



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХЕРСОНСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

25 липня 2017 р.

Херсон

№ 25-р/к

Справа № 33/2-17

Про закриття розгляду справи

Адміністративна колегія Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення), розглянувши матеріали справи від 27.06.2017 № 33/2-17 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції Товариства з обмеженою відповідальністю «СЕРВИС ГРАНД» (код ЄДРПОУ 38386760) та Товариства з обмеженою відповідальністю «ФІРМА ІНГУЛ» (код ЄДРПОУ 20882752), а також подання Відділу досліджень і розслідувань Відділення від 24.07.2017 № 05-02-29/67,

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 27.06.2017 № 36-рп/к розпочато розгляд справи № 33/2-17 відносно Товариства з обмеженою відповідальністю «СЕРВИС ГРАНД» (код ЄДРПОУ 38386760) (надалі – ТОВ «СЕРВИС ГРАНД») та Товариства з обмеженою відповідальністю «ФІРМА ІНГУЛ» (код ЄДРПОУ 20882752) (надалі – ТОВ «ФІРМА ІНГУЛ») 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», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

Розгляд справи розпочато за результатами розгляду звернення прокуратури Херсонської області від 08.02.2017 №32-26вих17, Управління Служби безпеки України в Херсонській області від 24.04.2017 № Н/22/3-2583, Управління захисту економіки в Херсонській області Національної поліції України від 29.03.2017 № 1668/39/120/03-17, а також здійснення контролю щодо дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції, створення конкурентного середовища та захисту конкуренції у сфері державних закупівель, що пов'язано зокрема, з процедурою закупівлі, проведеною Управлінням освіти Херсонської міської ради (надалі-Замовник) із закупівлі: Послуги з організації харчування учнів загальноосвітніх навчальних закладів та в пришкольніх оздоровчих таборах (ДК 016:2010 код: 56.29.2 Послуги їдалень; ДК 021:2015 код 55500000-5 – Послуги їдалень та кейтерингові послуги) (50 лотів) (дата оголошення про проведення процедури закупівлі, опублікованого на сайті prozorro.gov.ua/tender 06.12.2016, ID [5d65d2c2fc264b8aa45561be3f0f28e8](https://prozorro.gov.ua/tender/5d65d2c2fc264b8aa45561be3f0f28e8), ідентифікатор закупівлі [UA-2016-12-06-001292-a](https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2016-12-06-001292-a) (надалі – Процедура закупівлі, Торги).

За результатами аналізу зібраних в ході розгляду справи матеріалів та доказів встановлено наступне.

Для участі у Процедурі закупівлі пропозиції конкурсних торгів за лотами №№ 4,6,9,10,12,13,15,16,17,18,22,23,24,25,26,28,29,30,31,32,34,35,36,37,39,40,41,42, 43,44,45, 46,49,50 (надалі - 34 лоти) надійшли від наступних учасників:

- Товариство з обмеженою відповідальністю «СЕРВИС ГРАНД» - Бериславське шосе, 44, м. Херсон, 73000 (код ЄДРПОУ 38386760) (надалі – Учасник 1);

- Товариство з обмеженою відповідальністю «ФІРМА ІНГУЛ» - вул. Адміральська, 41/1, м. Миколаїв, 54001 (код ЄДРПОУ 20882752) (надалі – Учасник 2);

- Товариство з обмеженою відповідальністю «ПОНТЕМ.УА» - Дніпровська набережна, 26Ж, оф. 53, м. Київ, 02132 (код ЄДРПОУ 40665499);

- Приватне підприємство «Колос Плюс 2» - Бериславське шосе, б. 28, м. Херсон, 73000 (код ЄДРПОУ 33277524) – за лотами № 28 та № 30.

За лотами № № 1,2,3,5,7,8,11,19,20,27,38,47,48 від наступних учасників:

- Товариство з обмеженою відповідальністю «ФІРМА ІНГУЛ» - вул. Адміральська, 41/1, м. Миколаїв, 54001 (код ЄДРПОУ 20882752);

- Товариство з обмеженою відповідальністю «ПОНТЕМ.УА» - Дніпровська набережна, 26Ж, оф. 53, м. Київ, 02132 (код ЄДРПОУ 40665499);

- Товариство з обмеженою відповідальністю «Світ школяра 2010» - пр-т Сенявіна, 13, м. Херсон, 73000 (код ЄДРПОУ 39272385)

За лотами № № 14,21,33 від наступних учасників:

- Товариство з обмеженою відповідальністю «ФІРМА ІНГУЛ» - вул. Адміральська, 41/1, м. Миколаїв, 54001 (код ЄДРПОУ 20882752);

- Товариство з обмеженою відповідальністю «ПОНТЕМ.УА» - Дніпровська набережна, 26Ж, оф. 53, м. Київ, 02132 (код ЄДРПОУ 40665499);

- Товариство з обмеженою відповідальністю «Буфет і К» - пр-т Сенявіна, 13, м. Херсон, 73000 (код ЄДРПОУ 39461162).

Надалі за текстом ТОВ «СЕРВИС ГРАНД» та ТОВ «ФІРМА ІНГУЛ» - Учасники.

