. Українська, 36, офіс 6, м. Шумськ, Тернопільська обл., 47100, код ЄДРПОУ 39382437) та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» (вул. Святого Володимира, 1, м. Нововолинськ, 45400, код ЄДРПОУ 41015165) 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.

Територіальним відділенням в результаті збирання та аналізу доказів, з'ясування фактичних обставин справи, перевірок діяльності ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» встановлено наступне.

1. На інформаційних ресурсах системи ProZorro було опубліковане оголошення № UA-2017-01-23-000068-а про проведення Замовником відкритих торгів із закупівлі ДК 021:2015, 43600000-9 – Частини гірничодобувного та будівельного обладнання (надалі – Торги, Тендер).

Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі згідно з річним планом закупівлі на 2017 рік зазначалася у розмірі 1 680 000,0 (один мільйон шістсот вісімдесят тисяч) грн. Строк поставки товару - 31.12.2017 р.

Тендерною документацією Замовника, затвердженою рішенням тендерного комітету від 23.01.2017, учасникам було запропоновано надати до 12.00 год. 08.02.2017 р. свої тендерні пропозиції.

Тендерні пропозиції для участі у Торгах подали ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» з наступними цінами:

- ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» – 1 675 768,0 грн.;
- ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» - 1 679 135,0 грн.

Відповідно до даних витягів з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців, видами діяльності ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» за КВЕД є : 08.92 «Добування торфуги»; 09.90 «Надання допоміжних послуг у сфері добування інших корисних копалин і розроблення кар'єрів»; 19.20 «Виробництво продуктів нафтоперероблення»; 35.30 «Постачання пари, гарячої води та кондиційованого повітря».

Згідно з даними витягів з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців, видами діяльності ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» за КВЕД є : 16.10 «Лісопилльне та стругальне виробництво»; **46.63 Оптова торгівля машинами й устаткуванням для добувної промисловості та будівництва**; 80.10 «Діяльність приватних охоронних служб»; 46.71 «Оптова торгівля твердим, рідким, газоподібним паливом і подібними продуктами»; 46.73 «Оптова торгівля деревиною, будівельними матеріалами та санітарно-технічним обладнанням»; 46.77 «Оптова торгівля відходами та брухтом».

Таким чином, ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» є суб'єктами господарювання в розумінні абзацу 12 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Проте, лише у ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» видом діяльності за КВЕД є **46.63 Оптова торгівля машинами й устаткуванням для добувної промисловості та будівництва**, тобто лише вищевказаний учасник здійснює діяльність на ринку реалізації товарів, які були предметом закупівлі на Торгах.

Дата та час проведення електронного аукціону: 13.01 год. 09.02.2017. Розкриття тендерних пропозицій відбулося після завершення електронного аукціону - 09.02.2017 р. До оцінки були допущені пропозиції ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД».

За результатами розгляду тендерних пропозицій переможцем, згідно з протоколом від 14.02.2017 р. № 10-3, було визнано ТОВ «Теплоенергетична-Компанія», пропозиція якого була визначена найбільш економічно вигідною та з яким укладено договір про закупівлю товару на суму 1 675 768,0 (один мільйон шістсот сімдесят п'ять тисяч сімсот шістдесят вісім) 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 «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» 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 1 680 000,0 грн. При цьому, учасники під час проведення аукціону не зменшували свої цінові пропозиції і первинна цінова пропозиція ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» (1 675 768,00 грн.) та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» (1 679 135,00 грн.) 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 приймає участь в процедурі закупівлі, пропонував би максимально низьку ціну на товар, задля забезпечення своєї перемоги, що відповідає принципам ефективної конкуренції на основі власних досягнень суб'єкта господарювання. Отже, той факт, що ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» під час проведення аукціону не зменшували свої цінові пропозиції свідчить про те, що ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» не мало намірів перемагати у зазначеній процедурі закупівлі, а підготувало свою пропозицію лише з метою забезпечення перемоги ТОВ «Теплоенергетична-Компанія».

