



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ОДЕСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

21.12.2017

м. Одеса

№ 28-р/к

Справа №13-08/2017

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Адміністративна колегія Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України розглянувши матеріали справи №13-08/2017 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку Малого підприємства у формі Товариства з обмеженою відповідальністю «Нептун» (код ЄДРПОУ-20943790) та Малого підприємства «Озон» (код ЄДРПОУ-20943850) у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів),

ВСТАНОВИЛА:

ПРЕДМЕТ СПРАВИ

Антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, на закупівлю «реконструкція спортивного майданчику комунального закладу «Южненський навчально-виховний комплекс (загальноосвітня спеціалізована школа I-III ступенів № 2-центр позашкільної освіти-професійно-технічне училище) Южненської міської ради Одеської області».

СТОРОНИ

Відповідачами у Справі (далі – Відповідачі) є:

Мале підприємство у формі Товариства з обмеженою відповідальністю «Нептун» (ідентифікаційний код 20943790, місцезнаходження: 65481, Одеська обл., місто Южне, вулиця Іванова, будинок 20, приміщення 1Н) (далі – МП у формі ТОВ «Нептун»).

Як вбачається із відомостей щодо МП у формі ТОВ «Нептун», які містяться в ЄДР (<https://usr.minjust.gov.ua>), основним видом діяльності товариства є штукатурні роботи (код КВЕД 43.31).

Мале підприємство «Озон» (ідентифікаційний код 20943850, місцезнаходження: 65481, Одеська обл., місто Южне, вулиця Приморська, будинок 11, приміщення 68 (далі – МП «Озон»).

Як вбачається із відомостей щодо МП «Озон», які містяться в ЄДР (<https://usr.minjust.gov.ua>), основним видом діяльності товариства є будівництво доріг і автострад (код КВЕД 42.11).

Таким чином, Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

Розпорядженням адміністративної колегії Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 06.07.2017 № 16-рп/к розпочато розгляд справи № 13-08/2017 за ознаками вчинення МП у формі ТОВ «Нептун» та МП «Озон» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, яке кваліфікується пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених з використанням електронних засобів відбору учасників за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro» Управлінням капітального будівництва Южненської міської ради (*місцезнаходження: Україна, 65481, Одеська обл., м. Южне, проспект Григорівського десанту, будинок 26-А*) на закупівлю «реконструкція спортивного майданчику комунального закладу «Южненський навчально-виховний комплекс (загальноосвітня спеціалізована школа І-ІІІ ступенів №2-центр позашкільної освіти-професійно-технічне училище) Южненської міської ради Одеської області» [оголошення UA-2016-11-17-000235-с про проведення процедури закупівлі оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель prozorro.gov.ua] – (далі **Торги**).

ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

На веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель prozorro.gov.ua Управлінням капітального будівництва Южненської міської ради, що виступало Замовником відкритих торгів було опубліковано оголошення UA-2016-11-17-000235-с про проведення процедури закупівлі «реконструкція спортивного майданчику комунального закладу «Южненський навчально-виховний комплекс (загальноосвітня спеціалізована школа І-ІІІ ступенів №2-центр позашкільної освіти-професійно-технічне училище) Южненської міської ради Одеської області».

Місце надання послуг: Україна, 65481, Одеська обл., Южне, просп. Миру, 18.
Термін надання послуг: до 31 грудня 2016 року.

Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 6 груд. 2016 о 17:40.

Згідно з інформацією, розміщеною на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:

Учасник	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція
ТОВ «Стройметаллсервис»	9 799 641,56	9 126 500,00
МП «Озон»	9 499 890,00	9 499 890,00
МП у формі ТОВ «Нептун»	9 561 147,00	9 561 147,00

За результатами оцінки тендерних пропозицій шляхом застосування електронного аукціону, Замовником було відхилено пропозицію ТОВ «Стройметаллсервис» та визнано найбільш економічно вигідною тендерну пропозицію МП «Озон». Повідомлення про намір укласти договір оприлюднено 07.12.2016.

