



Антимонопольний комітет України

РІШЕННЯ

адміністративної колегії Івано-Франківського обласного
територіального відділення

24.05.2016 р.

№ 12

Справа № 11/П-2016

м. Івано-Франківськ

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Адміністративна колегія Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання другого відділу досліджень і розслідувань від 05.11.2015 №295173 про попередні висновки у справі №11/П-2016, розпочатої за ознаками вчинення ТОВ «Ніко-Чернівці», ТОВ «Ніко-Захід» та ТОВ «Ніко-Запоріжжя» порушення конкурентного законодавства, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та матеріали цієї справи,

ВСТАНОВИЛА

На виконання доручення Голови Антимонопольного комітету України від 03.03.2016 до вх. №1.1/163, та у зв'язку з розглядом звернень Управління Служби безпеки України в Івано-Франківській області від 02.02.2016 р. № 60/8/1-1006 і управління захисту економіки Національної поліції в Івано-Франківській області від 09.03.2016 №1660нд/39108/01-2016, проаналізовано матеріали конкурсних торгів на закупівлю автомобіля з дизельним або напівдизельним двигуном з об'ємом циліндра двигуна не більше ніж 1500 см. куб. (FIAT DOBLO COMBI – автомобіль для сімейного лікаря), оголошення про проведення процедури закупівлі № 214195, опубліковане у ВДЗ № 358 від 16.10.2015 (надалі – Торги), замовниками якої був комунальний заклад Городенківської райради «Городенківський районний центр первинної медико-санітарної допомоги» 78100, Івано-Франківська обл., м. Городенка, вул. А. Шептицького, 24-Е (надалі - Замовник).

Зазначена процедура закупівлі була проведена шляхом запиту цінових пропозицій, відповідно до Закону України «Про здійснення державних закупівель» від 10.04.2014 №1197-VII (зі змінами).

Згідно з реєстром виданої документації цінових пропозицій, документацію надіслано трьом учасникам:

- 16.10.2015 р. (дата оприлюднення запиту цінових пропозицій на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель) - ТОВ «Ніко-Чернівці» (м. Чернівці, вул. Головна, 265 Н);

- 19.10.2015 р. - ТОВ «Ніко-Захід» (м. Львів, вул. Липинського, 50-Б);

- 19.10.2015 р. - ТОВ «Ніко-Запоріжжя» (м. Запоріжжя, вул. Тролейбусна, 36), надалі - Учасники.

Приймаючи участь у Торгах, ТОВ «Ніко-Чернівці», ТОВ «Ніко-Захід» та ТОВ «Ніко-Запоріжжя» є конкурентами.

Товариство з обмеженою відповідальністю «Ніко-Чернівці», 58032, м. Чернівці, вул. Головна, 265 Н, ідентифікаційний код – 33395205 (надалі – ТзОВ «Ніко-Чернівці») є юридичною особою, здійснює свою діяльність відповідно до статуту, затвердженого протоколом №1 загальних зборів учасників від 20.08.2014. Основні види діяльності за КВЕД - 2010: 45.20 Технічне обслуговування та ремонт автотранспортних засобів, 45.32 Роздрібна торгівля деталями та приладами для автотранспортних засобів, 45.31 Оптова торгівля деталями та приладами для автотранспортних засобів та інші.

Товариство з обмеженою відповідальністю «Ніко-Захід», 79019, м. Львів, вул. Липинського, 50 Б, ідентифікаційний код – 32483848 (надалі – ТзОВ «Ніко-Захід») є юридичною особою, здійснює свою діяльність відповідно до статуту, затвердженого протоколом №10 загальних зборів учасників від 18.11.2014. Основні види діяльності за КВЕД - 2010: 45.11 Торгівля автомобілями та легковими автотранспортними засобами, 45.20 Технічне обслуговування та ремонт автотранспортних засобів, 45.32 Роздрібна торгівля деталями та приладами для автотранспортних засобів, 45.21 Допоміжне обслуговування наземного автотранспорту та інші.