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 «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» у складі тендерних пропозицій надали Замовнику наступні матеріали:

- Довідки про наявність працівників відповідної кваліфікації;
- Довідки про наявність матеріально-технічної бази;
- Довідки про наявність аналогічних успішно виконаних договорів;
- 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, що не може бути пояснене будь-якими об'єктивними причинами та свідчить про обмін інформацією між учасниками під час підготовки та участі у Тендері, зокрема:

Довідки про наявність працівників відповідної кваліфікації ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» (малюнки 1, 2 додатку до подання):

- обидві довідки датовані 07.02.2017;
- у довідках словосполучення «Голові тендерного комітету ДП «Волиньвугілля» Петріну О.В.» надруковано з вирівнюванням «по правому краю»;
- назва довідок надруковано «жирним» шрифтом;
- текст довідки в обох учасників надруковано з вирівнюванням «по лівому краю»;
- друге речення в обох довідках однаково надруковано без застосування абзацу;
- в обох довідках після слів «ланцюг-202» стоїть відкрита скобка з зайвим пробілом;
- у довідках в написі «ПАТ «Дніпропетровський агрегатний завод» стоять повернуті лапки та відсутній пробіл між словами;

- в обох довідках перед словосполученням «ТзОВ Дружківський машзавод» однаково відсутній пробіл;

в обох довідках після словосполученням «ТзОВ Дружківський машзавод» відсутній розділовий знак «крапка».

Водночас, учасники не надали Замовнику перелік працівників відповідних кваліфікацій.

Довідки про наявність матеріально-технічної бази ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» (малюнки 3, 4 додатку до подання):

- обидві довідки датовані 07.02.2017;

- у довідках словосполучення «Голові тендерного комітету ДП «Волиньвугілля» надруковано з вирівнюванням «по правому краю»;

- назва довідок надруковано «жирним» шрифтом;

- текст довідки в обох учасників надруковано з вирівнюванням «по лівому краю»;

- друге речення в обох довідках однаково надруковано без застосування абзацу;

- в обох довідках після слів «ланцюг-202» стоїть відкрита скобка з зайвим пробілом;

- у довідках в написі «ПАТ «Дніпропетровський агрегатний завод» стоять повернуті лапки та відсутній пробіл між словами;

- в обох довідках перед словосполученням «ТзОВ Дружківський машзавод» однаково відсутній пробіл;

- в обох довідках після словосполученням «ТзОВ Дружківський машзавод» відсутній розділовий знак «крапка».

Крім того, в довідці ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» в тексті зазначено ТОВ «Імекс-Груп ЛТД».

Водночас, учасники однаково не надали Замовнику **перелік** наявного необхідного обладнання та матеріально-технічної бази, необхідних для поставки гірничо-шахтного обладнання, що додатково підтверджує про обізнаність учасників про результати проведення Тендеру та не зацікавленість ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» у перемозі.

Довідки про наявність аналогічних успішно виконаних договорів ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» (малюнки 5, 6 додатку до подання):

- обидві довідки датовані 07.02.2017;

- у довідках словосполучення «Голові тендерного комітету ДП «Волиньвугілля» Петрину О.В.» надруковано з вирівнюванням «по правому краю»;

- назва довідок надруковано «жирним» шрифтом;

- текст довідки в обох учасників надруковано з вирівнюванням «по лівому краю»;

- в обох довідках не вірно надруковано ДП «Волиньвугіллям» (мова оригіналу);

- в обох довідках після слів словосполучення ДП «Волиньвугіллям» відсутній розділовий знак «кома»;

- в обох довідках зроблені однакові помилки, а саме: між словами «вул. Луцька стоїть зайвий розділовий знак «крапка», та після номеру телефону стоїть зайвий розділовий знак «крапка» та відсутній пробіл;

Крім того, ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» не надало Замовнику копії укладених виконаних договорів.

Зазначене підтверджує, що ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» не мало досвіду постачання продукції, яка була предметом закупівлі на Торгах і товариство було лише технічним учасником та забезпечувало перемогу ТОВ «Теплоенергетична-Компанія».