Замовником з МП «Озон» укладено Договір про виконання робіт, пов'язаних з об'єктами завершеного чи незавершеного будівництва та об'єктів цивільного будівництва від 19.12.2016 на суму 9 499 890,00 (дев'ять мільйонів чотириста дев'яносто дев'ять тисяч вісімсот дев'яносто гривень 80 копійок з ПДВ) за рахунок коштів державного бюджету.

ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ ДІЙ

МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун», як окремі суб'єкти господарювання, під час участі у відкритих торгах мають діяти з метою здобуття переваг над іншими суб'єктами господарювання завдяки власним досягненням.

Разом з тим, аналіз змісту матеріалів відкритих торгів та отриманих документів і інформації свідчить, про узгодженість поведінки Відповідачів під час підготовки та участі у процедурах закупівель, що підтверджується наступним.

1. Здійснення господарської діяльності за однією адресою

Під час підготовки та участі в Торгах МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун» здійснювали свою господарську діяльність за однією адресою **вул. Приморська, буд. 11, приміщення 68, м. Южне, Одеська обл. 65481**, яка вказана в документах поданих в складі своїх тендерних пропозицій. Зазначене, також підтверджується відомостями з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань.

Отже, здійснення МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун» господарської діяльності за однією адресою, свідчить про зв'язок один з одним та доступу і обміну інформації на стадії підготовки та при укладанні своїх тендерних пропозицій.

2. Пов'язаність Відповідачів, що сприяє обміну інформацією між ними

За результатами аналізу документів, отриманих в ході розслідування справи, встановлено, що МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун» пов'язані між собою через фізичних осіб, що підтверджується наступним.

Головне управління пенсійного фонду України в Одеській області листом від 28.02.2017 за вих. № 2791/06 повідомило, що Сівелькіна Галина Василівна та Решетицький Микола Миколайович, мали тривалі трудові відносини з обома Відповідачами, що підтверджується інформацією про працівників, за яких звітували МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун», зокрема:

- Решетицький М.М., згідно даних ГУ пенсійного фонду України в Одеській області, був працівником:

МП «Озон» в період з листопаду 2016 року по січень 2017 року;

МП у формі ТОВ «Нептун» в період з січня 2013 року по січень 2017 року.

- Сівелькіна Г.В. згідно даних ГУ пенсійного фонду України в Одеській області, була працівником:

МП «Озон» в період з квітня 2013 року по грудень 2016 року;

МП у формі ТОВ «Нептун» в період з січня 2013 року по січень 2017 року.

При цьому, Сівелькін Олександр Миколайович, який займає посаду директора МП «Озон» з грудня 2016 року та головний бухгалтер МП у формі ТОВ «Нептун» Сівелькіна Галина Василівна перебувають у зареєстрованому шлюбі, що підтверджується листом за вих. № 812/08.1-27 наданим Управлінням державної реєстрації Головного територіального управління юстиції в Одеській області.

Разом з тим, листом від 17.05.2017 вих. № 13-2-3/25459, АТ «УкрСиббанк» були надані копії довіреностей від 22.11.2016 на ім'я Сівелькіної Галини Василівни, якими вона одночасно уповноважувалася бути представником МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун» та отримувати довідки, щодо відкритих рахунків та відсутності заборгованості по кредитах в банківській установі. Зазначені довіреності були видані директорами МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун» (Веремчук С.М. та Діденко І.С. відповідно).

Отже, МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун» пов'язані між собою через фізичних осіб, які протягом здійснення господарської діяльності відповідачів були їх працівниками.

Той факт, що головний бухгалтер МП у формі ТОВ «Нептун» Сівелькіна Галина Василівна є довіреною особою одночасно обох Відповідачів та безпосередньо була задіяна до підготовки документів передбачених для подання на Торги, дає підстави вважати, що Відповідачі готували свої тендерні пропозиції узгоджено та обмін інформацією між ними здійснювався, в тому числі через Сівелькіну Г.В.

Пов'язаність Відповідачів свідчить про обізнаність із діяльністю один одного та можливість доступу і обміну інформацією щодо господарської та фінансової діяльності цих суб'єктів господарювання, в тому числі і щодо участі в торгах.

3. Спільна підготовка Відповідачів до Торгів

В ході аналізу інформації розміщеної на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, з'ясовані обставини, які свідчать про координованість дій Відповідачів під час підготовки та подачі своїх тендерних пропозицій для участі в Торгах.