Товариство з обмеженою відповідальністю «Ніко-Запоріжжя», 69008, м. Запоріжжя, вул. Тролейбусна, 36, ідентифікаційний код – 36836338 (надалі – ТзОВ «Ніко- Запоріжжя») є юридичною особою, здійснює свою діяльність відповідно до статуту, затвердженого протоколом №1 загальних зборів учасників від 18.11.2014. Основні види діяльності за КВЕД - 2010: 45.11 Торгівля автомобілями та легковими автотранспортними засобами, 45.20 Технічне обслуговування та ремонт автотранспортних засобів, 45.31 Оптова торгівля деталями та приладами для автотранспортних засобів, 45.32 Роздрібна торгівля деталями та приладами для автотранспортних засобів та інші.

Здійснюючи вищезазначену діяльність, у розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «Ніко-Чернівці», ТОВ «Ніко-Захід» та ТОВ «Ніко-Запоріжжя» є суб'єктами господарювання.

Відповідно до звіту про результати проведення процедури запиту цінових пропозицій від 05.11.2015 №05, цінові пропозиції учасників склали:

- ТОВ «Ніко-Чернівці» - 320000,00 грн. з ПДВ;
- ТОВ «Ніко-Захід» - 330900,00 грн. з ПДВ;
- ТОВ «Ніко-Запоріжжя» - 324000,00 грн. з ПДВ.

Ціною акцептованої пропозиції, що відповідає вимогам Замовника та є найнижчою, визнано ціну ТОВ «Ніко-Чернівці» з яким укладено договір про закупівлю від 02.11.2015 (протокол від 23.10.2015 №09).

Пропозиції конкурсних торгів учасників повинні відрізнятись одна від іншої, як за зовнішнім оформленням, так і за ціновими параметрами, у разі, якщо учасники торгів готували їх окремо один від іншого, без обміну інформацією, оскільки мали б відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до підготовки своїх пропозицій.

Враховуючи зазначене, будь-які схожості в оформленні конкурсних пропозицій вказаних учасників Торгів повинні виключатись.

В ході порівняльного аналізу конкурсних пропозицій учасників Торгів встановлені докази спільної підготовки ТОВ «Ніко-Чернівці» та ТОВ «Ніко-Запоріжжя» поданих документів, які мають нехарактерну схожість, а у деяких випадках ідентичність, у зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті, ціновій пропозиції тощо.

1) Конкурсні пропозиції Замовником отримані від учасників Торгів:

- ТОВ «Ніко-Чернівці» - 19.10.2016, або на наступний робочий день від отримання документації цінових пропозицій;

- ТОВ «Ніко-Запоріжжя» - 21.10.2015, або на другий робочий день від отримання документації цінових пропозицій.

2) В оформленні цінових пропозицій на Торги у ТОВ «Ніко-Чернівці» і ТОВ «Ніко-Запоріжжя» (Фото 1) простежується схожість в оформленні, а саме:

а) форми цінових пропозицій в обох вищезазначених учасників мають однакову назву - «Цінова пропозиція та заявка на участь в тендері» хоча така назва не передбачена Документацією з конкурсних торгів Замовника;

б) форми цінових пропозицій учасників мають однакові особливості та тексти, зокрема:

- листи (цінові пропозиції) зареєстровані одного дня 19.10.2015 року, хоча оголошення про проведення Торгів було оприлюднено на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель 16.10.2015, а документація надіслана цим учасникам 19.10.2015 та 21.10.2015 відповідно. При цьому, дата та номери реєстрації листів, що розміщені в лівій верхній частині аркушів видруковані курсивом та одним і тим самим шрифтом;

- текст про призначення листа та його назва виділені жирним шрифтом;

- тексти адрес призначення листів мають наступний порядок – область, індекс населеного пункту, назва населеного пункту, вулиця, телефон. Проте, згідно з вимогами до оформлювання документів (Уніфікована система організаційно-розпорядчої документації ДСТУ 4163-2003), поштова адреса повинна зазначатися у такій послідовності: найменування вулиці (проспекту, бульвару, провулку), номер будинку, квартири; найменування населеного пункту, району, області; поштовий індекс.

