



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

28 серпня 2017 року

м. Хмельницький

№ 46-р/к

справа №03-06/12-17

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення штрафу

Адміністративна колегія Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - адміністративна колегія Відділення) розглянула матеріали справи №03-06/12-17 відносно товариства з обмеженою відповідальністю «Всеукраїнська екологічна компанія» (вул. Героїв Оборони, 9/10, група приміщень №31, Голосіївський район м. Київ, 03127, код ЄДРПОУ 38604128), товариства з обмеженою відповідальністю «ТЕСЛА ЗЕТ» (вул. Автозаводська, 41, кв. 121, м. Київ, 03065, код ЄДРПОУ 36186964) та подання з попередніми висновками у справі № 03-06/12-17 від 09 серпня 2017 року №11/80-п Відділу досліджень та розслідувань Відділення,

ВСТАНОВИЛА:

Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) здійснено державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері державних закупівель у Хмельницькій області та розглянуто листи державного підприємства «Новатор» від 08 грудня 2016 року №060/4959, прокуратури Хмельницької області від 23 січня 2017 року №05-103вих-17 та Управління Служби безпеки України у Хмельницькій області від 03 лютого 2017 року №72/21/1488 щодо порушень законодавства про захист економічної конкуренції під час проведення 28 листопада 2016 року Хмельницьким комунальним підприємством «МІСЬКСВІТЛО» процедури торгів щодо закупівлі «Ламп та світильників, інші» (код ДК 021:2015 – 31500000-1 «Освітлювальне обладнання та електричні лампи») (світильники), код Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010-27.40.3).

За результатами дослідження та розгляду листів державного підприємства «Новатор» від 08 грудня 2016 року №060/4959, прокуратури Хмельницької області від 23 січня 2017 року №05-103вих-17 та Управління Служби безпеки України у Хмельницькій області від 03 лютого 2017 року №72/21/1488 в діях товариства з обмеженою відповідальністю «Всеукраїнська екологічна компанія» (вул. Героїв Оборони, 9/10, група приміщень №31, Голосіївський район м. Київ, 03127, код ЄДРПОУ 38604128), товариства з обмеженою відповідальністю «ТЕСЛА ЗЕТ» (вул. Автозаводська, 41, кв. 121, м. Київ, 03065, код ЄДРПОУ 36186964) були виявлені ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

У зв'язку з цим, розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 17 лютого 2017 року №13-рп/к розпочато розгляд справи №03-06/12-17 відносно товариства з обмеженою відповідальністю «Всеукраїнська екологічна компанія» (вул. Героїв Оборони, 9/10, група приміщень №31, Голосіївський район м. Київ, 03127, код ЄДРПОУ 38604128), товариства з обмеженою відповідальністю «ТЕСЛА ЗЕТ» (вул. Автозаводська, 41, кв. 121, м. Київ, 03065, код ЄДРПОУ 36186964), за дії, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та проведення 28 листопада 2016 року Хмельницьким комунальним підприємством

«МІСЬКСВІТЛО» процедури торгів щодо закупівлі «Ламп та світильників, інші» (код ДК 021:2015 – 31500000-1 «Освітлювальне обладнання та електричні лампи») (світильники), код Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010-27.40.3), 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 торгів.

В ході збору та аналізу доказів у справі №03-06/12-17 встановлено наступне.

28 листопада 2016 року Хмельницьким комунальним підприємством «МІСЬКСВІТЛО» (надалі – ХКП «МІСЬКСВІТЛО», Замовник) було проведено процедуру відкритих торгів щодо закупівлі «Ламп та світильників, інші» (код ДК 021:2015 – 31500000-1 «Освітлювальне обладнання та електричні лампи») (світильники), код Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010-27.40.3).

Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2016-09-19-001074-а кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 16:00 год. 21 жовтня 2016 року.

