



Антимонопольний комітет України

РІШЕННЯ

адміністративної колегії Івано-Франківського обласного
територіального відділення

06.12.2016 р.

№ 38

Справа № 32/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 матеріали справи № 32/П-2016 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «ГР-АНДіКО» (ідентифікаційний код 33439626) і приватним підприємцем Михнюк Г.Г. (ідентифікаційний код 2170011498) та подання заступника голови відділення від 24.11.2016 № 207 про попередні висновки у справі,

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 31.08.2016 № 36 розпочато розгляд справи № 32/П-2016, у зв'язку з наявністю в діях ТзОВ «ГР-АНДіКО» і ПП Михнюк Г.Г. ознак порушення, передбаченого пунктом 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

Згідно з оголошенням, опублікованим у Державному офіційному друкованому виданні з питань державних закупівель № 032115, від 02.02.2015 у березні 2015 р. відділом освіти Рогатинської районної державної адміністрації Івано-Франківської області, вул. Шевченка, 29, м. Рогатин, Івано-Франківська обл. (надалі - Замовник) проведено процедуру закупівлі (56.29.2) «послуги їдалень (харчування учнів 1-4 класів)», далі – Торги.

Згідно з документацією Замовника, розкриття пропозицій учасників відбулось 04.03.2015 о 13 год. 30 хв..

Для участі у Торгах за лотом №4 пропозиції подали ТзОВ «ГР-АНДіКО» і ПП Михнюк Г.Г.

Товариство з обмеженою відповідальністю «ГР-АНДіКО», 77000, Івано-Франківська обл., Рогатинський р-н., м. Рогатин, вул. Галицька, 36, ідентифікаційний код 33439626 (надалі - ТзОВ «ГР-АНДіКО»), Учасник – 1) є юридичною особою, свою діяльність здійснює відповідно до статуту, затвердженого загальними зборами учасників від 29.04.2011.

Приватний підприємець Михнюк Геннадій Григорович, 77000, Івано-Франківська обл., Рогатинський р-н., м. Рогатин, вул. Галицька, 36а,

ідентифікаційний код 2170011498 (надалі - ПП Михнюк Г.Г., Учасник – 2) здійснює діяльність на ринку з надання послуг їдалень.

Здійснюючи свою діяльність за вищезазначеними видами діяльності, Учасники в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктами господарювання.

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.

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.

Пропозиції конкурсних торгів учасників повинні відрізнятися 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.

Приймаючи участь у Торгах, ТзОВ «ГР-АНДіКО» і ПП Михнюк Г.Г. є конкурентами на ринку надання послуг їдалень.

Зазначена процедура закупівлі була проведена у спосіб відкритих торгів, відповідно до Закону України «Про здійснення державних закупівель» від 10.04.2014 №1197-VII (зі змінами).

Пропозиції конкурсних торгів готувалися відповідно до Документації конкурсних торгів, затверджених рішенням Комітету з конкурсних торгів від 26.01.2015 (протокол №2), далі – Документація.

Ціна пропозиції предмета закупівлі була наступною:

- ТзОВ «ГР-АНДіКО» – 266772,00 грн. (без ПДВ);
- ПП Михнюк Г.Г. – 286700,00 грн. (без ПДВ).

Відповідно до документації конкурсних торгів, основним та єдиним критерієм визначення найкращої пропозиції учасників є ціна.

За результатами оцінки пропозицій Учасників найбільш економічно вигідною визначено пропозицію ТзОВ «ГР-АНДіКО» з яким укладено договір на суму 266772,00 гривень (без ПДВ).

В ході порівняльного аналізу конкурсних пропозицій Учасника 1 і Учасника 2 встановлені ознаки спільної підготовки ними поданих документів, які мають нетипові схожості в зовнішньому оформленні, змісті тексту та розміщенні його на аркуші з використанням однакових відступів, абзаців тощо. Це характерно для листів

Учасників, які за зовнішнім виглядом і текстом є майже ідентичними, а також довідок, складених у довільній формі, які містять відомості про підприємство.

