



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

22 червня 2018 року

м. Хмельницький

№ 24-р/к

справа №03-06/04-18

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 №03-06/04-18 відносно товариства з обмеженою відповідальністю «Торгівельно-промислова компанія ПРОМІМПЕКС» (вул. Новомостицька, 25, м. Київ, 04074, ЄДРПОУ – 38233883) (надалі – ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС»), товариства з обмеженою відповідальністю «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» (вул. Сирецька, 96, кім. 15, м. Київ, 04073, ЄДРПОУ – 32555699) (надалі – ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ») та подання з попередніми висновками у справі №03-06/04-18 від 21 травня 2018 року №72-03/42-п Відділу досліджень та розслідувань Відділення, за участю директора ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» Білецького В.П.,

ВСТАНОВИЛА:

Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) здійснено державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері публічних закупівель у Хмельницькій області.

За результатами дослідження в діях ТОВ «Торгівельно-промислова компанія ПРОМІМПЕКС» (вул. Новомостицька, 25, м. Київ, 04074, ЄДРПОУ – 38233883), ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» (вул. Сирецька, 96, кім. 15, м. Київ, 04073, ЄДРПОУ – 32555699) були виявлені ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

У зв'язку з цим, розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 16 лютого 2018 року №5-рп/к розпочато розгляд справи №03-06/04-18 відносно ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» та ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ», за дії, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та проведення у липні 2017 року Відокремленим підрозділом «Хмельницька АЕС» державного підприємства «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом» процедури відкритих торгів (UA-2017-07-05-000256-b) по закупівлі: рукавів високого тиску (код 44160000-9 згідно ДК 021-2015 (Магістральні трубопроводи, труби, обсадні труби, тьюбіги та супутні вироби) і 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 №03-06/04-18 встановлено наступне.

Протягом липня 2017 року Відокремленим підрозділом «Хмельницька АЕС» державного підприємства «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом» (надалі – ДП

«НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС», Замовник) було проведено процедуру відкритих торгів (UA-2017-07-05-000256-b) по закупівлі: рукавів високого тиску (код 44160000-9 згідно ДК 021-2015 (Магістральні трубопроводи, труби, обсадні труби, тюрінги та супутні вироби).

Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2017-07-05-000256-b кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 17:00 год. 20 липня 2017 року.

Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у тендері свої пропозиції подали два учасника:

1. Товариство з обмеженою відповідальністю «Торгівельно-промислова компанія ПРОМІМПЕКС» (вул. Новомостицька, 25, м. Київ, 04074, ЄДРПОУ – 38233883).
2. Товариство з обмеженою відповідальністю «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» (вул. Сирецька, 96, кім. 15, м. Київ, 04073, ЄДРПОУ – 32555699).

Згідно з Витягом з Протоколу засідання тендерного комітету Замовника від 28 липня 2017 року №694 було визнано переможцем відкритих торгів ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ», тендерна пропозиція якого була найбільш економічно вигідною, вартість предмету закупівлі 48 927,17 гривень (з ПДВ).

ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» зареєстрований у Подільській районній в місті Києві державній адміністрації 01 серпня 2012 року, номер запису про проведення державної реєстрації фізичної особи №107711070009029716.

ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» є платником податків, здійснює господарську діяльність: виробництва інших гумових виробів (КВЕД – 22.19), має розрахунковий та інші рахунки в установах банків, печатку зі своїм найменуванням є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Юридична адреса ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС»: вул. Новомостицька, 25, Подільський район, Київ, 04074, ЄДРПОУ – 38233883, р/р 26008052725954 в ПАТ КБ «ПриватБанк», МФО 300711.

ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» зареєстровано у Печерській районній в місті Києві державній адміністрації 11 вересня 2003 року, номер запису про проведення державної реєстрації №10701050001013214.

Юридична адреса ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ»: вул. Сирецька, 96, кім. 15, Подільський район, м. Київ, 04073, ЄДРПОУ – 32555699, р/р 26008052725954 в ПАТ КБ «ПриватБанк», МФО 300711.