Згідно з Реєстром отриманих тендерних пропозицій (фотокопія 1) для участі у процедурі конкурсних торгів свої пропозиції подали шість суб'єктів господарювання:

фотокопія 1

ФОРМА РЕЄСТРУ
отриманих тендерних пропозицій

1. Номер процедури закупівлі в електронній системі: **UA-2016-09-19-001074-a**

2. Найменування учасника	3. Код згідно з ЄДРПОУ учасника	4. Дата та час подання тендерних пропозицій
ТОВ "СВІТЕКО"	39282608	20.10.2016 17:20
Товариство з обмеженою відповідальністю "ТЕСЛА ЗЕТ"	36186964	21.10.2016 14:59
ТОВ "СУ 24"	35974575	21.10.2016 15:47
Укроборонпром ГП "Новатор"	22987900	21.10.2016 15:53
Товариство з обмеженою відповідальністю "Електронні технології України"	37140255	21.10.2016 15:55
Товариство з обмеженою відповідальністю "Всеукраїнська екологічна компанія"	38604128	21.10.2016 15:21

Згідно з Протоколу розгляду тендерних пропозицій ХКП «МІСЬКСВІТЛО» від 18 листопада 2016 року №6, тендерні пропозиції товариства з обмеженою відповідальністю «СВІТЕКО», товариства з обмеженою відповідальністю «СУ-24», державного підприємства «НОВАТОР», товариства з обмеженою відповідальністю «ЕЛЕКТРОННІ ТЕХНОЛОГІЇ УКРАЇНИ» були відхилені.

Відповідно до Протоколу засідання тендерного комітету ХКП «МІСЬКСВІТЛО» від 28 листопада 2016 року №8 переможцем відкритих торгів було визнано товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕСЛА ЗЕТ», пропозиція конкурсних торгів якого була найбільш економічно вигідною, вартість предмету закупівлі – 3 888 600,00 гривень (з ПДВ).

Товариство з обмеженою відповідальністю «Всеукраїнська екологічна компанія» (надалі - ТОВ «Всеукраїнська екологічна компанія») зареєстровано у Голосіївській районній у місті Києві державній адміністрації від 05 лютого 2014 року, номер запису про проведення державної реєстрації №1 068 102 0000 031882.

Юридична адреса ТОВ «Всеукраїнська екологічна компанія»: вул. Героїв Оборони, 9/10, група приміщень №31, Голосіївський район м. Київ, 03127, код ЄДРПОУ 38604128, р/р 26009011208491у банку АК «УСБ» м. Київ, МФО 300023.

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 Витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань вид діяльності товариства є технічні випробування та дослідження (КВЕД – 71.20).

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

Товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕСЛА ЗЕТ» (надалі - ТОВ «ТЕСЛА ЗЕТ») зареєстровано у Оболонській районній у м. Києві державній адміністрації від 29 вересня 2008 року, номер запису про проведення державної реєстрації №1 069 102 0000 023975.

Юридична адреса ТОВ «ТЕСЛА ЗЕТ»: вул. Автозаводська, 41, кв. 121, м. Київ, 03065, код ЄДРПОУ 36186964, р/р 26005010014911 в ПАТ «А-БАНК», МФО 307770.

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 Витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань вид діяльності товариства є виробництво електричного освітлювального устаткування (КВЕД – 27.40).

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

Територіальним відділенням вимогами про надання інформації від 14 грудня 2016 року №01-27/11-2982-2983 витребувано тендерну документацію та інші документи від ТОВ «Всеукраїнська екологічна компанія» та ТОВ «ТЕСЛА ЗЕТ» (надалі – Учасники).

Листами ТОВ «Всеукраїнська екологічна компанія» від 26 грудня 2016 року №26/12/2016-1 та ТОВ «ТЕСЛА ЗЕТ» від 26 грудня 2016 року №360 надали до Відділення необхідну інформацію та повідомили, що нарад, консультацій, зборів, розмов тощо з Замовником торгів під час підготовки до участі у конкурсі не проводилось.

Для підготовки тендерної пропозиції використовували форми, що були розміщені в електронній системі закупівель, у т. ч. у складі тендерної документації.

Здійснивши аналіз тендерних пропозицій Учасників було встановлено, що ТОВ «Всеукраїнська екологічна компанія» та ТОВ «ТЕСЛА ЗЕТ» узгоджували свою поведінку щодо подання тендерних 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 різних стадіях підготовки до участі в торгах, а саме:

1. Згідно з статтею 28 Закону України «Про публічні закупівлі» оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації, та шляхом застосування електронного аукціону.

Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» електронний аукціон полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.

Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни.

Проаналізувавши проведений електронний аукціон (таблиця 1) переможцем відкритих торгів було визнано ТОВ «ТЕСЛА ЗЕТ», пропозиція конкурсних торгів якою була найбільш економічно вигідною, вартість предмету закупівлі – 3 888 600,00 гривень (з ПДВ).