Довідки про відсутність підстав про відмову учаснику в участі у процедурі закупівель, визначених ст. 17 Закону України «Про публічні закупівлі» ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» (малюнки 7, 8 додатку до подання):

- обидві довідки датовані 07.02.2017;

- у довідках словосполучення «Голові тендерного комітету ДП «Волиньвугілля» надруковано з вирівнюванням «по правому краю»;

- назва довідок надруковано «жирним» шрифтом;
- у довідках перше речення однаково надруковано без застосування абзацу;
- у довідках зроблено однакову помилку, а саме: перше слово надруковано «Ціює» (мова оригіналу);
- у довідках однаково підкреслено словосполучення слів «Закону України» та «пунктом 9».

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

Для участі у Торгах ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» у складі тендерних пропозицій надали Замовнику наступні документи:

- накази про призначення посадової особи учасником тендерних закупівель;
- довідки, що підтверджують відсутність виконавчих проваджень відносно учасників.

Вказані матеріали схожі в зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті, що не може бути пояснене будь-якими об'єктивними причинами та свідчить про обмін інформацією між учасниками під час підготовки або про те, що документи готувались одним із учасників Тендеру, зокрема:

Накази про призначення посадової особи учасником тендерних закупівель ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» (малюнки 9, 10 додатку до подання):

- обидва накази датовані 07.02.2017;
- накази однаково надруковані шрифтом «Arial», без застосування абзацу, з вирівнюванням «по лівому краю» та «жирним» шрифтом;

Довідки, що підтверджують відсутність виконавчих проваджень відносно учасників ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» (малюнки 11, 12 додатку до подання):

- довідки однаково датовані 07.02.2017;
- довідки однаково надруковані без застосування абзацу, з вирівнюванням «по лівому краю» та «жирним» шрифтом;
- у довідках в написі ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» стоять повернуті лапки та відсутній пробіл між словами, а після словосполучення відсутній розділовий знак «крапка».

Окрім вищезазначеного, ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» у складі тендерних пропозицій надали копії ідентичних документів про технічні характеристики продукції, яка була предметом закупівлі, що додатково підтверджує узгодженість поведінки учасників.

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

3.1 За інформацією ПАТ «Банк» (лист від 14.11.2017 № 19.1/728) до 01.02.2017 на розпорядження рахунками ТОВ «Теплоенергетична-Компанія», відкритими у банку, мав право директор , а з 01.02.2017 – новий директор товариства

Разом з тим, станом на 09.02.2017 (день проведення Тендеру) гр.

вже призначений директором іншого учасника Торгів - ТОВ «Імекс-Груп ЛТД».

Крім того, на підтвердження вищезазначеного, ПАТ «

банк» надав територіальному відділенню копію протоколу № 3 від 10.01.2017 Загальних зборів Учасників ТОВ «Теплоенергетична-Компанія», відповідно до якого гр. було передано частку 100% у статутному капіталі товариства згідно з договором купівлі-продажу корпоративних прав № 1 від 10 січня 2017 року та копію вказу № 5 від 11.01.2017 про призначення директором ТОВ «Теплоенергетична-Компанія».

Висновки щодо наявності в діях учасників Торгів ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції не ґрунтуються лише на наявності факту про те, що гр. до 01.02.2017 був директором ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» і мав право на розпорядження рахунками товариства, відкритими у ПАТ «банк», а станом на 09.02.2017 (день проведення Тендеру) гр. вже був директором іншого учасника Торгів - ТОВ «Імекс-Груп ЛТД», а враховано даний факт, як один з багатьох, що свідчать про ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

3.2 Також, за результатами аналізу даних виписки за рахунком ТОВ «Теплоенергетична-Компанія», наданої ПАТ «банк», територіальним відділенням встановлено факти надання протягом 09.03.2017-16.06.2017 ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» поворотної фінансової допомоги ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» на загальну суму грн. та факти повернення частинами поворотної фінансової допомоги на загальну суму грн.

Крім того, згідно з даними виписки, територіальним відділенням було встановлено, що протягом 22.12.2016-23.02.2017 ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» було сплачено грошові кошти ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» за придбані товари на загальну суму грн.