Протоколами розгляду тендерних пропозицій від 30.01.2017 тендерні пропозиції ТОВ «ПОНТЕМ.УА» за всіма 50 лотами, окремо по кожному, були відхилені та недопущені до аукціонів.

Протоколами розгляду тендерних пропозицій від 30.01.2017 усі тендерні пропозиції ТОВ «Світ школяра 2010», окремо по кожному лоту, були відхилені та недопущені до аукціонів.

Протоколами розгляду тендерних пропозицій від 30.01.2017 усі тендерні пропозиції ТОВ «Буфет і К», окремо по кожному лоту, були відхилені та недопущені до аукціонів.

Протоколами розгляду тендерних пропозицій від 30.01.2017 усі тендерні пропозиції ПП «Колос Плюс 2», окремо по кожному лоту, були відхилені та недопущені до аукціонів.

Таким чином, рішенням Замовника від 05.02.2017 торги за лотами №№ 1,2,3,5,7,8,11,14,19,20,21,27,33,38,47,48 визнані такими, що не відбулись у зв'язку з недостатньою кількістю поданих пропозицій.

Відповідно до наступних протоколів розгляду тендерних пропозицій від 09 лютого 2017 року рішенням Замовника ТОВ «СЕРВИС ГРАНД» було визнано переможцем у відкритих торгах по закупівлі послуг з організації харчування учнів загальноосвітніх навчальних закладів та в пришкільних оздоровчих таборах за 34 лотами та укладено договори на закупівлю послуг їдалень на загальну суму 30674902 (тридцять мільйонів шістсот сімдесят чотири тисячі дев'ятьсот дві) грн, 84 коп., а саме:

Лот №	№ Протоколу розгляду тендерних пропозицій	Дата та № договору на закупівлю послуг їдалень	Сума договору (грн)
4	46	21.02.2017 № 482	1 642 537, 55
6	46/1	21.02.2017 № 483	1`058`281.11
9	46/2	21.02.2017 № 484	2`403`899.76
10	46/3	21.02.2017 № 485	319`802.32
12	46/4	21.02.2017 № 486	648`212.08
13	46/5	21.02.2017 № 487	259`628.22
15	46/6	21.02.2017 № 488	378`742.68
16	46/7	21.02.2017 № 489	1`269`636.41

17	46/8	21.02.2017 № 490	426`125.60
18	46/9	21.02.2017 № 491	1`371`517.35
22	46/10	21.02.2017 № 492	615`680.16
23	46/11	21.02.2017 № 493	1`382`741.80
24	46/12	21.02.2017 № 494	978`191.68
25	46/13	21.02.2017 № 495	1`132`278.79
26	46/14	21.02.2017 № 496	303`200.97
28	46/15	21.02.2017 № 497	224`056.87
29	46/16	21.02.2017 № 498	571`477.73
30	46/17	21.02.2017 № 499	690`621.70
31	46/18	21.02.2017 № 500	649`783.34
32	46/19	21.02.2017 № 501	433`765.07
34	46/20	21.02.2017 № 502	189`952.17
35	46/21	21.02.2017 № 503	941`229.59
36	46/22	21.02.2017 № 504	593`235.20
37	46/23	21.02.2017 № 505	1`007`805.60
39	46/24	21.02.2017 № 506	1`892`074.16
40	46/25	21.02.2017 № 507	988`102.72
41	46/26	21.02.2017 № 508	813`407.45
42	46/27	21.02.2017 № 509	1`362`722.63
43	46/28	21.02.2017 № 510	977`292.51
44	46/29	21.02.2017 № 511	860`318.44
45	46/30	21.02.2017 № 512	1`870`181.57
46	46/31	21.02.2017 № 513	1`434`459.22
49	46/32	21.02.2017 № 514	43`422.57
50	46/33	21.02.2017 № 515	940`517.82

При дослідженні документів Учасників Процедури закупівлі ТОВ «СЕРВИС ГРАНД» та ТОВ «ФІРМА ІНГУЛ», наданих ними у складі пропозицій конкурсних торгів, а також інших документів, що супроводжували Торги, встановлено схожість в оформленні незначної кількості документів Учасників, а саме:

1. Згідно з Додатком 5 Документації конкурсних торгів, Учасники у складі своїх пропозицій мали надати довідку «Загальні відомості про учасника», оформлену за зразком Замовника.

В свою чергу Учасники надали у складі своїх пропозицій довідки, які за формою та змістом є подібні між собою, а саме:

1.1. Зразок досліджуваної довідки має у своєму складі один розділ та п'ять підрозділів за номерами 1.1. – 1.5. кожен розділ має свою назву та вільне місце для його заповнення відповідною інформацією, при цьому місце для заповнювання розкреслено паралельними лініями друкарським способом.

В свою чергу, Учасники заповнюючи інформацію підрозділів 1.1-1.5. під заповненим текстом використали функцію програми «Microsoft Word» - «Підкреслення», а отже текстова інформація у довідках Учасників однаково підкреслена.

1.2. Бланк довідки Замовника передбачає необхідність її підписання відповідальною особою Учасника.

