

**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ****Р І Ш Е Н Н Я****АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІННИЦЬКОГО ОБЛАСНОГО
ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ**

12 травня 2016 року

№ 35-рш
м. Вінниця

Справа № 04-06/57-15

Адміністративна колегія Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 04-06/57-15 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «Стар Груп - 02», ТОВ «ДИЛЕР-ЦЕНТР» та фізичною-особою підприємцем (*інформація з обмеженим доступом*) та подання другого відділу досліджень і розслідувань від 25.04.2016 № 04-140,

ВСТАНОВИЛА:

Згідно з розпорядженням адміністративної колегії Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 31.08.2015 № 60-рк розпочато розгляд справи № 04-06/57-15 проти товариства з обмеженою відповідальністю "ДИЛЕР-ЦЕНТР" (місцезнаходження юридичної особи: 21007, м. Вінниця, вул. Фрунзе, 4. Ідентифікаційний номер - 13342038), товариства з обмеженою відповідальністю "Стар Груп-02" (місцезнаходження юридичної особи: 21007, м. Вінниця, вул. Фрунзе, 4. Ідентифікаційний номер – 34504557) та фізичної особи-підприємця (*інформація з обмеженим доступом*) за ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України "Про захист економічної конкуренції" - антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених у липні 2014 року Вінницьким будинком-інтернатом геріатричного профілю на закупівлю паперу побутового і туалетного та паперової продукції (підгузників для дорослих).

Під час самостійного дослідження територіального відділення було встановлено, що Вінницьким будинком-інтернатом геріатричного профілю (далі - Замовник) здійснено закупівлю паперу побутового і туалетного та паперової продукції (підгузники для дорослих). Постачальника вказаної продукції було визначено шляхом проведення конкурсних торгів (цінової пропозиції).

Акцепт пропозиції конкурсних торгів (цінової пропозиції) – 08.07.2014 р.

Дата оприлюднення та номер оголошення про проведення процедури закупівлі, опублікованого в державному офіційному друкованому виданні з питань державних закупівель № 137387, ВДЗ № 29 (25.06.2014 р.) від 25.06.2014.

У даній процедурі закупівлі взяли участь 3 суб'єкта господарювання:

1. ТОВ «Стар Груп-02» (21007, м. Вінниця, вул. Фрунзе, 4). Пропозиція – 201076,20 грн.
2. ТОВ «ДИЛЕР-ЦЕНТР» (21007, м. Вінниця, вул. Фрунзе, 4). Пропозиція – 217624,35

грн.

3. ФОП (*інформація з обмеженим доступом*). Пропозиція – 232171,65 грн.

Переможцем визнано ТОВ «Стар Груп-02».

За результатами здійсненого аналізу матеріалів тендеру по зазначеному предмету закупівлі встановлено наступне.

Замовник торгів надавав документацію запиту цінових пропозицій усім учасникам, до якої включаються: інструкція з підготовки цінових пропозицій для учасників торгів, технічне завдання (додаток 1), основні умови договору про закупівлю (додаток 2), форма цінової пропозиції (додаток 3), форма реєстру документів, наданих у складі цінової пропозиції (додаток 4).

За результатами аналізу поданих ТОВ «Стар Груп-02», ТОВ «ДИЛЕР-ЦЕНТР» та ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) документів виявлено деяку схожість в їх оформленні.

Інформаційна довідка з Єдиного реєстру підприємств, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство, подана трьома Учасниками Замовнику, датована 03.07.2014 р., дата запиту довідки всіх трьох Учасників – 27.06.2014, реєстраційні номери даного вихідного документа є послідовними: ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) – 8-14/989, ТОВ «ДИЛЕР-ЦЕНТР» – 8-14/990, ТОВ «Стар Груп-02» – 8-14/991.

Згідно Статуту товариства з обмеженою відповідальністю ТОВ «ДИЛЕР-ЦЕНТР» засновником підприємства є Г (*інформація з обмеженим доступом*), місцезнаходження товариства: 21007, Україна, м. Вінниця, вул. Фрунзе, 4. Згідно з Статутом товариства з обмеженою відповідальністю «Стар Груп - 02» Учасником Товариства є також Г (*інформація з обмеженим доступом*). Товариство з обмеженою відповідальністю «Стар-Груп - 02» також знаходиться за адресою: 21007, Україна, м. Вінниця, вул. Фрунзе 4).

Довідка про відсутність заборгованості з податків, зборів, платежів, що контролюються органами доходів і зборів, що була подана усіма Учасниками до тендерного комітету датована 03.07.2014 р. Реєстраційні номери даного вихідного документа (довідки) для ТОВ «ДИЛЕР-ЦЕНТР» та ТОВ «Стар Груп - 02» є послідовними: ТОВ «Стар Груп-02» – 14984/10/11, ТОВ «ДИЛЕР-ЦЕНТР» – 14985/10/11.

Тендерні цінові пропозиції учасників торгів 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 тендерних пропозицій.

Цінові пропозиції Учасників відповідали кваліфікаційним вимогам Замовника.

Учасники торгів є суб'єктами господарювання згідно із ст. 1 Закону України "Про захист економічної конкуренції".