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 Виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань вид діяльності підприємства є виробництва інших гумових виробів (КВЕД – 22.19).

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

На адресу ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» та ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» були направлені вимоги від 04 жовтня 2017 року №01-27/11-2016-2017 про надання інформації, зокрема, інформації та документів, які стосувалися підготовки та участі вказаних суб'єктів господарювання у тендері.

Листами ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» від 03 листопада 2017 року №05-01/64 та ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» від 03 листопада 2017 року №05-01/64 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. Використовували стандартні

шаблони, (форми), що надавались Замовником торгів у тендерній документації. Тендерні пропозиції готувались безпосередньо працівниками ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» та ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ».

Здійснивши аналіз тендерних пропозицій ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» та ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» (надалі – Учасники) були виявлені обставини, які свідчать, що Учасники узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у торгах.

Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Учасниками на різних стадіях підготовки до участі в торгах, а саме:

1. Відповідно до Оголошення про проведення відкритих торгів UA-2017-07-05-000256-b кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 17:00 год. 20 липня 2017 року.

Тендерні пропозиції згідно з Реєстром отриманих тендерних пропозицій були подані ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» 19 липня 2017 року о 10:17 год. та ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» 19 липня 2017 року о 10:30 год.

Таким чином, надання Тендерних пропозицій Учасниками до електронної системи закупівель відбулося одночасно, 19 липня 2017 року за один день до завершення кінцевого строку подання тендерних пропозицій та майже в один час з різницею 13 хв.

Ці обставини можуть свідчити про те, що ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» та ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» обмінювались інформацією під час підготовки до участі у торгах та узгоджували свою поведінку під час подання пропозиції.

2. 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 проведені електронні аукціони (таблиця 1) переможцем відкритих торгів було визнано ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ», тендерна пропозиція якого була найбільш економічно вигідною, вартість предмету закупівлі – 48 927,17 гривень (з ПДВ).

Таблиця 1.

№ п /п	Учасник	Первинна пропозиція, грн. (без ПДВ)	Остаточна пропозиція, грн. (без ПДВ)
1.	ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС»	41 384,23	41 384,23
2.	ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ»	40 772,64	40 772,64

Відповідно до тендерної документації, єдиним критерієм оцінки тендерних пропозицій є «Ціна» (питома вага критерію складає 100 відсотків). Оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою шляхом застосування електронного аукціону. Переможцем визначається учасник, який за результатами електронного аукціону надав пропозицію з найменшою ціною із врахуванням нецінових критеріїв оцінки.

Отже, зі зменшенням ціни пропозиції зростає вірогідність перемоги в Торгах. За таких обставин, суб'єкт господарювання, який приймає участь у закупівлі, задля забезпечення своєї перемоги, пропонував би кращі умови за найнижчими цінами. Ці задачі відповідають

принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.

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

Згідно листа ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» від 03 листопада 2017 року №05-01/64, товариства у наявності (придбаний) предмет закупівлі на момент проведення торгів, не мало, лише планувалось його виготовити.

Така поведінка під час аукціону підтверджують факт обізнаності Учасників щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгоджену поведінку.

Зважаючи на те, що ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» фактично не приймало участь в аукціоні та на момент проведення торгів не мало у наявності предмету закупівлі, можна зробити висновок, що ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» було технічним учасником тендеру та подало тендерну пропозицію прикриття.

3. Відповідно до статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель. Документ з тендерною пропозицією подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації. Документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.

Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик, на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.

Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZorro. Авторизовані в системі ProZorro майданчики надають доступ до модулю електронного аукціону, який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісами з автоматичним обміном інформацією.

Після реєстрації Учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.

З інформації наданої ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» (лист від 03 листопада 2017 року №05-01/64) та ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» (лист від 03 листопада 2017 року №05-01/64) встановлено, що з метою прийняття участі у зазначеному вище тендері Учасники зареєструвались на електронних майданчиках ZAKUPKI.PROM.UA та ETM SmartTender.biz.