- в текстах форми «Цінова пропозиція та заявка на участь в тендері» у четвертому рядку після слова «участь» ТОВ «Ніко-Чернівці» і ТОВ «Ніко-Запоріжжя» пропущено літеру «у»: у тексті - «участь тендері», повинно бути - «участь у тендері»;

- таблиці з ціновими пропозиціями та технічними характеристиками автомобіля мають однакову форму, розмір стовпчиків та рядків. Крім того, текст технічних характеристик предмету закупівлі поданий російською мовою, хоча розділом 1 «Загальні вимоги щодо оформлення цінових пропозицій» Додатку 1 до запиту цінових пропозицій, Замовником передбачено, що ціна пропозиції та всі документи, що мають до неї відношення, складаються українською мовою.

Фото 1

Вих. № 442
19.10.2015 року

Голові комітету з конкурсних торгів
Комунального закладу Городенківської
райради «Городенківський районний центр
первинної медико-санітарної допомоги»
п. Бурак Г. І.

Івано-Франківська обл., 78100, м. Городенка,
вул. А. Шептицького, 24-Е, тел. (03430) 22892

**ЦІНОВА ПРОПОЗИЦІЯ
ТА ЗАЯВКА НА УЧАСТЬ В ТЕНДЕРІ**

Вивчивши повідомлення про запит цінових пропозицій з придбання автомобіля (код за ДК 016-2010.29.10.23-10.00 – автомобіль з дизельним або напівдизельним двигуном з об'ємом циліндрів двигуна не більше ніж 1500 куб.см. (FIAT DOBLO COMBI - автомобіль для сімейного лікаря), підтверджуємо свою згоду на участь тендері та надаємо свою цінову пропозицію.

Також, підтверджуємо свою згоду на підписання договору відповідно до нижченаведеної пропозиції та на договір щодо гарантійного та післягарантійного обслуговування.

ТОВ «НІКО-Чернівці» надає Вам пропозицію на наступних умовах:

- пропонуваній нами автомобіль відповідатиме наступним технічним характеристикам:

Цінова пропозиція моделі, з ПДВ*		320 000 гривень
	FIAT DOBLO COMBI модель 2015 року	Грузопассажирський фургон, 5-ти місний
Двигатель	Турбодизельний, 1248 см3, с непосредственным впрыском MultiJet "Common Rail" с электронным управлением турбонаддувом и интеркултором	
Максимальный крутящий момент	190 Nm / 1750 об/мин	
Коробка передач / кол-во передач	МКПП / 5	
Привод	передний	
Габаритные размеры (длина / ширина / высота)	4253 / 1722 / 1819 мм	
Масса автомобиля в снаряженном состоянии	1320кг	
Грузоподъемность	690 кг (5 чел+305 кг)	
Максимальная скорость	145 км/ч	
Соответствие экологическим требованиям	EURO 4	
Расход топлива (город, трасса, смешанный)	6,7 * 4,8 * 5,4 л / 100 км	
Вариант	Basic	

Вих. № 443
19.10.2015 року

Голові комітету з конкурсних торгів
Комунального закладу Городенківської
райради «Городенківський районний центр
первинної медико-санітарної допомоги»
п. Бурак Г. І.

Івано-Франківська обл., 78100, м. Городенка,
вул. А. Шептицького, 24-Е, тел. (03430) 22892

**ЦІНОВА ПРОПОЗИЦІЯ
ТА ЗАЯВКА НА УЧАСТЬ В ТЕНДЕРІ**

Вивчивши повідомлення про запит цінових пропозицій з придбання автомобіля (код за ДК 016-2010.29.10.23-10.00 – автомобіль з дизельним або напівдизельним двигуном з об'ємом циліндрів двигуна не більше ніж 1500 куб.см. (FIAT DOBLO COMBI - автомобіль для сімейного лікаря), підтверджуємо свою згоду на участь тендері та надаємо свою цінову пропозицію.