ТОВ «Стар Груп-02» є юридичною особою згідно з витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців (дата проведення державної реєстрації 19.07.2006 р.). Ідентифікаційний номер 34504557.

ТОВ «ДИЛЕР-ЦЕНТР» є юридичною особою згідно з витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців (дата проведення державної реєстрації 01.07.2003 р.). Ідентифікаційний номер 13342038.

Дата запису в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) згідно з виписки ЄДРЮО та ФОП – 12.09.2008 р. Ідентифікаційний номер – (*інформація з обмеженим доступом*).

ТОВ "ДИЛЕР-ЦЕНТР" листом б/н (вх. від 01.10.2015 № 2192) надало пояснення, що цінова пропозиція конкурсних торгів готувалася безпосередньо директором Товариства. До підготовки пропозиції конкурсних торгів Товариством на підставі договору доручення залучались сторонні особи, а саме: адвокат (*інформація з обмеженим доступом*), яка до 01.09.2014 року працювала юристом ТОВ «Стар Груп-02».

Також Товариство повідомило, що пов'язане відносинами контролю з ТОВ «Стар Груп-02» через засновника. З ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) відносинами контролю не пов'язане.

ТОВ «Стар Груп-02» листом від 10.09.2015 № 1009 надало наступне пояснення: «всі документи (тендерні пропозиції, листи, довідки), що подавались для участі у торгах, готувались працівником Товариства (*інформація з обмеженим доступом*) самостійно. З 09.01.2015 (*інформація з обмеженим доступом*) звільнений за власним бажанням. Рівень цін на товари, які були предметом закупівлі, визначались виходячи з кон'юнктури ринку» (мова оригіналу).

Лист від 01.09.2015 № 04-06/1841 про направлення копії розпорядження про початок розгляду справи з копією розпорядження, який надсилався територіальним відділенням ФОП (*інформація з обмеженим доступом*), повернуто відділенню у зв'язку із закінченням терміну зберігання.

З метою належного вручення вимоги, розпорядження, збору доказів та з'ясування обставин у даній справі працівники територіального відділення на підставі службових доручень, виданих головою територіального відділення на здійснення своїх повноважень, здійснили вихід за місцезнаходженням ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) (вул. Фрунзе, 4) та його державної реєстрації (*інформація з обмеженим доступом*) та встановили наступне. З квітня 2015 року ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) не підписав договору оренди приміщення за адресою: м. Вінниця, вул. Фрунзе, 4. Його фактичне місцезнаходження встановити не вдалось. За адресою державної реєстрації ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) також не вдалось вручити вимогу та отримати від нього пояснення.

Таким чином, на даний час відсутні будь – які пояснення від ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) щодо підтвердження чи спростування обставин даної справи.

З метою збору доказів у вказаній справі, огляду комп'ютерної техніки працівниками територіального відділення здійснено вихід за місцезнаходженням Учасників торгів за адресою: м. Вінниця, вул. Фрунзе, 4 та встановлено, що тендерна пропозиція ТОВ «Стар Груп-02» готувалась на особистому ноутбуківі (*інформація з обмеженим доступом*). При огляді комп'ютера директора ТОВ «ДИЛЕР-ЦЕНТР» файлів, пов'язаних із підготовкою конкурсних пропозицій для участі у торгах, проведених у липні 2014 року Вінницьким будинком-інтернатом геріатричного профілю на закупівлю паперу побутового і туалетного та паперової продукції (підгузників для дорослих) не виявлено.

Узгодження поведінки під час участі в зазначених торгах Учасники заперечують.

Відповідно до частини першої статті 6 Закону України “Про захист економічної конкуренції” антиконкурентними узгодженими діями суб'єктів господарювання є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.

Відповідно до пункту 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 статті 3 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 01.06.2010 № 2289-VI закупівлі здійснюються за принципом добросовісної конкуренції серед учасників.

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

Цей принцип було порушено, оскільки особи, які були залучені Учасниками торгів до процедури підготовки тендерної документації (Пропозицій конкурсних торгів), мали можливість здійснювати обмін інформацією. Це призвело до того, що деякі з поданих документів у складі конкурсних пропозицій Учасників мають ряд спільних особливостей, присутніх в оформленні цих документів та однакові орфографічні помилки.

Крім того, місцезнаходження всіх Учасників за однією адресою та залучення до підготовки матеріалів тендеру спеціаліста, який є одночасно працівником іншого Учасника, могло сприяти обміну інформацією між ними щодо участі у конкурсних торгах.

У той же час, незважаючи на наявність певних зовнішніх схожостей в оформленні документів, які входять до складу конкурсних пропозицій Учасників зазначеної процедури закупівлі, факт домовленості в ціновій частині пропозиції довести неможливо.

З метою забезпечення правильного і однакового застосування господарськими судами приписів конкурентного законодавства постановою пленуму Вищого господарського суду України від 26.12.2011 № 15 "Про деякі питання практики застосування конкурентного законодавства" (з подальшими доповненнями) надано роз'яснення, що ознаки схожості в

діях суб'єктів господарювання не є єдиним достатнім доказом наявності попередньої змови (антиконкурентних узгоджених дій).