Відповідно до статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель, шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, в яких зазначається інформація про ціну, та завантаження файлів у сканованому вигляді оригіналів документів з підписом та печаткою або належним чином завірених копій з інформацією 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.

За інформацією, наданою оператором авторизованого електронного майданчика ТОВ НВП «Інформаційні Технології» (вих. № 255 від 17.05.2017) для забезпечення доступу до участі в торгових процедурах, встановлено, що тендерні пропозиції МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун» для участі в Торгах були завантажені на електронний майданчик з однієї унікальної мережевої адреси вузла в комп'ютерній мережі, побудованої за протоколом IP (Internet Protocol address), а саме:

Торги	Відповідачі	Час публікації пропозиції	IP подання пропозиції
UA-2016-11-17-000235-с	МП «Озон»	01.12.2016 о 12:55	[інформація з обмеженим доступом]
	МП у формі ТОВ «Нептун»	01.12.2016 о 16:40	[інформація з обмеженим доступом]

Отже, подання тендерних пропозицій з однієї IP-адреси МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун», які виступають конкурентами в Торгах не є природним та свідчить про те, що під час участі у процедурах закупівель та підготовки пропозицій конкурсних торгів Відповідачі діяли спільно, узгоджуючи свої дії та були обізнані щодо цінкових пропозицій один одного.

Крім того, МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун» користувалися послугами одного інженера-проектувальника в частині формування кошторисної документації, а саме Зимниці Наталі Миколаївни, що підтверджується наданими в складі пропозицій відповідних кваліфікаційних сертифікатів з однаковим номером, серією та від однієї дати (серія AP, № 002217, від 14.08.2012).

Пов'язаність Відповідачів та їх дії щодо підготовки документів для подання в складі своїх тендерних пропозицій доводять наявність між ними антиконкурентних узгоджених дій.

4. Спільна підготовка документів

4.1 Відповідачами у складі тендерної документації було надано довідки щодо відкритих рахунків та відсутності заборгованості по кредитах, які були видані АТ «УкрСиббанк» від однієї дати за послідовними вихідними номерами:

МП «Озон»

- вих. № 59-2/21-28 від 22.11.2016, сформована о 10 год. 21 хв.;

- вих. № 59-2/21-27 від 22.11.2016, сформована о 10 год. 23 хв.;

МП у формі ТОВ «Нептун»

- вих. № 59-2/21-26 від 22.11.2016, сформована о 10 год. 20 хв.;
- вих. № 59-2/21-25 від 22.11.2016, сформована о 10 год. 27 хв.

Зазначене свідчить про те, що МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун» спільно готували документи передбачені для подання у складі тендерних пропозицій та узгодивши свою поведінку, одночасно звернулись до однієї банківської установи за отриманням відповідних довідок.

Разом з тим, АТ «УкрСиббанк» листом від 17.05.2017 вих. № 13-2-3/25459 були надані копії довіреностей, на підставі яких МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун», були отримані зазначені довідки. Довіреності Відповідачів мають схожості, а саме:

- надруковані на фірмових бланках підприємств;
- в обох випадках назви однаково відформатовано, а саме: розташовано по центру, прописано великими літерами;
- містять текст одного змісту;
- в тексті довіреностей допущені однакові орфографічні помилки, а саме «що до» замість «щодо»;
- однаково приписують назву організаційно-правової форми, зокрема всі слова з великими літерами, а саме: «МАЛЕ ПІДПРИЄМСТВО У ФОРМІ ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ» та «МАЛЕ ПІДПРИЄМСТВО» (мова оригіналу).
- довіреності складені від однієї дати;
- дата реєстрації довіреностей надрукована в текстовому форматі (двадцять друге листопада дві тисячі шістнадцятого року).



Наявність таких спільних особливостей в оформленні довіреностей МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун» свідчить про те, що між Відповідачами відбувався обмін інформацією та документи готувалися узгоджено.

4.2 На вимогу документації конкурсних торгів замовника, МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун» надано витяги з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, які сформовано он-лайн від однієї дати, а саме:

МП «Озон» - №1001746530 від 25.11.2016 о 9.24 год.;

МП у формі ТОВ «Нептун» - №1001746488 від 25.11.2016 о 8.49 год.