Інформація про надання ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» поворотної фінансової допомоги ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» та оплати за придбання товарів підтверджено даними поточних рахунків останнього, які були надані територіальному відділенню АТ «

» (лист від 14.11.2017 № 91-15-9/8292-БТ).

Зазначені документи свідчать про наявність господарських відносин між учасниками Торгів, що додатково підтверджує узгодженість поведінки ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» під час підготовки та участі у процедурі закупівлі.

Вищезазначене, а також характер та кількість збігів при оформленні ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» пропозицій конкурсних торгів, виключає можливість того, що тендерні пропозиції готувались кожним з учасників Торгів окремо та без обміну інформацією між ними.

4. Розпорядження про початок розгляду справи № 1-18 від 04.01.2018 № 1-рк та вимоги про надання інформації (листи від 05.01.2018) були направлені ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» (адреса реєстрації - вул. Святого Володимира, 1, м. Нововолинськ, 45400) та ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» (адреса реєстрації - вул. Українська, 36, офіс 6, м. Шумськ, Тернопільська обл., 47100)

На вимогу територіального відділення ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» повідомило наступне (лист від 15.02.2018 б/н):

- під час підготовки до участі у Торгах використовувались шаблони взяті із Тендерної документації Замовника;
- треті (сторонні) особи до підготовки та збору документів для участі у Торгах не залучались;
- товариство надавало фінансову допомогу виключно єдиному учаснику

- юридична адреса товариства : вул. Святого Володимира, 1, м. Нововолинськ, 45400, фактична адреса: м. Нововолинськ, проспект Дружби, 29, 45400.

- у період 2016-2017 років використовувало ІР адресу ;

- у період з 01.01.2016 по 14.01.2017

займав посаду директора ТОВ «Теплоенергетична-Компанія», а з 08.12.2016 по час отримання вимоги – директора ТОВ «Імекс-Груп ЛТД».

Разом з тим, розпорядження про початок розгляду справи та вимогу про надання інформації не було отримано ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» за вказаною у реєстраційних документах адресою та повернуто територіальному відділенню за закінченням встановленого строку зберігання.

5. 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 інформації 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 «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» 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 «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» здійснили завантаження документів пропозиції для участі в Тендері з однієї IP-адреси (), якою за інформацією ТОВ « » (лист від 27.11.2017 № 6) протягом 01.02.2017 – 09.02.2017, тобто під час завантаження учасниками Торгів тендерних пропозицій, користувався ФОП (адреса підключення: м. 29, ПН).

Тобто, завантаження пропозицій конкурсних торгів проводилось з однієї IP-адреси , яка за інформацією ТОВ «Нововолинське ТТ» протягом 01.02.2017 – 09.02.2017 належала ФОП (м. ПН), адреса підключення : м.

Крім того, за інформацією ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» (лист від 13.12.2017 р. № 13/217-4) територіальним відділенням встановлено, що ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» були завантажені документи для участі у Торгах **07.02.2017 з 18.01 год. по 18.02 год.**, а ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» також **07.02.2017 з 18.38 год. по 18.40 год.**

Слід зазначити, що за інформацією АТ « » (лист від 14.11.2017 № 91-15-9/8292-БТ) одним з учасників Торгів - ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» протягом 03.04.2017 – 30.10.2017 були сплачені кошти за оренду приміщення на загальну суму 17 000,0 грн. ФОП , якому, як зазначено вище, на час завантаження файлів (07.02.2017) та проведення Торгів (09.02.2017) належала IP-адреса , з якої завантажувались тендерні пропозиції для участі у Тендері (адреса підключення IP-адреси: , м.).

На вимогу (лист від 20.03.2018 № 1.60-284) ФОП повідомив територіальне відділення про укладення договору оренди приміщення (готельного номера площею 10 м.кв.) № 01/02-7 від 01.02.2017, що знаходиться за адресою м.

з ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» та надав копії платіжних доручень про сплату коштів за оренду.

Водночас, ФОП зазначив про відсутність укладення договору оренди приміщення за адресою м. з ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» а також відсутність у журналі реєстрації проживання протягом лютого 2017 року гр. , який був директором вказаного товариства.