Таблиця 1.

№ п/п	Учасник	Первинна пропозиція, грн. (з ПДВ)	Остаточна пропозиція, грн. (з ПДВ)
1.	Товариство з обмеженою відповідальністю "ТЕСЛА ЗЕТ"	3 888 600	3 888 600
2.	Товариство з обмеженою відповідальністю "Всеукраїнська екологічна компанія"	3 963 600	3 923 600

Слід зазначити, що учасники протягом трьох етапів не здійснювали пониження ціни, а залишили незміною первинну пропозицію.

Згідно з листа ТОВ «Всеукраїнська екологічна компанія» від 26 грудня 2016 року №26/12/2016-1, товариство у наявності (придбаний) предмет закупівлі на момент проведення торгів, не мало. На участь у торгах ТОВ «Всеукраїнська екологічна компанія» було запропоновано предмет закупівлі виробництва ТОВ «ТЕСЛА ЗЕТ». У разі перемоги у торгах товариство планувало здійснити закупівлю предмету в ТОВ «ТЕСЛА ЗЕТ».

Таким чином, можна зробити висновок, що ТОВ «Всеукраїнська екологічна компанія» було технічним учасником тендеру.

2. У Тендерній документації Замовника у додатку №1 міститься Форма «Тендерна пропозиція», яку Учасники мали підготувати та вписати інформацію, яка вимагалась Замовником.

При аналізі цих документів (фотокопія 2, 3) було встановлено, що вказані документи мають аналогічне оформлення, виділення жирним шрифтом одних і тих самих тестових елементів, в окремих випадках однаковий текст в стовпчиках, тощо.

Також слід відмітити, що Учасники у документах вказали одну і ту ж поштову адресу: 49051, м. Дніпро, вул. Осіння, 2А, оф. 302.

Слід відмітити, що пункті 5 Форми «Тендерна пропозиція» від 21 жовтня 2016 року №21/10/16-2 ТОВ «Всеукраїнська екологічна компанія» зазначило найменування іншого учасника торгів ТОВ «ТЕСЛА ЗЕТ», хоча мало вказати власну назву.

Листом ТОВ «Всеукраїнська екологічна компанія» від 26 грудня 2017 року №26/12/2016-1 повідомило Відділення, що про інших учасників процедури закупівлі товариство дізналось після результатів аукціону з порталу prozorro.gov.ua.

фотокопія 2



3. Ми погоджуємося з умовами, що ви можете відкликати нашу чи всі тендерні пропозиції згідно з умовами тендерної документації та розуміємо, що Ви не обов'язані у прийнятті будь-якої іншої пропозиції більш вигідною для Вас умовами.

4. Якщо наша тендерна пропозиція буде асцендована, ми зобов'язуємося підписати Договір і замовником не пізніше, ніж через 20 днів з дня прийняття рішення про намір укласти договір про закупівлю відповідно до вимог тендерної документації та пропозицій учасників-переможців, але не раніше, ніж через десять днів з дати направлення на веб-портал Уповноваженого органу повідомлення про намір укласти договір про закупівлю.

5. У разі визначення нас переможцем торгів та прийняття рішення про намір укласти договір ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТЕСЛА ЗЕТ» зобов'язується відкликати до вимог пп.2.2.1-2.2.2 розділу 5 тендерної документації в строк з'яті днів з дати оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про намір укласти договір надати замовнику перекладення актів тендерної пропозиції з урахуванням результатів аукціону (замовнику та підписану тендерну пропозицію (Додаток 1) з відомленням розрешеною ціною).

6. Завжди ми не підписом чи підтверджуємо повну, безумовну і безальтернативну згоду з усіма умовами проведення процедури закупівлі, визначеними в тендерній документації.

Директор

ТОВ «БІСЦУРАЙСЬКА ЕКОЛОГІЧНА КОМПАНІЯ»



Ю.Б. Девушак

Крім того ПДВ:	648 100,00
Загальна вартість товару з ПДВ:	3 888 000,00

1. Ми погоджуємося з основними умовами Договору, які викладені у Додатку 5 до Документації «Проект договору» тендерної документації, та з тим, що основні умови Договору про закупівлю не можуть виконуватися після його підписання до виконання зобов'язань сторонами, у повному обсязі, крім випадків, визначених частинною четвертою статті 36 Закону. У разі визначення нас переможцем та прийняття рішення про намір укласти договір про закупівлю, ми відміняємо на себе зобов'язання виконати всі умови, передбачені договором.