Слід зазначити, що запити для формування витягів відносно МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун», надані **25.11.2016** за наступними номерами №100174**6530** та №100174**6488**, відповідно.

Отже, погоджену поведінку учасників підтверджує синхронність дій у часі при поданні та отриманні інформаційних довідок від органів юстиції, що не може вважатись випадковим збігом обставин.

4.4 На вимогу документації конкурсних торгів, Відповідачі в складі свої пропозицій конкурсних торгів, подали інформаційні довідки сформовані в довільній формі, відповідно жодних шаблонів не було. Разом з тим, зазначені інформаційні довідки обох Відповідачів мають схожості у зовнішньому вигляді. Зокрема, в тексті довідок щодо залучення сторонніх суб'єктів до виконання відповідних робіт та щодо категорій складності робіт, допущені однакові пунктуаційні помилки, а саме «що,» замість «, що».



МАЛЕ ПІДПРИЄМСТВО У ФОРМІ ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «НЕПТУН»

тел. (048) 795-21-95, (096) 777-15-52, e-mail: neptunstroj@mail.ru
Код ЄДРПОУ 20943790 П.р. 26003447689400 в ПАТ «УкрСиббанк» МФО 351005
Адреса: 65481, Одеська область, м. Южне, вулиця Приморська, буд. 11, приміщення 68

Вих. № 93
Від 25.11 2016 року

Довідка

Учасник МАЛЕ ПІДПРИЄМСТВО У ФОРМІ ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «НЕПТУН» повідомляє що,» планує залучити до надання послуг інших суб'єктів господарювання, субпідрядників.

Директор



Діденко І.С.



МАЛЕ ПІДПРИЄМСТВО «ОЗОН»

65481, Одеська обл., м. Южне, вул. Приморська, будинок 11, приміщення 68
Телефон: 0618046110
Код ЄДРПОУ 20943850 п/р: 26002447730900 Публічне акціонерне товариство «УкрСиббанк»
МФО 351005

Вих. № 93
Від 25.11 2016 року

Інформаційна довідка

Повідомляємо що,» плануємо залучити до виконання робіт інших суб'єктів господарювання (субпідрядників).

Директор МП «ОЗОН»



С.М. Веремчук





МАЛЕ ПІДПРИЄМСТВО У ФОРМІ ТОВАРИСТВА З
ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ
«НЕПТУН»

тел. (048) 795-21-95, (096) 777-15-52, e-mail: neptunstroy@mail.ru
Код ЄДРПОУ 20943790 П / р. 26003447689400 в ПАТ «УкрСиббанк» МФО 351005
Адреса: 65481, Одеська область, м. Юліяне, вулиця Приморська, буд. 11, приміщення 08

Вих. № 24
Від 21.11.2016 року

Довідка

Учасник МАЛЕ ПІДПРИЄМСТВО У ФОРМІ ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «НЕПТУН» повідомляє що, роботи, які є предметом закупівлі, не відносяться до об'єктів IV і V категорій складності і тому не є обов'язковими для ліцензування (постанова КМУ від 30.03.2016 року № 256).

Директор



Дієнко І.С.



При дотриманні принципу конкурентної боротьби між учасниками торгів зазначені інформаційні довідки не мали б містити в собі спільних об'єднуючих особливостей, адже кожен документ, у разі якщо учасники торгів готували їх окремо один від одного без обміну інформацією, мав би відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до його підготовки.

Зазначена схожість в оформленні вищезазначених інформаційних довідок, свідчить про обмін інформацією між Відповідачами та спільну підготовку Відповідачів до участі у Торгах.

5. Надання податкової звітності

За інформацією Лиманської об'єднаної ДПП Одеської області, наданою листом від 24.07.2017 № 982, встановлено, що обома Відповідачами податкова звітність здійснювалася з однієї унікальної мережевої адреси вузла в комп'ютерній мережі, побудованої за протоколом IP (Internet Protocol address), а саме:

Відповідачі	Період надання звітності	IP подання пропозиції
МП «Озон»	3 01.01.2016 по 31.12.2016	[інформація з обмеженим доступом]
МП у формі ТОВ «Нептун»		[інформація з обмеженим доступом]

Разом з тим, за інформацією Лиманської об'єднаної ДПП Одеської області, звітність обох Відповідачів («Таблиця 5. Відомості про трудові відносини» та «Таблиця 6. Відомості про нарахування заробітної плати (доходу) застрахованим особам») подавалася одним головним бухгалтером **Сівелькіною Галиною Василівною**.