Учасниками під час завантаження документів (тендерних пропозицій) для участі в процедурі відкритих торгів (UA-2017-07-05-000256-b) по закупівлі: рукавів високого тиску (код 44160000-9 згідно ДК 021-2015 (Магістральні трубопроводи, труби, обсадні труби, тубінги та супутні вироби), яка проводилась Замовник протягом липня 2017 року, через електронні майданчики ZAKUPKI.PROM.UA (ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС») та ETM SmartTender.biz (ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ») використовували однакову IP адресу: **185.128.232.106** (19.07.2017 року ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» о 10:17:27 год. (лист ТОВ НВП «Інформаційні технології від 15 січня 2018 року №14), 21.06.2017 ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» о 07:55:45 год. (лист ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» від 18 січня 2018 року №58/01)).

IP-адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу TCP/IP (Інтернет).

Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ru/services/information-service/site-location>) комп'ютерне обладнання з якого здійснювалась реєстрація, вхід до кабінету учасника та інші дії, пов'язані з подачею заявки, документів на участь у процедурі закупівлі фактично знаходиться у м. Києві, провайдером IP-адреси **185.128.232.106** є ТОВ «Гігатранс Україна» (вул. Васильківська, 37, літера «В», м. Київ, 03022).

Згідно з листом ТОВ «Гігатранс Україна» від 15 травня 2018 року №487/1, IP адреси: **185.128.232.106** закріплена за товариством з обмеженою відповідальністю «Виробнича компанія «РВТ-МАЙСТЕР» (ЄДРПОУ – 37570156) адреса надання послуг: **вул. Сирецька, 96, м. Київ, 04073.**

Слід відмітити, що відповідно до Виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань юридична адреса ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ»: **вул. Сирецька, 96, кім. 15, Подільський район, м. Київ, 04073.**

Таким чином, Учасники використовували для подання тендерних пропозицій для участі у тендері (UA-2017-07-05-000256-b) одне обладнання (комп'ютера чи пристрої у мережах).

Отже, той факт, що ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» та ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ», які виступали конкурентами в торгах, подавали свої тендерні пропозиції з комп'ютерного обладнання, яке знаходиться за однією адресою та завантажували їх з використанням однієї IP-адреси, не є природним та свідчить про те, що у період підготовки та участі у процедурах закупівлі Учасники діяли спільно та були обізнані щодо цінкових пропозицій один одного.

4. У Тендерній документації Замовника у додатку №4 міститься Форма «Тендерна пропозиція», яку Учасники мали підготувати та вписати інформацію, яка вимагалась Замовником.

При аналізі цих документів 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 зокрема:

- а) найменування Учасника в обох випадках виділено жирним шрифтом;
- б) однакові особливості оформлення;
- в) загальна вартість тендерної пропозиції в обох Учасників прописана курсивним та жирним шрифтом, тощо.

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

5. Відповідно до Додатку 1 Тендерної документації Замовника, Учаснику необхідно було надати довідку в довільній формі про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі, зазначених у пунктах 2, 3, 4, 5, 6, 8,9, 10 частини 1 та частини 2 статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі».

При аналізі Довідок було встановлено, що вони є однаковими за змістом зокрема:

- а) однакові особливості оформлення;
- б) в обох випадках документ містить однаковий текст;
- в) одні і ті ж текстові елементи виділені жирним шрифтом;
- г) одні і ті ж текстові елементи підкреслені, тощо.

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

Оформлення цих Довідок здійснювалось у довільній формі, яка не передбачена Тендерною документацією 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.

6. Відповідно до Додатку 1 Тендерної документації Замовника, Учаснику необхідно було надати довідку в довільній формі про те, що він не підпадає під дію Закону України «Про санкції».

При аналізі Довідок було встановлено, що вони є однаковими за змістом зокрема:

- а) Учасниками застосовано однакову назву документів та виділено жирним шрифтом;
- б) в обох випадках документ містить однаковий текст;
- в) одні і ті ж текстові елементи підкреслені;
- г) в обох документах в кінці тексту відсутня крапка, тощо.