Зокрема:

- відповідно до п.1 розділу 6 Документації (кваліфікаційні критерії до учасників згідно ст. 16 Закону) учасники надають довідку, складену у довільній формі, про наявність матеріально-технічної бази та достатньої кількості обладнання для надання послуг. Такі довідки в обох учасників є абсолютно однакового змісту (складаються з 4-х пунктів, зазначається однакова кількість обладнання - шафи жарочні – трьохсекційні – 2 од., кухонні комбайни – 2 од., холодильне обладнання – 8 од., спеціально облаштований автотранспорт – 4 од. і т. д.), містять однакові граматичні помилки – в кінці другого абзацу тексту відсутній розділовий знак «.», слово «газові» зазначено як «газаві», вислів «має заключені договори» як «має заключні договори». Також у п.4 вищевказаної довідки ПП Михнюк Г.Г. зазначає «Товариство має» хоча він, на відміну від ТзОВ «ГР-АНДіКО», є приватним підприємцем;

- п. 2 Документації передбачено подання довідки про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід за формою таблиці, яка додається. Таблиця передбачає зазначення наступних відомостей: ПІБ, посада, кваліфікація, освіта, загальний досвід роботи та досвід роботи в організації. Проте, довідки Учасника 1 і Учасника 2 виконані у довільній формі, мають однаковий текст та розташування на аркуші паперу, Крім цього, у зазначених довідках учасниками надано не повну інформацію, яка вимагалася Замовником, зокрема не вказано ПІБ, освіту, загальний досвід роботи та досвід роботи в організації;

- п.3 Документації передбачено подання довідки, складеної у довільній формі, про наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів. Довідки ТзОВ «ГР-АНДіКО» і ПП Михнюк Г.Г. мають однаковий текст та розташування на аркуші паперу, містять однакові граматичні помилки: друге речення у тексті починається з малої букви і у ньому пропущена буква «о» - «перід» замість «період», в кінці першого абзацу у вислові «юридичні ними організаціями» замість «юридичними організаціями» допущено зайвий проміжок;

- Документацією Торгів передбачено примірне двотижнєве меню харчування учнів загальноосвітніх шкіл Рогатинського району. Меню розробляється відповідно до постанови КМУ №1591 від 22.11.04 «Про затвердження норм харчування у навчальних та оздоровчих закладах» (зі змінами).

Примірні двотижнєві меню харчування учнів Рогатинського району 1-4 класів (далі – Примірне меню), затверджені директором ТзОВ «ГР-АНДіКО» Михнюком В. Г. та ПП Михнюком Г. Г., містять абсолютно однакові складові, тексти мають однакові граматичні особливості (відсутність необхідних проміжків, всі складові після порядкового номера написані з великих літер, а в Меню №3 «макарони відварені з маслом» написані з малої літери, в Меню №6 «Каша пшенична з маслом» зазначена як «Каша пішенична з маслом» тощо), виділення жирним шрифтом та розташування на аркуші паперу. Також в Примірних меню Учасника 1 і Учасника 2, які складається з 10-ти меню, кожне з яких містить по 6–ть складових, ціни відрізняються тільки по трьом позиціям: сарделька, сосиска (відварна) – 50 гр – 3,90 грн. (у ПП Михнюк Г.Г.) проти 3,51 грн. (у ТзОВ «ГР-АНДіКО»), котлета говяжо – свинна – 50 гр – 3,00 грн. проти 3,51 грн. та риба смажена – 50 гр. – 4,40 грн. проти 3,51 грн. відповідної;

Крім цього Довідки про відсутність заборгованості по кредитах, які містяться в пропозиціях Конкурсних торгів, свідчать про те, що обидва Учасники

обслуговуються в одній і тій же банківській установі – територіально відокремленому безбалансовому відділенні №10008/087 Філії – Івано-Франківського обласного управління ПАТ Державний ощадний банк України. Зазначені довідки видавались в один день та з послідовними порядковими номерами – 04.03.2015 № 40 та №41.

Інформаційні довідки з Єдиної бази даних про підприємства, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство, які подані у складі пропозицій на Торги, видані в один день - 05.03.2015 та з порядковими номерами - № 1771/022-2373 та №1771/02-2373.

Також, за інформацією Рогатинського районного відділу державної реєстрації актів цивільного стану Головного територіального управління юстиції в Івано-Франківській області (лист від 09.09.2016 №346/04.1-04-05), громадянин Михнюк Віталій Геннадійович, який є керівником ТзОВ «ГР-АНДіКО» одночасно є сином Михнюка Геннадія Григоровича. Тобто Учасники є пов'язаними фізичними особами.

Статею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що пов'язаними фізичними особами вважаються, зокрема, такі, які є подружжям, батьками та дітьми, братами та (або) сестрами.

Таким чином, вищевказані факти вказують на спільну погоджену поведінку Учасників під час підготовки документів, які подавались у складі пропозицій Торгів.

Отже, характер та кількість виявлених фактів виключають можливість того, що конкурсні пропозиції ТзОВ «ГР-АНДіКО» і ПП Михнюк Г.Г. готувалися кожним з них окремо і без обміну інформацією між ними. Зазначені обставини можуть вказувати на те, що конкурсні пропозиції готувались спільно та та відбувався обмін інформацією між ними.