Отже, подання податкової звітності з однієї IP-адреси та однією особою, МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун», які виступають конкурентами в Торгах підтверджує єдність господарських інтересів Відповідачів та відсутність між ними конкуренції.

6. Поворотно-фінансова допомога.

За результатами аналізу інформації наданої Учасниками на вимоги Відділення (№08-05/1677 та №08-05/1678 від 10.08.2017) було встановлено, що МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун» було здійснено перерахування один одному грошових коштів у вигляді тимчасової поворотної фінансової допомоги згідно із договором № 2016/06 від 01.06.2016 дана інформація також підтверджується виписками з банківських рахунків підприємств.

Надання один одному, поворотної фінансової допомоги протягом 2016 року, свідчить про єдність економічних інтересів у Відповідачів та відсутність конкуренції між ними.

Відповідно до пункту 14.1.257 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов'язковою до повернення.

Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046 – 1053 Цивільного кодексу України.

Вищий спеціалізований суд України з розгляду цивільних та кримінальних справ в листі N 10-1390/0/4-12 відмітив, що договір позики як загальна договірна конструкція є основою для виникнення правовідносин, учасниками яких є юридичні особи.

Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.

Отже, взаємовідносини між МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун» стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Відповідачами один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.

Так як, за договором безпроцентної позики немає отримання прибутку у вигляді процентів, немає ніякої іншої компенсації за користування коштами, МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун» позичивши один одному кошти, з огляду на інфляційні показники та інші чинники, можуть отримати замість прибутку наявний збиток.

Тобто МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун» вилучивши тимчасово з обороту підприємства кошти, усвідомлено йдуть на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримати свого конкурента.

Враховуючи те, що Відповідачі здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, то за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності Відповідачів.

7. Отримання консультаційних послуг у одного юриста.

За результатами аналізу інформації наданої Учасниками на вимоги Відділення (№08-05/1677 та №08-05/1678 від 10.08.2017) було встановлено, що МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун» користувалися послугами одного юриста, а саме ФОП Добрової Ксенії Юріївни під час підготовки тендерної документації, про що було укладено відповідний договір.

Разом з тим, Учасниками було додатково повідомлено про те, що ФОП Добрава Ксенія Юріївна надавала лише консультаційні послуги з перевірки правильності оформлення вже сформованих пакетів документів, необхідних для участі у торгах, а отже не приймала участь у оформленні документації, формуванні та отриманні відповідних довідок, тощо.

Отже, синхронність дій, схожість в оформленні документів, поданих у складі конкурсних пропозицій обох учасників торгів, не може бути пояснена залученням сторонніх осіб до підготовки тендерної документації для участі у процедурі закупівлі.

КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

Можна зробити висновок, що участь МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун» у Торгах є домовленістю, в наслідок якої усувалась конкуренція між ними, що свідчить про їх незацікавленість у забезпеченні об'єктивності процедури обрання Замовником переможця у зв'язку з попередньою обізнаністю щодо результатів торгів.

Внаслідок такої взаємодії, конкуренцію між учасниками відкритих торгів було усунуто, а право на укладання договору було отримано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати Торгів 1, оскільки саме здійснення конкурентного відбору учасників є необхідною умовою визначення переможця торгів.

Отже, встановленими у справі № 13-08/2017 обставинами у їх сукупності доведено, що МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун» вчинили антиконкурентні узгоджені дії під час підготовки та участі у торгах на закупівлю робіт: «реконструкція спортивного майданчику комунального закладу «Южненський навчально-виховний комплекс (загальноосвітня спеціалізована школа І-ІІІ ступенів №2-центр позашкільної освіти-професійно-технічне училище) Южненської міської ради Одеської області» [оголошення UA-2016-11-17-000235-с про проведення процедури закупівлі оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель prozorro.gov.ua] проведена Управлінням капітального будівництва Южненської міської ради.