2. Ми згодні дозвувати умов тендерної пропозиції протягом 90 робочих днів з дня розкриття тендерної пропозиції. Наша тендерна пропозиція буде обов'язково для нас і може бути автоматично замовником у будь-який час до закінчення встановленого Законом терміну.

3. Ми погоджуємося з умовами, що ви можете відкликати нашу чи всі тендерні пропозиції згідно з умовами тендерної документації та розуміємо, що Ви не обов'язані у прийнятті будь-якої іншої пропозиції з більш вигідними для Вас умовами.

4. Якщо наша тендерна пропозиція буде асцендована, ми зобов'язуємося підписати Договір і замовником не пізніше, ніж через 20 днів з дня прийняття рішення про намір укласти договір про закупівлю відповідно до вимог тендерної документації та пропозицій учасників-переможців, але не раніше, ніж через десять днів з дати направлення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про намір укласти договір про закупівлю.

5. У разі визначення нас переможцем торгів та прийняття рішення про намір укласти договір ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТЕСЛА ЗЕТ» зобов'язується відкликати до вимог пп.2.2.1-2.2.2 розділу 5 тендерної документації в строк з'яті днів з дати оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про намір укласти договір надати замовнику перекладення актів тендерної пропозиції з урахуванням результатів аукціону (замовнику та підписану тендерну пропозицію (Додаток 1) з відомленням розрешеною ціною).

6. Завжди ми не підписом чи підтверджуємо повну, безумовну і безальтернативну згоду з усіма умовами проведення процедури закупівлі, визначеними в тендерній документації.

Директор

ТОВ «Тесла Зет»



Заболотний С.В.

Аналогічність оформлення вказаних документів, разом з якими надійшли пропозиції учасників вказує на те, що Учасники спільно готували пропозиції конкурсних торгів та обмінювались інформацією під час підготовки до участі у торгах.

3. Відповідно до документації конкурсних торгів Замовника для підтвердження відсутності підстав відмови в участі процедури закупівлі, передбачених статтею 17 Закону України «Про публічні закупівлі», Учаснику необхідно було надати Гарантійний лист в довільній формі.

При аналізі цих Гарантійних листів (фотокопія 4) було встановлено, що вони є однаковими за оформленням, зокрема:

- а) в обох випадках документи виконані однаковим стилем;
- б) виділення жирним шрифтом одних і тих самих тестових елементів;
- в) з однаковим текстом, тощо.



Вих. №20/10-16-10 від «21» жовтня 2016р.

Голові тендерного комітету

Гарантійний лист щодо відсутності підстав для відмови в участі в процедурі закупівлі, що визначені ч. 1 та ч.2 ст. 17 Закону України «Про публічні закупівлі».

Дякуючи листом ТОВ «БІСЦУРАЙСЬКА ЕКОЛОГІЧНА КОМПАНІЯ» (ЄДРПОУ 38604128) гарантію про відсутність підстав, що визначені у ч. 1 та ч.2 ст. 17 Закону України «Про публічні закупівлі», для вживання в участі нашого Товариства у процедурі закупівлі - ЛАМІНИ ТА СВІТІЛЬНИКИ, ІНШІ, (код ДК 021-2015 - 31500000-1 «ОСВІТЛЮВАЛЬНЕ ОЗНАЧЕННЯ ТА ЕЛЕКТРИЧНІ ЛАМПИ») (СВІТІЛЬНИКИ), які провадить ХМЬЛЬНИЦЬКЕ КОМУНАЛЬНЕ ПІДПРИЄМСТВО «МІСЬКВІСЛІД», а саме:

1) ТОВ «БІСЦУРАЙСЬКА ЕКОЛОГІЧНА КОМПАНІЯ» (ЄДРПОУ 38604128) не пропонує, не дає та не погоджується дати прямо чи опосередковано будь-якій особі замовника, іншого державного органу винагороду в будь-якій формі (грошовій чи іншій) на роботу, шина реч, послуга тощо) з метою вплинути на прийняття рішення щодо визначення переможця процедури закупівлі або застосування замовником певної процедури закупівлі;