Погодження поведінки при формуванні своїх конкурсних пропозицій учасниками Торгів призводить до заміни конкуренції на координацію поведінки зазначених суб'єктів господарювання з метою створення видимості конкуренції в межах Торгів, що в свою чергу призвело до спотворення їх результатів.

Таким чином, під час участі у Торгах учасники діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою конкуренції та необхідною умовою визначення переможця.

Учасники, узгоджуючи свою поведінку під час проведення Торгів, фактично нівелюють конкуренцію, що призводить до несправжнього цінового змагання.

Враховуючи те, що ТзОВ «ГР-АНДіКО» і ПП Михнюк Г.Г. 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 ТзОВ «ГР-АНДіКО» і ПП Михнюк Г.Г., 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.

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 24.11.2016 №04-07/556 і №04-07/557 ТзОВ «ГР-АНДіКО» і ПП Михнюк Г.Г. надіслано копії подання про попередні висновки від 24.11.2016 № 207 у справі №32/П-2016.

Ознайомившись із змістом подання, ТзОВ «ГР-АНДіКО» погодилося із викладеними висновками та визнало фактами, які підтверджують вчинення порушення. У листі вх. від 05.12.2016 № 04-08/305 Учасник 1 повідомив, що вперше брав участь у тендерних закупівлях і в подальшому не планує брати участь. Також, як зазначає ТзОВ «ГР-АНДіКО», у ході виконання договору на постачання гарячого харчування (лот №4) розрахунки за наданні послуги Замовником проводились не регулярно, із значними затримками, що призводило до понесення значних поточних витрат за власний рахунок для закупівлі необхідних продуктів харчування. Крім цього, за договором на надання послуг їдалень (лот №4) Замовником перераховано 198138,00 грн. (договір укладено на суму 266772,00 грн.).

При визначенні розміру штрафу ТзОВ «ГР-АНДіКО» просить врахувати, що товариство сприяло з'ясуванню дійсних обставин справи, надавало необхідну інформацію та пояснення. Накладення великих розмірів штрафних санкцій призведе до неможливості виконання своїх фінансових зобов'язань як перед кредиторами і іншими суб'єктами, з якими товариство пов'язане договірними відносинами, так і перед державою по сплаті податків і обов'язкових платежів.

Листом вх. від 05.12.2016 № 04-08/306 ПП Михнюк Г.Г. погодився із викладеними висновками та фактами, які підтверджують вчинення порушення та визнав їх.

Обсяг доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2015 рік у ТзОВ «ГР-АНДіКО» становив 501,10 тис. гривень, у ПП Михнюк Г.Г. - 219,09 гривень.

При визначенні розміру штрафу враховано:

- порушення вчинено вперше;
- сприяння розслідуванню у справі.

Крім цього, при визначенні розміру штрафних санкцій адміністративна колегія керувалася критерієм розумності, який передбачає врахування значення фактичних обставин кожного випадку для забезпечення справедливого балансу між публічними інтересами та правами й свободами учасників правовідносин, а також тим, що застосування штрафних санкцій не повинно призводити до позбавлення суб'єкта господарювання можливості конкурувати або до неможливості задоволення споживчого попиту.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 12, 12', 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 49, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 32 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 ТзОВ «ГР-АНДіКО» 77000, Івано-Франківська обл., Рогатинський р-н., м. Рогатин, вул. Галицька, 36, ідентифікаційний код 33439626 та приватного підприємця Михнюка Геннадія Григоровича, 77000, Івано-Франківська обл., Рогатинський р-н., м. Рогатин, вул. Галицька, 36а, ідентифікаційний код 2170011498, які полягали в узгодженні поведінки під час підготовки та участі в конкурсних торгах на закупівлю (56.29.2) «послуги їдалень (харчування учнів 1-4 класів), лот №4», які проводилися відділом освіти Рогатинської районної державної адміністрації Івано-Франківської області, вул. Шевченка, 29, м. Рогатин, Івано-Франківська обл., оголошенням у Державному офіційному друкованому виданні з питань державних закупівель № 032115, від 02.02.2015, 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 порушення, зазначене в пункті 1 цього рішення, накладати на ТзОВ «ГР-АНДіКО» (ідентифікаційний код 33439626) штраф у розмірі 10 000,00 (десять тисяч) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 цього рішення, накладати на приватного підприємця Михнюка Г. Г. (ідентифікаційний код 2170011498) штраф у розмірі 5 000,00 (п'ять тисяч) гривень.

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

А. Мажак

Ю. Вітрак

Н. Борищак