Крім того, за інформацією ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» (лист від 13.12.2017 р. № 13/217-4) встановлено, що ТОВ «Теплоенергетична-Компанія», як переможцем Торгів, відповідно до вимог Тендерної документації 24.02.2017 також з IP адреси були завантажені наступні документи: «Технічна частина пропозиції», «Довідка про відсутність корупційних правопорушень», «Довідка з податкової інспекції про відсутність заборгованості».

Таким чином, територіальним відділенням доведено, що документи для участі у Торгах завантажувались ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» для двох учасників з однієї IP-адреси

, в один день (07.02.2017) та почергово, що додатково підтверджує факт вчинення учасниками торгів змови під час підготовки та проведення Тендеру.

6. Крім того, за результатами проведеного розслідування були встановлені наступні факти, які додатково свідчать про узгодженість дій (поведінки) ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» під час підготовки та участі в Тендері.

В ході розгляду справи, територіальним відділенням було встановлено, що ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» під час підготовки та проведення Торгів використовувало абонентський номер (095) 2959317 (оператор ПрАТ «ВФ Україна»), а ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» - (095) 1912154 (оператор ПрАТ «ВФ Україна»).

За інформацією ПрАТ «ВФ Україна» встановлено, що протягом 10.01.2017 – 28.02.2017, тобто під час підготовки до участі у Торгах, між зазначеними вище абонентськими номерами відбулось 47 з'єднань (загальна тривалість розмов 92 хвилини 36 секунд).

Таким чином, кількість з'єднань та тривалість розмов між абонентськими номерами учасників Торгів протягом 12.01.2017 – 28.02.2017, тобто під час підготовки та участі у Торгах свідчить про координацію дій між учасниками та домовленість щодо умов участі у Тендері.

Слід зазначити, що під час проведення розслідування у справі № 1-18 територіальне відділенням встановлено, що учасниками 19.02.18 р. змінено місце реєстрації, а саме: ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» - вул. Орська, 29, м. Дніпро, Дніпропетровська обл., ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» - вул. Вокзальна, 5, м. Дніпро, Дніпропетровська обл. При цьому, єдиним учасником та керівником вказаних товариств станом на час підготовки подання є гр. .

(, м. , обл.).

Разом з тим, розпорядження про початок розгляду справи та вимогу про надання інформації не було отримано ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» за вказаною адресою та також повернуто територіальному відділенню за закінченням встановленого строку зберігання.

Отже, характер та кількість таких співпадінь у тендерних пропозиціях учасників, їх поведінка, вказують на те, що зазначені документи мають одне походження. Крім того, існуючі спільні особливості, що відрізняють ці документи від зразків, наданих Замовником у тендерній документації, вказують саме на використання одним з них документів іншого, тобто виключають можливість того, що зазначені тендерні пропозиції готувались кожним них самостійно і без обміну інформацією між ними.

Таким чином, в результаті аналізу інформації учасників Тендеру та Замовника, встановлено, що під час підготовки тендерних пропозицій ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» існували ділові відносини, відбувався обмін інформацією з метою узгодження тендерних пропозицій та інших умов участі у зазначених процедурах закупівель.

Внаслідок таких дій конкуренцію між учасниками було усунуто, а право на укладення договору отримано ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати Тендеру, оскільки саме здійснення конкурсного відбору учасників є необхідною умовою визначення переможців зазначених процедур закупівель.

Отже, сукупність наведених вище фактів та схожість в оформленні тендерних пропозицій учасників Тендеру неможливо пояснити випадковим збігом обставин.

Таким чином, в результаті аналізу документів та інформації, наданої Замовником, встановлено, що під час підготовки тендерних пропозицій між ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» відбувався обмін інформацією з метою узгодження тендерних пропозицій та інших умов участі у Торгах.

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 унеможливує ефективне використання державних коштів.

Письмових пояснень щодо вчинення порушення ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» не надано.

Згідно зі статтею 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаними рішення 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.