Також, підтверджуємо свою згоду на підписання договору відповідно до нижченаведеної пропозиції та на договір щодо гарантійного та післягарантійного обслуговування.

ТОВ «НІКО-Запоріжжя» надає Вам пропозицію на наступних умовах:

- пропонуваній нами автомобіль відповідатиме наступним технічним характеристикам:

Цінова пропозиція моделі, з ПДВ*		324 900 гривень
	FIAT DOBLO COMBI модель 2015 року	Грузопассажирський фургон, 5-ти місний
Двигатель	Турбодизельный, 1248 см3, с непосредственным впрыском MultiJet "Common Rail" с электронным управлением турбонаддувом и интеркултором	
Максимальный крутящий момент	190 Nm / 1750 об/мин	
Коробка передач / кол-во передач	МКПП / 5	
Привод	передний	
Габаритные размеры (длина / ширина / высота)	4253 / 1722 / 1819 мм	
Масса автомобиля в снаряженном состоянии	1320кг	
Грузоподъемность	690 кг (5 чел+305 кг)	
Максимальная скорость	145 км/ч	
Соответствие экологическим требованиям	EURO 4	
Расход топлива (город, трасса, смешанный)	6,7 * 4,8 * 5,4 л / 100 км	
Вариант	Basic	

3) Довідки про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі ТОВ «Ніко-Чернівці» і ТОВ «Ніко-Запоріжжя» (Фото 2) є абсолютно однакового змісту, однаково розміщений на аркуші паперу та має однакові виділення шрифту. Проте, пунктом 2 розділу 3 «Вимоги до учасників процедури закупівлі послуг» Додатку 1 до запиту цінових пропозицій Замовником передбачено, що такі довідки подаються у довільній формі. Крім цього, в текстах цих довідок Замовником передбачено, щоб учасники вказували «номер оголошення про проведення процедури закупівлі, опубліковане в офіційному державному друкованому виданні з питань державних закупівель» (мова оригіналу). Однак, ТОВ «Ніко-Чернівці» і ТОВ «Ніко-Запоріжжя» у своїх довідках зазначають тільки марку автомобіля.

Фото 2

Вих. № 443
19.10.2015 року

Голові комітету з конкурсних торгів
Комунального закладу Городенківської
райради «Городенківський районний центр
первинної медико-санітарної допомоги»
п. Бурак Г. І.

Івано-Франківська обл., 78100, м. Городенка,
вул. А. Шептицького, 24-Е, тел. (03430) 22892

ДОВІДКА

Даною довідкою ТОВ «Ніко-Запоріжжя» повідомляє про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі автомобіля FIAT DOBLO COMBI, позначених ст. 17 З Закону України «Про здійснення державних закупівель» від 10.04.2014 р. №1197-VI. Довідка дана для участі в тендері.

Директор

О.В. Генашишин

Вих. № 443
19.10.2015 року

Голові комітету з конкурсних торгів
Комунального закладу Городенківської
райради «Городенківський районний центр
первинної медико-санітарної допомоги»
п. Бурак Г. І.

Івано-Франківська обл., 78100, м. Городенка,
вул. А. Шептицького, 24-Е, тел. (03430) 22892

ДОВІДКА

Даною довідкою ТОВ «Ніко-Чернівці» повідомляє про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі автомобіля FIAT DOBLO COMBI, позначених ст. 17 З Закону України «Про здійснення державних закупівель» від 10.04.2014 р. №1197-VI. Довідка дана для участі в тендері.

Директор

Н. І. Савицька

Наведені докази свідчать про те, що документи, які були подані на Торги у складі пропозицій з конкурсних торгів ТОВ «Ніко-Чернівці» та ТОВ «Ніко-

Запоріжжя» готувалися ними узгоджено та про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці пропозицій з конкурсних торгів.

В ході аналізу установчих документів Учасників Торгів встановлено.

