



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РЕКОМЕНДАЦІЇ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

від 15 травня 2017 року

м. Хмельницький

№11/104-105-рк/к

**Про усунення причин, що сприяють
здійсненню дій, які містять ознаки
порушення законодавства про
захист економічної конкуренції**

Адміністративна колегія Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи №03-06/57-16 та заяви Ради громадської організації «Хмельницький майдан», Всеукраїнського громадського об'єднання «Майдан», Громадської організації «Хмельницький Майдан» від 25 травня 2016 року №191114/82/16-24,

В С Т А Н О В И Л А:

Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі - Відділення) здійснено розгляд заяви Ради громадської організації «Хмельницький майдан», Всеукраїнського громадського об'єднання «Майдан», Громадської організації «Хмельницький Майдан» від 25 травня 2016 року №191114/82/16-24, яка надійшла від Хмельницької місцевої прокуратури вих. №37р-16 від 03 червня 2016 року та Депутатського звернення Народного депутата України Соболева Є.В. від 30 серпня 2017 року №140/480-205147 щодо можливих ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції під час проведення Хмельницькою міською радою земельного аукціону на реалізацію прав на земельну ділянку по вул. Прибузькій, 5/1, м. Хмельницький.

За результатами розгляду заяви Ради громадської організації «Хмельницький майдан», Всеукраїнського громадського об'єднання «Майдан», Громадської організації «Хмельницький Майдан» від 25 травня 2016 року №191114/82/16-24 в діях товариства з обмеженою відповідальністю «Торговий центр «Прибузький» (вул. Прибузька, 5/1, м. Хмельницький, 29000, код ЄДРПОУ 38927224), товариства з обмеженою відповідальністю «Хмельницькжитлобуд» (вул. Кармелюка, 3-А, м. Хмельницький, 29000, код ЄДРПОУ 38804027) були виявлені ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

У зв'язку з цим, розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 12 жовтня 2016 року №63-рп/к розпочато розгляд справи №03-06/57-16 відносно товариства з обмеженою відповідальністю «Торговий центр «Прибузький» вул. Прибузька, 5/1, м. Хмельницький, 29000, код ЄДРПОУ 38927224), товариства з обмеженою відповідальністю «Хмельницькжитлобуд» (вул. Кармелюка, 3-А, м. Хмельницький, 29000, код ЄДРПОУ 38804027) за дії, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі 29 жовтня 2013 року у земельних торгах у формі аукціону з продажу права оренди земельної ділянки, терміном на 3 роки, земельної ділянки несільськогосподарського призначення, що розташована за адресою: м. Хмельницький, вул. Прибузька, 5/1, (в межах населеного пункту), площею 1,86 га., кадастровий номер 6810100000:01:002:0002 та містять ознаки 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, шляхом спотворення результатів аукціону.

В ході збору та аналізу доказів у справі №03-06/57-16 встановлено наступне.

Відповідно до пункту 1 рішення двадцять четвертої сесії Хмельницької міської ради від 24 квітня 2013 року №33 «Про проведення земельних торгів на земельні ділянки, які виставляються окремими лотами, внесення змін та втрату чинності пунктів рішень міської ради» проведено земельні торги з продажу прав на земельні ділянки, які виставляються окремими лотами згідно з додатку.

Виконавцем торгів було визначено приватне підприємство «Фірма «СОМГІЗ» (код ЄДРПОУ 32452151, ліцензія серія АГ №505822 від 13.01.2011 року) (надалі - Виконавець), з якою було укладено договори про проведення земельних торгів у формі аукціону з продажу права оренди земельної ділянки від 16 вересня 2013 року №160913/23/29.

Хмельницька міська рада, як організатор земельних торгів, провела 29 жовтня 2013 року, земельні торги у формі аукціону з продажу права оренди земельної ділянки, терміном на 3 роки, земельної ділянки несільськогосподарського призначення, що розташована за адресою: м. Хмельницький, вул. Прибузька, 5/1, (в межах населеного пункту), площею 1,86 га., кадастровий номер 6810100000:01:002:0002, категорія земель за цільовим призначенням - землі рекреаційного призначення, функціональне використання – під будівництво об'єктів спортивно-оздоровчого призначення.

Територіальним відділенням вимогою про надання інформації від 15 липня 2016 року №01-24/11-1937 отримано документацію про проведення земельного аукціону та інші документи від Виконавця торгів.