Оформлення цих довідок здійснювалось у довільній формі, яка не передбачена Тендерною документацією 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.

7. Здійснивши моніторинг публічних закупівель, які проводились протягом 2017 року з використанням системи публічних закупівель «Prozorro» встановлено, що ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» та ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» спільно брали участь в 5 публічних закупівлях.

У Хмельницькій області за цей період разом прийняли участь у 3 тендерах (таблиця 2).

Таблиця 2

№ п /п	Замовник	Предмет закупівель	Назва Учасника			
			ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС»		ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ»	
			Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.
1.	ВП ХАЕС ДП "НАЕК "Енергоатом"	Рукави високого тиску (UA-2017-08- 14-000089-b)	45 186,92	45 186,92	44 084,80	44 084,80
2.	ВП ХАЕС ДП "НАЕК "Енергоатом"	Рукава високого тиску (UA-2017-07- 05-000256-b)	41 384,23	41 384,23	40 772,64	40 772,64
3.	ВП ХАЕС ДП "НАЕК "Енергоатом"	Рукави високого тиску (UA-2017-05- 22-000068-a)	38 581,25	38 581,25	38 133,76	38 133,76

Проаналізувавши зазначені тендерні закупівлі Відділенням встановлено, що в усіх тендерах у яких приймали лише та ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» та ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» переможцем було визнано останнього.

Слід відмітити, що ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» та ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» протягом трьох етапів жодного разу не здійснювали пониження ціни, а залишили незмінною первинну пропозицію, хоча різниця з іншим учасником тендеру (ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ») складала в межах 500-600 грн.

Винятком є лише 1 тендерна процедура, у якій приймали участь, крім ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» та ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ», ще декілька інших учасників, які здійснювали пониження ціни пропозиції.

Отже, за конкурентних умов ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» та ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» задля забезпечення своєї перемоги, пропонували кращі умови за найнижчими (конкурентними) цінами ні ж інші учасники тендеру. Такі дії ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» та ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» відповідали принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання. Така конкуренція відбувалась лише при умові коли участь у тендері приймали інші суб'єкти господарювання та створювали конкурентне умови під час аукціону.

Таким чином, можна зробити висновок, що ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» є технічним учасником тендеру та подало тендерну пропозицію прикриття.

Зазначені обставини свідчать про співпрацю між суб'єктами господарювання, що підтверджує обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.

8. Відповідно до Додатку 1 Тендерної документації Замовника, Учаснику необхідно було надати довідку в довільній формі, що підтверджує досвід виконання аналогічних договорів за підписом керівника підприємства – учасника та скріплена печаткою (*якщо учасник здійснює свою діяльність за наявності печатки*).

При аналізі Тендерної пропозиції ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» було встановлено, що учасник не надав документального підтвердження виконання аналогічних договорів.

Таким чином, тендерна пропозиція ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» не відповідала кваліфікаційним критеріям, які були встановлені тендерною документацією Замовника. У разі розгляду тендерної пропозиції ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» на відповідність вимогам тендерної документації Замовником торгів вона була б відхилена.

Таким чином, можна зробити висновок, що ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» було технічним учасником тендеру та подало тендерну пропозицію прикриття.

Зазначенні обставини свідчать про співпрацю між суб'єктами господарювання, що підтверджує обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.

9. Згадані учасники торгів перебували у господарських відносинах.

Згідно з листами ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» від 03 листопада 2017 року №05-01/64, ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» від 03 листопада 2017 року №05-01/64 протягом січня-серпня 2017 року між ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» та ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» були господарські відносини, про що свідчить укладені Договори поставки №ТПК-0301/1 від 03 січня 2017 року та №5/1-ЗГ-КВ від 05 січня 2017 року, який діяв на момент підготовки та проведення процедури закупівлі.

Таким чином, тривалі господарські відносини між ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» та ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» можуть створювати певні умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунення конкуренцію між ними під час участі у вищезазначених торгах.