Дії товариства з обмеженою відповідальністю «Теплоенергетична-Компанія» та товариства з обмеженою відповідальністю «Імекс-Груп ЛТД» під час підготовки та участі у відкритих торгах із закупівлі ДК 021:2015, 43600000-9 – Частини гірничодобувного та будівельного обладнання, проведених 09.02.2017 року Державним підприємством «Волиньвугілля», є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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 (тендерів).

Подання з попередніми висновками за результатами розгляду справи № 1-18 були надіслані відповідачам у справі листом від 04.05.2018 року.

ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» в запропонований термін – 29.05.18 р. не надали зауважень і пропозицій до його змісту та кваліфікації порушення:

У зв'язку з відсутністю можливості вручити копію подання з попередніми висновками у справі № 1-18 особам, які беруть у ній участь (ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД»), «Інформація щодо попередніх висновків у справі № 1-18 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку товариства з обмеженою відповідальністю «Теплоенергетична-Компанія» та товариства з обмеженою відповідальністю «Імекс-Груп ЛТД» 04.05.18 р. у відповідності до абзацу 4 пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 р. № 5, в редакції розпорядження Антимонопольного комітету № 169-р від 29.06.98 р., та зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 р. за № 90/299, зі змінами (надалі – Правила), розміщена на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України (<http://www.amc.gov.ua>).

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.

Згідно з частиною п'ятою статті 52 Закону 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.

Згідно з частиною шостою статті 52 Закону рішення про накладення штрафів у розмірі понад чотири тисячі неоподаткованих мінімумів доходів громадян приймаються виключно Антимонопольним комітетом України, адміністративною колегією Антимонопольного комітету України на їх засіданнях.

Дохід (виручка) від реалізації продукції за 2017 рік ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» та ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» не надані.

Згідно з інформацією Шумського відділення Кременецької ОДПІ Головного управління ДФС України у Тернопільській області (лист від 28.03.2018 3 722/10/19/01) розмір доходу (виручки) від реалізації товарів, робіт, послуг ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» за 2017 рік становив _____ грн.

Відповідно до інформації Головного управління ДФС України у Волинській області (лист від 13.04.2018 № 5762/03-20-12-04-08) розмір доходу (виручки) від реалізації товарів, робіт, послуг ТОВ «Імекс-Груп ЛТД» за 2017 рік становив _____ грн.

При визначенні розміру штрафу враховуються наступні фактори:

1) наслідки порушення – усунення конкуренції під час участі у відкритих торгах із закупівлі ДК 021:2015, 43600000-9 – Частини гірничодобувного та будівельного обладнання, проведених 09.02.2017 року Державним підприємством «Волиньвугілля»;

2) вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції вперше (для всіх відповідачів);

3) не сприяння ТОВ «Теплоенергетична-Компанія» розгляду справи.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 7, 14, Закону України «Про Антимонопольний комітет України», зі змінами та доповненнями, 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 (із 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, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія територіального відділення:

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Теплоенергетична-Компанія» (вул. Орська, 29, м. Дніпро, Дніпропетровська обл., 49000, код ЄДРПОУ 39382437) та товариство з обмеженою відповідальністю «Імекс-Груп ЛТД» (вул. Вокзальна, 5, м. Дніпро, Дніпропетровська обл., 49000, код ЄДРПОУ 41015165), узгодивши свою поведінку під час підготовки та участі у відкритих торгах із закупівлі ДК 021:2015, 43600000-9 – Частини гірничодобувного та будівельного обладнання, проведених 09.02.2017 року Державним підприємством «Волиньвугілля», 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 абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини подання, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Теплоенергетична-Компанія» (вул. Орська, 29, м. Дніпро, Дніпропетровська обл., 49000, код ЄДРПОУ 39382437) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім) тисяч гривень за порушення, зазначене в п.1 рішення.

1.2. Відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини подання, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Імекс-Груп ЛТД» (вул. Вокзальна, 5, м. Дніпро, Дніпропетровська обл., 49000, код ЄДРПОУ 41015165) штраф у розмірі 34 000 (тридцять чотири) тисячі гривень за порушення, зазначене в п.1 рішення.

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

Протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати відповідно до 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 адміністративної колегії,
В.о.голови відділення

С.А.Луговий