Згідно зі статутом, наданим ТОВ «Ніко-Чернівці» у складі пропозицій конкурсних торгів, засновниками та учасниками товариства є:

- ТзОВ «НІКО АВТО ХОЛДИНГ (Україна)» з часткою у розмірі 89%;

- ТзОВ «Компанія з управління активами «КОВІН КАПІТАЛ» з часткою у розмірі 11%. При цьому, 1 % статутного капіталу Товариства придбано за рахунок коштів пайового венчурного недиверсифікованого закритого інвестиційного фонду «КОРПОРАТИВНІ ІНВЕСТИЦІЇ», а решта в розмірі 10 % статутного капіталу товариства придбано за рахунок коштів пайового венчурного недиверсифікованого закритого інвестиційного фонду «РУБІН».

Згідно зі статутом, наданим ТОВ «Ніко - Запоріжжя» у складі пропозицій конкурсних торгів, засновниками та учасниками товариства є:

- ТзОВ «НІКО АВТО ХОЛДИНГ (Україна)» з часткою у розмірі 89%;

- ТзОВ «Компанія з управління активами «КОВІН КАПІТАЛ» з часткою у розмірі 11%. При цьому, 1 % статутного капіталу Товариства придбано за рахунок коштів пайового венчурного недиверсифікованого закритого інвестиційного фонду «КОРПОРАТИВНІ ІНВЕСТИЦІЇ», а решта в розмірі 10 % статутного капіталу товариства придбано за рахунок коштів пайового венчурного недиверсифікованого закритого інвестиційного фонду «РУБІН».

Згідно зі статутом, наданим ТОВ «Ніко - Захід» у складі пропозицій конкурсних торгів, засновниками та учасниками товариства є:

- ТзОВ «НІКО АВТО ХОЛДИНГ (Україна)» з часткою у розмірі 98%;

- ТзОВ «Компанія з управління активами «КОВІН КАПІТАЛ» з часткою у розмірі 2 %. При цьому, 1 % статутного капіталу Товариства придбано за рахунок коштів пайового венчурного недиверсифікованого закритого інвестиційного фонду «КОРПОРАТИВНІ ІНВЕСТИЦІЇ», а решта в розмірі 1 % статутного капіталу товариства придбано за рахунок коштів пайового венчурного недиверсифікованого закритого інвестиційного фонду «РУБІН».

Абзацом четвертим статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що контроль - вирішальний вплив однієї чи декількох пов'язаних юридичних та/або фізичних осіб на господарську діяльність суб'єкта господарювання чи його частини, який здійснюється безпосередньо або через інших осіб, зокрема, завдяки праву володіння чи користування всіма активами суб'єкта господарювання чи їх значною частиною, праву, яке забезпечує вирішальний вплив на формування складу, результати голосування та рішення органів управління суб'єкта господарювання, укладенню договорів і контрактів, які дають можливість визначати умови господарської діяльності, давати обов'язкові до виконання вказівки або виконувати функції органу управління суб'єкта господарювання.

Відповідно до пункту 3.8. Порядку обчислення показників учасників концентрації додатку 5 до Положення про порядок подання заяв до Антимонопольного комітету України про попереднє отримання дозволу на концентрацію суб'єктів господарювання (Положення про концентрацію), затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.02.2002 № 33-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 21.03.2002 за № 284/6572, вирішальний вплив одного суб'єкта господарювання на іншого суб'єкта господарювання може виникати, зокрема у випадках, коли суб'єкт господарювання

прямо або опосередковано володіє чи управляє (користується) часткою (паєм, акціями) у статутному капіталі в розмірі більше ніж 25 відсотків.