2) відомості про окремі особи, ТОВ «БІСЦУРАЙСЬКА ЕКОЛОГІЧНА КОМПАНІЯ» (ЄДРПОУ 38604128) як є учасником, не внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або інші зв'язані з корупцією правопорушення;

3) службові (послудові) особи учасника, директора ТОВ «БІСЦУРАЙСЬКА ЕКОЛОГІЧНА КОМПАНІЯ» (ЄДРПОУ 38604128) Ю.Б. Девушак, якого уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, не було включено в імені і вказано до відомості про рішення з сфери закупівель корупційного правопорушення;

4) єсуттєво господарювання ТОВ «БІСЦУРАЙСЬКА ЕКОЛОГІЧНА КОМПАНІЯ» (ЄДРПОУ 38604128) протягом останніх трьох років не притягувало до відповідальності за порушення, передбачені статтею 4-ї частини статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», з яких випливають антимонопольних угодження, дій, що створюють спотворення вільної конкуренції (тендерів);

5) Директор ТОВ «БІСЦУРАЙСЬКА ЕКОЛОГІЧНА КОМПАНІЯ» Ю.Б. Девушак, якого уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, не було включено в імені і вказано до відомості про рішення з сфери закупівель корупційного правопорушення;

ТОВ «ТЕСЛА ЗЕТ»
Корпоративна адреса: 03065, м. Київ, вул. Антоновичівська 4/1/21
Вербовий вул./Володимирська вул. Офісний 2а
(096) 760 18 38 (056) 726 35 50
№ свідоцтва 200509959
www.tesla-zet.com.ua
publcr.tesla-zet.com.ua

Вих. № 4/16 від «21» жовтня 2016 року

Голові тендерного комітету

Гарантійний лист

ТОВ «Тесла Зет» (ЄДРПОУ 36186904) гарантує про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі ЛАМІНИ ТА СВІТІЛЬНИКИ, ІНШІ, (код ДК 021-2015 - 31500000-1 «ОСВІТЛЮВАЛЬНЕ ОЗНАЧЕННЯ ТА ЕЛЕКТРИЧНІ ЛАМПИ») (СВІТІЛЬНИКИ), які провадить ХМЬЛЬНИЦЬКЕ КОМУНАЛЬНЕ ПІДПРИЄМСТВО «МІСЬКВІСЛІД», (що визначені) ч. 1 та ч.2 ст. 17 Закону України «Про публічні закупівлі», а саме:

- 1) ТОВ «Тесла Зет» не пропонує, не дає та не погоджується дати прямо чи опосередковано будь-якій особі замовника, іншого державного органу винагороду в будь-якій формі (грошовій чи іншій) на роботу, шина реч, послуга тощо) з метою вплинути на прийняття рішення щодо визначення переможця процедури закупівлі або застосування замовником певної процедури закупівлі;
- 2) відомості про ТОВ «Тесла Зет», яке є учасником, не внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або інші зв'язані з корупцією правопорушення;
- 3) службові (послудові) особи учасника (директора ТОВ «Тесла Зет» Заболотного С.В.), яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, не було включено в імені і вказано до відомості про рішення у сфері закупівель корупційного правопорушення;
- 4) ТОВ «Тесла Зет» протягом останніх трьох років не притягувало до відповідальності за порушення, передбачені статтею 4-ї частини статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антимонопольних угодження дій, що створюють спотворення вільної конкуренції (тендерів);
- 5) Директор ТОВ «Тесла Зет» Заболотний С.В., який підписав тендерну пропозицію, не був зазначений за злочин, визначений в корисливих мотивах, судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку;
- 6) тендерна пропозиція подана ТОВ «Тесла Зет», який не є повноваженою особою з іменем учасника процедури закупівлі та або членом (членими) тендерного комітету, уповноваженою особою (особами) замовника;
- 7) ТОВ «Тесла Зет» не визначений у встановленому законом порядку банкрутом та стосовно нього не підлягає ліквідаційній процедурі;
- 8) у Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань наявна інформація, передбачена пунктом 9 частини другої статті 9 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань»;
- 9) ТОВ «Тесла Зет», яке є учасником, має антикорупційну програму та уповноваженого з реалізації антикорупційної програми;
- 10) ТОВ «Тесла Зет» не має зобов'язаності і складати податки і збори (обов'язкові платежі).

Директор ТОВ «Тесла Зет»

Заболотний С.В.

Такі однакові особливості оформлення не впливають з вимог Замовника та не встановленні державними чи іншими стандартами.