В свою чергу, обидва Учасники при виконанні своїх довідок однаково відцентрували найменування посади та ПІБ своїх посадових осіб, використавши при цьому шрифт, визначений у програмі «Microsoft Word» як «жирний», а також виконали відбитки печаток своїх підприємств однаково по центру аркушу в нижній його частині.

Приймаючи до уваги кількість та характер виявлених співпадінь у документах Учасників можна припустити, що вони можуть носити випадковий характер, оскільки інші елементи оформлення та змісту як досліджуваної довідки, так і іншої документації у складі пропозицій конкурсних торгів Учасників, не мають схожостей та співпадінь між собою.

Окрім цього, за інформацією ТОВ «Е-Тендер» (лист від 03.05.2017 № 75) обидва Учасники при розміщенні частини документації своїх пропозицій для участі у Процедурі закупівлі у системі «Прозорро» використовували одну й ту ж саму IP-адресу 91.206.110.92, що могло свідчити про спільне використання ними однієї комп'ютерної техніки або однієї спільної фізичної адреси, з якої фактично й здійснювалося розміщення документації у системі «Прозорро».

В свою чергу, за інформацією інтернет-провайдера, який обслуговує IP-адресу 91.206.110.92, ПП «Херсонтелеком» від 24.07.2017, зазначена IP-адреса є динамічною та може використовуватися одночасно великою кількістю абонентів, які фізично можуть знаходитися у різних частинах населеного пункту. При цьому наявне у ПП «Херсонтелеком» обладнання не дає можливості фіксувати фізичну адресу абонента (або його комп'ютерного пристрою), який здійснює вихід у мережу «Internet». Окрім цього, ПП «Херсонтелеком» надає послуги як абонентам, які уклали відповідні договори, так і абонентам без укладання будь-яких договорів, за системою «попередньої оплати послуг», тобто тим абонентам, які придбали мобільні модеми у закладах мережі роздрібної торгівлі, що підтверджується тим, що із абонентами ТОВ «СЕРВИС ГРАНД» та ТОВ «ФІРМА ІНГУЛ» інтернет провайдер ПП «Херсонтелеком» не укладав будь-яких договорів та не надавав будь-яких послуг.

Окрім цього, в ході розгляду справи № 33/2-17 з метою збору доказів, які б свідчили про наявність у діях ТОВ «СЕРВИС ГРАНД» та ТОВ «ФІРМА ІНГУЛ» ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі, співробітниками Відділення були здійснені позапланові виїзні переревірки за місцем знаходження ТОВ «СЕРВИС ГРАНД» (наказ Голови Відділення від 07.07.2017 № 15) та ТОВ «ФІРМА ІНГУЛ» (наказ Голови Відділення від 07.07.2017 № 16).

Проведеними перевітками, а також за результатами аналізу інформації, отриманої від Управління пенсійного фонду України в Херсонській області і Головного управління ДФС в Херсонській області, ознак порушень законодавства про захист економічної конкуренції у діяннях ТОВ «СЕРВИС ГРАНД» (акт перевірки від 19.07.2017 № А-02-2) та ТОВ «ФІРМА ІНГУЛ» (акт перевірки від 19.07.2017 № А-03-2) в процесі підготовки та участі у Процедурі закупівлі не було виявлено.

Таким чином, за результатами здійснених Відділенням у межах розгляду справи № 33/2-17 заходів та дій не було встановлено та зафіксовано фактичних відомостей чи інших доказів, які б свідчили про наявність антиконкурентних узгоджених дій між ТОВ «СЕРВИС ГРАНД» та ТОВ «ФІРМА ІНГУЛ» під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі, а кількість та характер виявлених збігів та співпадінь у документах Учасників недостатньо для висновку про вчинення ними 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 антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

Отже, Відділенням не доведено вчинення ТОВ «СЕРВИС ГРАНД» та ТОВ «ФІРМА ІНГУЛ» 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 антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

Відповідно до 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 не доведено вчинення порушення.

Таким чином, розгляд справи від 27.06.2017 № 33/2-17 про порушення ТОВ «СЕРВИС ГРАНД» та ТОВ «ФІРМА ІНГУЛ» законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті.

Враховуючи викладене, на підставі статей 7, 12, 12-1 та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статей 48, 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пункту 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного

комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 №32-р, зареєстрованим Міністерством юстиції України 30.03. 2001 за №291/5482 (із змінами), пункту 36 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 №169-р) (із змінами), Адміністративна колегія Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ВИРІШИЛА:

1. Закрити провадження у справі від 27.06.2017 № 33/2-17 у зв'язку з не доведенням вчинення Товариством з обмеженою відповідальністю «СЕРВИС ГРАНД» (код ЄДРПОУ 38386760) та Товариством з обмеженою відповідальністю «ФІРМА ІНГУЛ» (код ЄДРПОУ 20882752) порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону «Про захист економічної конкуренції» заявник, відповідач, третя особа мають право оскаржити це рішення повністю або частково до господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення. Цей строк не може бути відновлено.

В.о. Голови адміністративної колегії -
В.о. Голови територіального відділення

Н.М. Бережанська