Відповідно до Протоколу від 29 жовтня 2013 року №04/23, проведено земельні торги у формі аукціону з продажу права оренди земельної ділянки, терміном на 3 роки, земельної ділянки несільськогосподарського призначення, що розташована за адресою: м. Хмельницький, вул. Прибузька, 5/1, (в межах населеного пункту), площею 1,86 га., кадастровий номер 6810100000:01:002:0002, категорія земель за цільовим призначенням - землі рекреаційного призначення, функціональне використання – під будівництво об'єктів спортивно-оздоровчого призначення.

Відповідно до вищезгаданого Протоколу участь у зазначених земельних торгах прийняли два суб'єкта господарювання: ТОВ «ТЦ «Прибузький», ТОВ «ДАНИШ-ТРАНС».

Згідно з Протоколом від 29 жовтня 2013 року №04/23 Аукціонною комісією Хмельницької міської ради на земельних торгах у формі аукціону переможцем торгів було визнано ТОВ «ТЦ «Прибузький», пропозиція якого була найбільш економічно вигідною, запропонований розмір орендної плати – 120643,00 гривень.

ТОВ «ТЦ «Прибузький» зареєстровано 07 жовтня 2013 року, номер запису про проведення державної реєстрації № 1 673 102 0000 010794. Засновником ТОВ «ТЦ «Прибузький» є Бляхарський Ярослав Станіславович (м. Хмельницький, 29000).

Юридична адреса ТОВ «ТЦ «Прибузький»: вул. Прибузька, 5/1, м. Хмельницький, 29000, код ЄДРПОУ 38927224).

Товариство веде самостійний баланс, закінчений бухгалтерський облік та статистичну звітність, має розрахунковий та інші рахунки в установах банків, бланки та печатку зі своїм найменуванням, є юридичною особою.

Відповідно до інформації у Єдиному державному реєстрі підприємств та організацій України основним видом діяльності ТОВ «ТЦ «Прибузький» є інші види роздрібно торгівлі в неспеціалізованих магазинах (Код КВЕД 47.19).

ТОВ «ТЦ «Прибузький» є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Відділенням встановлено, що ТОВ «ДАНИШ-ТРАНС» від 08 вересня 2014 року змінено назву на ТОВ «Хмельницькжитлобуд».

Зважаючи на зазначене відповідачем у справі визначено ТОВ «Хмельницькжитлобуд».

ТОВ «Хмельницькжитлобуд» зареєстровано 19 вересня 1994 року (дата запису 12 травня 2005 року), номер запису про проведення державної реєстрації юридичної особи № 1 675 120 0000 000086.

Юридична адреса ТОВ «Хмельницькжитлобуд»: вул. Кармелюка, 3-А, м. Хмельницький, 29000, код ЄДРПОУ 38804027.

Товариство веде самостійний баланс, закінчений бухгалтерський облік та статистичну звітність, має розрахунковий та інші рахунки в установах банків, бланки та печатку зі своїм найменуванням, є юридичною особою.

Відповідно до інформації у Єдиному державному реєстрі підприємств та організацій України основним видом діяльності ТОВ «Хмельницькжитлобуд» є організація будівництва будівель (КВЕД 41.10).

ТОВ «Хмельницькжитлобуд» є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Здійснивши аналіз Пропозицій конкурсних торгів учасників було встановлено, що ТОВ «ТЦ «Прибузький», ТОВ «Хмельницькжитлобуд» (ТОВ «ДАНИШ-ТРАНС»), могли узгоджувати свою поведінку щодо подання Пропозицій під час підготовки та участі у торгах. Це підтверджується також наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Учасниками на торгах, а саме:

Згадані учасники торгів є пов'язаними особами.

ТОВ «ТЦ «Прибузький»: вул. Курчатова, 6, м. Хмельницький, 29000, код ЄДРПОУ 38927224. Засновником ТОВ «ТЦ «Прибузький» є Бляхарський Ярослав Станіславович (м. Хмельницький).

ТОВ «Хмельницькжитлобуд» (ТОВ «ДАНИШ-ТРАНС»): вул. Кармелюка, 3-А, м. Хмельницький, 29000, код ЄДРПОУ 38804027. Засновниками Товариства є Черевичник Максим Леонідович (с. Лісові Гринівці, Хмельницького району).

Слід зазначити, що місцезнаходження на момент проведення земельних торгів зазначених суб'єктів господарювання: вул. Курчатова, 6, м. Хмельницький, 29000.

Інформація визначена як інформація з обмеженим доступом.