4. Відповідно до документації конкурсних торгів Замовника для підтвердження відсутності підстав відмови в участі процедури закупівлі, Учаснику необхідно було надати інформацію у формі довідки або листа у довільній формі, яка/який підтверджує, що учасник ознайомився з проектом договору та гарантує свої зобов'язання за ним.

При аналізі цих довідок (фотокопія 5) було встановлено, що вони є однаковими за змістом та оформленням.

Оформлення цих довідок здійснювалось у довільній формі, яка непередбачена Документацією конкурсних торгів Замовника, що зумовлює індивідуальні особливості кожної довідки, підготовленої самостійно кожним окремим учасником. Натомість, вказані однакові особливості оформлення свідчать про те, що ці листи готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці документів.

фотокопія 5



5. Відповідно до документації конкурсних торгів Замовника для підтвердження відсутності підстав відмови в участі процедури закупівлі, Учаснику необхідно було надати в складі пропозиції згоду (лист в довільній формі) на обробку персональних даних (із їх зазначенням) посадової особи учасника, що підписала документи пропозиції (в т.ч. збирання, зберігання і поширення). В листі-згоді на обробку персональних даних мають бути зазначені: прізвище, ім'я та по-батькові особи, її місце проживання, ідентифікаційний код та паспортні дані (серія, №, ким і коли виданий).

При аналізі цих довідок (фотокопія 6) було встановлено, що вони є однаковими за оформленням, зокрема:

- а) в обох випадках документи виконані однаковим стилем;
- б) Учасниками застосовано однакові назви документів;
- в) з однаковим текстом, тощо.

Такі однакові особливості оформлення не впливають з вимог Замовника та не встановленні державними чи іншими стандартами.

фотокопія 6



Оформлення цих документів здійснювалось у довільній формі, яка непередбачена документацією конкурсних торгів Замовника, що зумовлює індивідуальні особливості кожного документу, підготовленої самостійно кожним окремим учасником. Натомість, вказані однакові особливості оформлення свідчать про те, що ці листи готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці документів.

6. Учасниками у тендерних пропозиція була надана додатково довідка-пояснення про предмет закупівлі.

Зміст та оформлення цих документів не передбачено тендерною документацією Замовника та повинна здійснюватися Учасниками у довільній формі, що зумовлює індивідуальні особливості кожного документу, підготовленої самостійно кожним окремим учасником.

При аналізі цих довідок (фотокопія 7) було встановлено, що вони є однаковими за змістом та оформленням.



Аналогічність оформлення вказаних документів вказує на те, що учасники спільно готували пропозиції конкурсних торгів та обмінювались інформацією під час підготовки до участі у торгах.

7. Для підтвердження технічних, якісних та кількісних характеристик предмета закупівель обидва учасники надали ідентичні: Протоколи випробувань, Паспорт керівництво по експлуатації світильника TZ-LSTREET-50-K, Паспорт керівництво по експлуатації світильника TZ-LSTREET-30-K, Сертифікати відповідності, Декларації про відповідність ТОВ «ТЕСЛА ЗЕТ», наприклад (фотокопія 8), що свідчить про тісні ділові та економічні зв'язки та спільну підготовку учасниками пропозицій.



8. Згадані учасники торгів перебувають у цивільно-правових відносинах.

Листом від 26 грудня 2016 року №360 ТОВ «ТЕСЛА ЗЕТ» повідомила Відділення, що протягом 2016 року товариство згідно рахунків було поставлено товари ТОВ «Всеукраїнська екологічна компанія» без укладення відповідних угод, контрактів, про що свідчать видаткові накладні:

- видаткова накладна від 19 лютого 2016 року №9;
- видаткова накладна від 19 лютого 2016 року №10;
- видаткова накладна від 23 лютого 2016 року №25;
- видаткова накладна від 30 березня 2016 року №19;
- видаткова накладна від 23 березня 2016 року №26;
- видаткова накладна від 18 березня 2016 року №18;
- видаткова накладна від 04 квітня 2016 року №22;
- видаткова накладна від 04 квітня 2016 року №23;
- видаткова накладна від 11 травня 2016 року №34;
- видаткова накладна від 17 травня 2016 року №35;
- видаткова накладна від 10 червня 2016 року №50;
- видаткова накладна від 09 серпня 2016 року №56.