Отже, Учасники Торгів пов'язані відносинами контролю відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Згідно інформації, отриманої від ТОВ «Авторіно», м. Одеса, вул. Люстдорська дорога, 140 А, яке є дистриб'ютором з продажу автомобілів FIAT на території України (далі - Дистриб'ютор), всі три учасники Торгів є дилерами з реалізації автомобілів марки FIAT на відповідній території: ТОВ «Ніко-Чернівці» - м. Чернівці та Чернівецька область (дилерський договір №26 від 31.01.2016), ТОВ «Ніко - Запоріжжя» - м. Запоріжжя та Запорізька область (дилерський договір №5 від 31.01.2016), ТОВ «Ніко - Захід» - м. Львів та Львівська область (дилерський договір №11 від 31.01.2016).

За межами території відповідальності дилери також можуть здійснювати діяльність з реалізації автомобілів марки FIAT за умови отримання на вказані дії згоди дистриб'ютора. На території, де немає інших уповноважених дистриб'ютором продавців або дилерів, усім офіційним дилерам надано право здійснювати діяльність з реалізації автомобілів, запасних частин, аксесуарів та супутніх товарів марки FIAT.

За поясненнями учасників Торгів (листи від 14.03.2016 №93, від 17.03.2016 №16/03/174сх-2, від 24.03.2016 №40/03) Дистриб'ютор встановлює єдину цінову політику на автомобілі, а у відповідності до п. 6.1. Дистриб'ютор також встановлює роздрібні ціни на автомобілі на всій території України (до яких входить передпродажна підготовка, доставка, всі податки та збори) і зазначає їх в роздрібному ціновому листі, визначення якого наведене в преамбулі дилерського договору, а саме роздрібний ціновий лист – документ, наданий Дистриб'ютором Дилеру, що має обов'язкову силу для Дилера, в якому вказані рекомендовані роздрібні ціни на контрактні продукти. Дилер, в свою чергу, зобов'язаний згідно п. 2.4.20 дилерського договору дотримуватись цінової політики Дистриб'ютора і зазначати в прайс-листах роздрібну ціну на автомобілі, яку встановлює Дистриб'ютор.

Крім цього, при формуванні відпускної ціни можуть враховуватись знижки.

Порядок надання знижок регулюється розділом 6 дилерського договору. Так, у відповідності до п. 6.4. Дилер може надати знижку в межах своєї дилерської винагороди, а згідно п. 6.5. дилерського договору знижки корпоративним клієнтам (більш значні) надаються спільно Дистриб'ютором та Дилером.

За інформацією Дистриб'ютора 15.10.2016 р., тобто за один день до дати оприлюднення оголошення про проведення процедури закупівлі на веб – порталі Уповноваженого органу з питань закупівель та 8 днів до проведення розкриття пропозицій конкурсних торгів Замовником, ТОВ «Ніко-Чернівці» звернулося з проханням про надання знижки на автомобіль FIAT DOBLO COMBI (кузов 06535179). Спілкування відбувалося за допомогою електронної пошти і мало наступний зміст (мова оригіналу): «... Есть запрос на тендер «Центру первинної медико-санітарної допомоги м. Городенка». Лимит по выделенным им деньгам 320000 грн. Мы рассматриваем продажу автомобиля ... на нашем складе DOBLO COMBI 5 Posti 1.3 mjet кузов 06535179. Можем ли мы просить вас о помощи в продаже данного автомобиля – дополнительная скидка для нас в размере 1,5 %...». У відповідь на цей лист Дистриб'ютором була надана знижка 1,5 %, що в сумарному склала 3,3 %.

Як свідчить інформація, отримана від учасників Торгів та Дистриб'ютора на

вимоги територіального відділення, ТОВ «Ніко - Захід» і ТОВ «Ніко - Запоріжжя» за подібними знижками не зверталися.

Як зазначили ТОВ «Ніко - Захід» і ТОВ «Ніко - Запоріжжя» у своїх відповідях на вимоги, станом на 15.10.2015 р. у них в наявності знаходилися автомобілі FIAT DOBLO COMBI за ціною 330900 гривень. Тобто, у випадку звернення ТОВ «Ніко - Захід» і ТОВ «Ніко - Запоріжжя» до Дистриб'ютора за знижкою 1,5 % та використавши свою знижку у розмірі 1,8 %, сумарна вартість їх пропозицій могла б становити 319980 грн., що є конкурентною ціною по відношенню до пропозиції ТОВ «Ніко-Чернівці».