Відділенням встановлено, що згідно з Протоколом від 29 жовтня 2013 року №04/23 проведення земельного аукціону стартовий розмір річної орендної плати за користування земельною ділянкою, право оренди на яку пропонувалось, для продажу, становив 117703,00 грн.

Переможцем земельного аукціону було визнано ТОВ «ТЦ «Прибузький», яке придбало право оренди земельної ділянки, що розташована за адресою: м. Хмельницький, вул. Прибузька, 5/1, (в межах населеного пункту), площею 1,86 га., кадастровий номер 6810100000:01:002:0002, із річною орендною платою у розмірі 120 643,00 грн. Різниця між стартовою ціною та ціною продажу лоту склала 2940,00 грн.

Отже, вищезазначені обставини свідчать про незацікавленість ТОВ «Хмельницькжитлобуд» (ТОВ «ДАНИШ-ТРАНС») в отриманні права оренди на вказану земельну ділянку та впевненість ТОВ «ТЦ «Прибузький» в своїй перемозі на аукціоні.

Наведені докази свідчать про те, що ТОВ «ТЦ «Прибузький», ТОВ «Хмельницькжитлобуд» (ТОВ «ДАНИШ-ТРАНС») могли погоджувати свою поведінку з метою забезпечення перемоги ТОВ «ТЦ «Прибузький» та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці документів та участі у земельному аукціоні.

Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням

переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.

Держава, суспільство та замовник загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з фірмою, яка запропонує найкращу ціну та найвищу якість, що повністю відповідає меті проведення аукціону (торгів) та принципу ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.

Узгоджені дії, які суперечать вищезазначеним цілям і перешкоджають їх досягненню, належать до порушень законодавства про захист економічної конкуренції. Це стосується, зокрема, узгодження пропозицій з конкурсних торгів, що подаються учасниками торгів.

Отже, погоджена поведінка учасників аукціону 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.

Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є, зокрема, укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша, погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.

Згідно із статтею 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.

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

Отже, аналіз документації з земельного аукціону вказує на узгоджену поведінку ТОВ «ТЦ «Прибузький» та ТОВ «Хмельницькжитлобуд» (ТОВ «ДАНИШ-ТРАНС») при підготовці пропозицій на земельний аукціон та відсутність змагальності на аукціоні, наслідком якої є спотворення конкуренції, що обмежує Замовника у виборі цінових 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.

Таким чином, дії ТОВ «ТЦ «Прибузький» та ТОВ «Хмельницькжитлобуд», які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі 29 жовтня 2013 року у земельних торгах у формі аукціону з продажу права оренди земельної ділянки, терміном на 3 роки, земельної ділянки несільськогосподарського призначення, що розташована за адресою: м. Хмельницький, вул. Прибузька, 5/1, (в межах населеного пункту), площею 1,86 га., кадастровий номер 6810100000:01:002:0002, містять ознаки 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, шляхом спотворення результатів аукціону.

Виходячи з наведеного вище та зважаючи на те, що дії суб'єктів господарювання не призвели до обмеження конкуренції, не завдали значних збитків суспільству, керуючись статтею 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та статтею 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», адміністративна колегія Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

РЕКОМЕНДУЄ:

Товариству з обмеженою відповідальністю «Торговий центр «Прибузький» (вул. Прибузька, 5/1, м. Хмельницький, 29000, код ЄДРПОУ 38927224), товариству з обмеженою відповідальністю «Хмельницькжитлобуд» (вул. Кармелюка, 3-А, м. Хмельницький, 29000, код ЄДРПОУ 38804027) вжити заходів для усунення причин, що сприяють здійсненню дій, які

полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі 29 жовтня 2013 року у земельних торгах у формі аукціону з продажу права оренди земельної ділянки, терміном на 3 роки, земельної ділянки несільськогосподарського призначення, що розташована за адресою: м. Хмельницький, вул. Прибузька, 5/1, (в межах населеного пункту), площею 1,86 га., кадастровий номер 6810100000:01:002:0002, містять ознаки 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, шляхом спотворення результатів аукціону.

Відповідно до частини другої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду органами чи особами, яким вони надані.

Частиною третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що за умови виконання положень рекомендації органів Антимонопольного комітету України, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається.

Про результати розгляду цих рекомендацій та здійснені заходи повідомити Відділення у десятиденний строк з дня їх отримання.

Голова адміністративної колегії,
голова відділення

В.Олуйко