Зазначені факти вказують, що ТОВ «ТЕСЛА ЗЕТ» та ТОВ «Всеукраїнська екологічна компанія» перебувають у тісних господарських відносинах.

Зазначенні обставини свідчать про співпрацю між суб'єктами господарювання, що може підтверджувати про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці пропозицій з конкурсних торгів.

Наведені докази свідчать про те, що документи, які були подані на торги у складі пропозицій з конкурсних ТОВ «Всеукраїнська екологічна компанія» та ТОВ «ТЕСЛА ЗЕТ» готувалися ними узгоджено та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці пропозицій з конкурсних торгів.

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, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення конкурсних процедур закупівлі 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 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.

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 конкурсних торгів та докази зібрані в процесі розгляду справи в сукупності і взаємозв'язку вказують на узгоджену поведінку з боку ТОВ «Всеукраїнська екологічна компанія» та ТОВ «ТЕСЛА ЗЕТ» при підготовці пропозиції з конкурсних торгів та відсутність змагальності у торгах, 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.

Вищезазначені дії ТОВ «Всеукраїнська екологічна компанія» та ТОВ «ТЕСЛА ЗЕТ», які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та проведення 28 листопада 2016 року Хмельницьким комунальним підприємством «МІСЬКСВІТЛО» процедури торгів щодо закупівлі «Ламп та світильників, інші» (код ДК 021:2015 – 31500000-1 «Освітлювальне обладнання та електричні лампи») (світильники), код Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010-27.40.3) є порушенням 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 торгів.

Відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за таке порушення передбачена відповідальність у вигляді накладення штрафу у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єктів господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

Згідно з представленої ТОВ «Всеукраїнська екологічна компанія» довідкою від 29 травня 2017 року №29/05/17 дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2016 рік склав 3 173 400,0 грн.

Станом на 28 серпня 2017 року ТОВ «ТЕСЛА ЗЕТ» на вимоги Відділення від 17 травня 2017 року №01-27/11-1085 та від 08 серпня 2017 року №01-27/11-1637 про надання інформації (до 30 травня 2017 року та до 22 серпня 2017 року), довідку про доходи (виручку) від реалізації продукції (робіт, послуг) за 2016 рік не надало.

Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу голови 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.

У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №03-06/12-17 від 09 серпня 2017 року №11/80-п ТОВ «Всеукраїнська екологічна компанія» та ТОВ «ТЕСЛА ЗЕТ» будь-яких зауважень чи заперечень по результатам розгляду справи не надали.

При визначенні розміру штрафу враховано наступне:

- ТОВ «Всеукраїнська екологічна компанія» сприяло розгляду справи №03-06/12-17;
- ТОВ «ТЕСЛА ЗЕТ» сприяло розгляду справи №03-06/12-17.

Розглянувши матеріали справи, подання з попередніми висновками у справі №03-06/12-17 від 09 серпня 2017 року №11/80-п у їх сукупності, адміністративна колегія Відділення дійшла до висновку, що подані матеріали достатні, а наведені у поданні висновки обґрунтовані і доведені, що є підставою для прийняття рішення.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 12, 12¹, 14, 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного

комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 291/5482, (зі змінами), пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Відділення,

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Всеукраїнська екологічна компанія» (вул. Героїв Оборони, 9/10, група приміщень №31, Голосіївський район м. Київ, 03127, код ЄДРПОУ 38604128), товариства з обмеженою відповідальністю «ТЕСЛА ЗЕТ» (вул. Автозаводська, 41, кв. 121, м. Київ, 03065, код ЄДРПОУ 36186964), які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та проведення 28 листопада 2016 року Хмельницьким комунальним підприємством «МІСЬКСВІТЛО» процедури торгів щодо закупівлі «Ламп та світильників, інші» (код ДК 021:2015 – 31500000-1 «Освітлювальне обладнання та електричні лампи») (світильники), код Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010-27.40.3) порушенням 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 торгів.
2. За вчинення порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Всеукраїнська екологічна компанія» у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
3. За вчинення порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕСЛА ЗЕТ» у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у **двомісячний строк** з дня його одержання.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України може бути оскаржене до Господарського суду **в двомісячний строк** з дня його одержання.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», **протягом п'яти днів** з дня сплати штрафів, необхідно надіслати до Відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Голова адміністративної колегії
Голова відділення

В.Олуйко