Отже, аналіз документації з конкурсних торгів вказує на узгоджену поведінку з боку ТОВ «Ніко-Чернівці», ТОВ «Ніко-Захід» та ТОВ «Ніко-Запоріжжя» при підготовці пропозиції з конкурсних торгів та відсутність змагальності у торгах, наслідком якої є спотворення конкуренції, що обмежує Замовника у виборі цінкових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції. Погоджена поведінка суб'єктів господарювання (учасників торгів) усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.

На виконання пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правил розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року за №169-р) (зі змінами), листами від 12.05.2016 №504-07/174 і №504-07/175 і №504-07/176 ТОВ «Ніко-Чернівці», ТОВ «Ніко - Захід» і ТОВ «Ніко - Запоріжжя» надіслано копії подання про попередні висновки від 12.05.2016 № 92 у справі №11/П-2016.

На слуханні у справі представник ТОВ «Ніко - Захід» листом від 20.05.2016 №218 надав заперечення на подання про попередні висновки від 12.05.2016 № 92 у справі №11/П-2016.

У своїх запереченнях ТОВ «Ніко - Захід» зокрема зазначає, що «за майже 10 років досвіду участь у тендерах, на Підприємстві виробилась практика підготовки та оформлення пропозицій конкурсних торгів...«цінова пропозиція подана ТОВ «Ніко-Захід» кардинально відрізняється від пропозицій, поданих ТОВ «Ніко-Чернівці» і ТОВ «Ніко- Запоріжжя».

Адміністративна колегія територіального відділення приймає доводи ТОВ «Ніко-Захід», оскільки схожості в оформлення тендерних пропозицій виявленні тільки у пропозиціях ТОВ «Ніко-Чернівці» і ТОВ «Ніко - Запоріжжя».

Таким чином, характер та кількість виявлених співпадінь є недостатніми та не дозволяють в повній мірі стверджувати, що конкурсні пропозиції ТОВ «Ніко - Захід» готувалися з іншими учасниками Торгів - ТОВ «Ніко-Чернівці» і ТОВ «Ніко - Запоріжжя» спільно та мав місце обмін інформацією між ними. Встановлені територіальним відділенням обставини не є належними та допустимими доказами для кваліфікації дій ТОВ «Ніко - Захід» як антиконкурентних узгоджених, які спрямовані на спотворення результатів Торгів.

Отже, матеріалами справи № 11/П-2016 не доведено вчинення ТОВ «Ніко - Захід» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого

пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій суб'єктами господарювання, які стосуються спотворення результатів торгів.

Відповідно до абзацу шостого статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції стосовно ТОВ «Ніко - Захід» підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо, зокрема, не доведено вчинення порушення.

Представники ТОВ «Ніко-Чернівці» і ТОВ «Ніко - Запоріжжя» надали свої пояснення, зокрема листами від 23.05.2016 №68/05 і 23.05.2016 (вх. №04-08/139).

Адміністративна колегія територіального відділення не може погодитися з твердженнями цих учасників оскільки, наявність вказаних обставин, що містяться у матеріалах справи №11/П-2016, у своїй сукупності свідчить про те, у процесі підготовки та участі у Торгах ТОВ «Ніко-Чернівці» і ТОВ «Ніко - Запоріжжя» діяли не самостійно, а узгоджували між собою свої дії, тобто не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою конкуренції.

Відповідно до законодавства у сфері державних закупівель однією із цілей проведення конкурсних торгів є досягнення оптимального і раціонального використання державних коштів. Зазначена ціль досягається 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.

Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» економічна конкуренція характеризується як «змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання...».

Механізм конкурсної процедури закупівель утворює для замовника виключно коло тих реальних пропозицій, поданих учасниками, з яких він має прийняти (акцептувати) найкращу. В результаті можливість переміщення попиту замовника на предмет закупівлі обмежується лише колом існуючих в рамках процедури закупівлі пропозицій, які для нього і утворюють ринок.