Держава та суспільство загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракти на закупівлю товарів або послуг з учасником, який запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає вимогам тендеру.

Узгодивши свої дії під час підготовки та участі у торгах МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун» замінили ризик, що породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки. Така координація економічної поведінки призвела до усунення між ними конкуренції під час проведення торгів.

Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.

Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання; частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.

Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що 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 із законом.

Таким чином, дії МП «Озон» та МП у формі ТОВ «Нептун», а саме: здійснення ними погодженої поведінки під час підготовки та участі у торгах Управління капітального будівництва Южненської міської ради на закупівлі робіт «реконструкція спортивного майданчику комунального закладу «Южненський навчально-виховний комплекс (загальноосвітня спеціалізована школа I-III ступенів №2-центр позашкільної освіти-професійно-технічне училище) Южненської міської ради Одеської області» [оголошення UA-2016-11-17-000235-с] про проведення процедури закупівлі оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель prozorro.gov.ua] є порушенням, передбаченим пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, тендерів.

Відповідно до пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 № 169-р) (зі змінами), листами за вих. № 08-03/1731 та № 08-03/1732 на адреси МП у формі ТОВ «Нептун» та МП «Озон» відповідно, було надіслано попередні висновки №16-ПВ від 17.08.2017 за результатами збирання та аналізу доказів у справі № 13-08/2017.

Відповідно до інформації, що міститься на офіційному веб-сайті «Укрпошта» листи з повідомленнями про вручення поштового відправлення № 6501209380316 та № 6501209380308, які було надіслано Відділенням на адреси Відповідачів, вручено: особисто.

Від МП у формі ТОВ «Нептун» та МП «Озон» жодних міркувань, пропозицій, заперечень щодо висновків та пропозицій, викладених у попередніх висновках №16-ПВ від 17.08.2017, не надходило.

ДОХІД (ВИРУЧКА) СУБ'ЄКТА ГОСПОДАРЮВАННЯ ВІД РЕАЛІЗАЦІЇ ПРОДУКЦІЇ (ТОВАРІВ, РОБІТ, ПОСЛУГ) ЗА ОСТАННІЙ ЗВІТНИЙ РІК, ЩО ПЕРЕДУВАВ РОКУ, В ЯКОМУ НАКЛАДАЄТЬСЯ ШТРАФ

Відповідно до абзацу четвертого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону, накладаються штрафи у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

Згідно інформації, наданої Відповідачами листами за вих. №146 від 15.12.2017 та за вих. №113 від 14.12.2017 дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2016 рік МП у формі ТОВ «Нептун» становить [інформація з обмеженим доступом] та МП «Озон» становить [інформація з обмеженим доступом] грн.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12, 14, Закону України «Про Антимонопольний комітет України», ст. 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, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, із змінами та доповненнями, пунктами 5, 31, 32, 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції України, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5 та зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 із змінами, адміністративна колегія територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії МП «ОЗОН» (код ЄДРПОУ-20943850) та МП у формі ТОВ «Нептун» (код ЄДРПОУ-20943790) порушенням, передбаченим пунктом 1 статті 50, яке кваліфікується за пунктом 4 частини 2 статті 6 Закону України „Про захист економічної конкуренції”, у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів по предмету закупівлі: «реконструкція спортивного майданчику комунального закладу «Южненський навчально-виховний комплекс (загальноосвітня спеціалізована школа I-III ступенів №2-центр позашкільної освіти-професійно-технічне училище) Южненської міської ради Одеської області», що проводилися Управлінням капітального будівництва Южненської міської ради [оголошення UA-2016-11-17-000235-с] у 2016 році.
2. За вчинене порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на МП «ОЗОН» у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) грн.
3. За вчинене порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на МП у формі ТОВ «Нептун» у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) грн.

Згідно з ч.3 ст.56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня отримання рішення.

Згідно з ч.1 ст.60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Згідно з ч.8 ст.56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу надіслати до Одеського обласного територіального відділення АМК України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Голова колегії

Д.В. Корчак