10. Згідно з листа ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» від 03 листопада 2017 року №05-01/64 одним із засновників та власників товариства є Кричин Дмитро Миколайович, частка в статутному капіталі становить 11 975 000,00 гривень, що складає 50 % статутного капіталі, який зареєстрований в за адресою: проспект Правди, 19-А, кв. 131, Подільський район, м. Київ, 04108.

Відповідно до листа ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» від 03 листопада 2017 року №05-01/64 засновником та власником товариства є Абашина Анастасія Євгенівна, яка зареєстрована в за адресою: проспект Правди, 19-А, кв. 131, Подільський район, м. Київ, 04108.

Зазначенні обставини можуть свідчити про пов'язаність суб'єктів господарювання між собою, що підтверджує обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій.

Наведені докази свідчать про те, що документи, які були подані на торги у складі тендерних пропозицій ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» та ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» готувалися ними узгоджено та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій.

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 тендерних пропозицій, 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.

Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

Отже, аналіз тендерних пропозицій та докази зібрані в процесі дослідження в сукупності і взаємозв'язку вказують на узгоджену поведінку з боку ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» та ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» при підготовці тендерних пропозицій 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.

Вищезазначені дії ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» та ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ», які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та проведення у липні 2017 року Відокремленим підрозділом «Хмельницька АЕС» державного підприємства «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом» процедури відкритих торгів (UA-2017-07-05-000256-b) по закупівлі: рукавів високого тиску (код 44160000-9 згідно ДК 021-2015 (Магістральні трубопроводи, труби, обсадні труби, тубінги та супутні вироби) 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 другого 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 представленою ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» звіту про фінансові результати чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2017 рік склав 96 047,00 тис. гривень.

Згідно з представленою ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» звіту про фінансові результати чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2017 рік склав 60 395,90 тис. гривень.

У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №03-06/04-18 від 21 травня 2018 року №72-03/42-п листами від 31 травня 2018 року №04-31/05 та 01 червня 2018 року №73 ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС», ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» повідомило Відділення, що порушення законодавства про захист економічної конкуренції визнано. Порушення було вчинено ненавмисно у зв'язку з некомпетентністю менеджера товариства та звернулись з клопотанням не застосовувати значних штрафних санкції у зв'язку із важким фінансовим становищем.

Уповноважений представник ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» на засіданні адміністративної колегії Відділення повідомив, що порушення законодавства про захист економічної конкуренції визнав.

Також, звернувся з клопотанням не застосовувати значних штрафних санкцій у зв'язку із важким фінансовим становищем.

При визначенні розміру штрафу враховано наступне:

- ТОВ «ТПК ПРОМІМПЕКС» сприяло розгляду справи №03-06/04-18;
- ТОВ «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» сприяла розгляду справи №03-06/04-18.

Розглянувши матеріали справи, подання з попередніми висновками у справі №03-06/04-18 від 21 травня 2018 року №72-03/42-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,

ВИРШИЛА:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Торгівельно-промислова компанія ПРОМІМПЕКС» (вул. Новомостицька, 25, м. Київ, 04074, ЄДРПОУ – 38233883), товариства з обмеженою відповідальністю «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» (вул. Сирецька, 96, кім. 15, м. Київ, 04073, ЄДРПОУ – 32555699), які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та проведення у липні 2017 року Відокремленим підрозділом «Хмельницька АЕС» державного підприємства «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом» процедури відкритих торгів (UA-2017-07-05-000256-b) по закупівлі: рукавів високого тиску (код 44160000-9 згідно ДК 021-2015 (Магістральні трубопроводи, труби, обсадні труби, тюрінги та супутні вироби), 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 другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Торгівельно-промислова компанія ПРОМІМПЕКС» у розмірі 7339,00 (сім тисяч триста тридцять дев'ять) гривень.
3. За вчинення порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «ЗАВОД ГІДРОАРМАТУРИ» у розмірі 7339,00 (сім тисяч триста тридцять дев'ять) 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