Змагальність учасників конкурентних процедур закупівель ґрунтується на непевності кожного з них щодо поведінки інших учасників і зумовлює необхідність кожним з учасників для здобуття перемоги пропонувати кращі умови за найнижчими цінами.

Враховуючи те, що ТОВ «Ніко-Чернівці» і ТОВ «Ніко - Запоріжжя» є конкурентами при одночасній участі в тендерній закупівлі, наявність ознак пов'язаних осіб та виявлених співпадінь в оформленні конкурсних пропозицій цих Учасників торгів свідчить про те, що ще на стадії здійснення підготовки своїх конкурсних пропозицій учасники були обізнані щодо пропозицій один одного, а отже, погодили свою поведінку при формуванні пропозицій конкурсних торгів до проведення Замовником Торгів.

Таким чином, розглядом справи доведено, що дії ТОВ «Ніко-Чернівці» і ТОВ «Ніко - Запоріжжя», які полягають в узгодженні поведінки під час підготовки документів та участі в Торгах є порушенням, передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної

конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, що стосуються спотворення результатів торгів.

Відповідно до звіту про фінансові результати обсяг доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2015 р. становив: у ТОВ «Ніко-Чернівці» - *[інформація з обмеженим доступом]*; у ТОВ «Ніко - Запоріжжя» - *[інформація з обмеженим доступом]*.

При визначенні розмірів штрафів за порушення ТОВ «Ніко-Чернівці» і ТОВ «Ніко - Запоріжжя» законодавства про захист економічної конкуренції враховано:

- не визнання вчинення порушення;
- порушення законодавства про захист економічної конкуренції (пункт 4 частини 2 статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції») виявлено вперше.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 12, 12', 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами) та пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правил розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 №169-р (зі змінами), адміністративна колегія територіального відділення

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Ніко-Чернівці», 58032, м. Чернівці, вул. Головна, 265 Н, ідентифікаційний код – 33395205 та товариства з обмеженою відповідальністю «Ніко-Запоріжжя», 69008, м. Запоріжжя, вул. Тролейбусна, 36, ідентифікаційний код – 36836338, які полягали в узгодженні поведінки під час підготовки та участі в конкурсних торгах на закупівлю автомобіля з дизельним або напівдизельним двигуном з об'ємом циліндра двигуна не більше ніж 1500 см. куб. (FIAT DOBLO COMBI – автомобіль для сімейного лікаря), оголошення про проведення процедури закупівлі № 214195, опубліковане у ВДЗ № 358 від 16.10.2015, замовниками якої був комунальний заклад Городенківської райради «Городенківський районний центр первинної медико-санітарної допомоги» 78100, Івано-Франківська обл., м. Городенка, вул. А. Шептицького, 24-Е, порушенням, передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, що стосуються спотворення результатів торгів.

2. За вчинене порушення на товариство з обмеженою відповідальністю «Ніко-Чернівці», 58032, м. Чернівці, вул. Головна, 265 Н, ідентифікаційний код – 33395205 накласти штраф у розмірі 68000,00 (шістдесят вісім) тисяч гривень.

3. За вчинене порушення на товариство з обмеженою відповідальністю «Ніко-Запоріжжя», 69008, м. Запоріжжя, вул. Тролейбусна, 36, ідентифікаційний код – 36836338 накласти штраф у розмірі 68000,00 (шістдесят вісім) тисяч гривень.

4. Провадження у справі № 11/П-2016 стосовно товариства з обмеженою відповідальністю «Ніко-Захід», 79019, м. Львів, вул. Липинського, 50 Б,

ідентифікаційний код – 32483848, закрити на підставі абзацу шостого статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

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

Голова адміністративної колегії,
голова відділення

Т.Савчин

Члени колегії:

В.Шевчук

В. Тимків

А. Мажак

Ю. Вітрак

Н. Борищак