Антиконкурентна узгоджена поведінка підлягає встановленню та доведенню із зазначенням відповідних доказів у рішенні органу Антимонопольного комітету України. При цьому схожість має бути саме результатом узгодженості конкурентної поведінки, а не виявлятися у простому співпадинні дій суб'єктів господарювання, зумовленим специфікою відповідного товарного ринку.

Під час розгляду справи, за результатами дослідження усієї сукупності факторів, що об'єктивно (незалежно від суб'єктів господарювання) впливали на їх поведінку, територіальним відділенням не встановлено доказів обміну інформацією між Учасниками торгів щодо узгодження цінової пропозиції на папір побутовий і туалетний та паперову продукцію (підгузники для дорослих).

Ціна товару, що пропонувалася для участі у торгах:

1. ТОВ «Стар Груп-02» - підгузки для дорослих Seni Standart:
 - розмір М (середні) – 6,54 грн/ за 1 шт. (з ПДВ);
 - розмір L (великі) – 7,47 грн/ за 1 шт. (з ПДВ).
2. ТОВ «ДИЛЕР ЦЕНТР» - підгузки для дорослих Seni Standart:
 - розмір М (середні) – 7,08 грн/ за 1 шт. (з ПДВ);
 - розмір L (великі) – 8,00 грн/ за 1 шт. (з ПДВ).
3. ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) – підгузки для дорослих Seni Standart:
 - розмір М (середні) – 7,56 грн/ за 1 шт. (з ПДВ);
 - розмір L (великі) – 8,64 грн/ за 1 шт. (з ПДВ).

Із наведених даних видно, що рівень запропонованих цін одного з Учасників на різні розміри підгузків не відрізняється від ціни іншого Учасника на однаковий відсоток торговельної надбавки.

Встановлено, що запропоновані у ціновій пропозиції ТОВ «Стар Груп-02» ціни на товар (папір побутовий і туалетний та паперова продукція (підгузники для дорослих) були на 3% меншими, ніж відпускались цим Товариством іншим покупцям в цей же період часу.

ТОВ «ДИЛЕР-ЦЕНТР» не був постачальником паперу побутового і туалетного та паперової продукції (підгузників для дорослих) іншим споживачам, тому порівняти його відпускні ціни із цінами, зазначеними у ціновій пропозиції, неможливо.

Незважаючи на те, що ТОВ «ДИЛЕР-ЦЕНТР» та ТОВ «Стар Груп-02» пов'язані між собою відносинами контролю через засновника Г. (*інформація з обмеженим доступом*), останній не являється ні директором, ні працівником жодного з Товариств, не підписував документів, що готувались для участі у торгах, проведених у липні 2014 року Вінницьким будинком-інтернатом геріатричного профілю. Це може свідчити про відсутність впливу засновника на формування цінової пропозиції на товар (папір побутовий і туалетний та паперова продукція (підгузники для дорослих), який був предметом закупівлі на зазначених торгах.

Таким чином, у результаті збору та аналізу отриманої інформації у ході розгляду зазначеної справи не виявлено повної сукупності взаємозалежних факторів, які б свідчили про антиконкурентні узгоджені дії учасників торгів, а отже, не доведено факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «Стар Груп-02», ТОВ «ДИЛЕР-ЦЕНТР» та ФОП (*інформація з обмеженим доступом*).

Отже, матеріалами справи № 04-06/57-15 не доведено вчинення ТОВ «Стар Груп-02», ТОВ «ДИЛЕР-ЦЕНТР» та ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій суб'єктами господарювання, які стосуються спотворення результатів торгів.

Виходячи з викладеного, відповідно абзацу шостого статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» розгляд справи про порушення законодавства про захист

економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо, зокрема, не доведено вчинення порушення.

Виходячи із викладеного, керуючись статтями 12, 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», абзацом шостим статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482, зі змінами і доповненнями, та пунктом 36 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 №169-р) (із змінами), адміністративна колегія територіального відділення

ВИРІШИЛА:

Закрити провадження у справі № 04-06/57-15, розпочатої за ознаками вчинення порушення ТОВ «Стар Груп - 02» (місцезнаходження юридичної особи: 21007, м. Вінниця, вул. Фрунзе, 4. Ідентифікаційний номер – 34504557), ТОВ «ДИЛЕР-ЦЕНТР» (місцезнаходження юридичної особи: 21007, м. Вінниця, вул. Фрунзе, 4. Ідентифікаційний номер - 13342038) та фізичної-особи підприємця (*інформація з обмеженим доступом*) законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, у зв'язку з недоведенням вчинення порушення.

Голова адміністративної колегії,
голова відділення

М.В. Слободянюк

Члени колегії:

О.В. Вихованець

В.В. Одобецька

В.А. Слатвінський

С.В. Сельська

Секретар

О.М. Ткачук

Підготував:

Заст. начальника 2 ВДР
Н.В. Соловей

«12» травня 2016 р.

Погоджено:

Головний спеціаліст-юрисконсульт 1ВДР
Ю.П. Драпак

«12» травня 2016 р.