



Антимонопольний комітет України

РІШЕННЯ

адміністративної колегії Івано-Франківського обласного
територіального відділення

№ 4 «Кісвітень» 2017 р. № 14

Справа № 4/17/2017

м. Івано-Франківськ

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Адміністративна колегія Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання заступника голови – начальника відділу досліджень і розслідувань від 29.09.2017 №147 про попередні висновки у справі №4/П-2017, розпочатої за ознаками вчинення ФОП Шевченко В. М. та ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» порушення, передбаченого пунктом частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та матеріали цієї справи,

ВСТАНОВИЛА

Справу розпочато у зв'язку з розглядом звернення Управління Служби безпеки України в Івано-Франківській області від 15.03.2017 р. № 60/14/1-751 щодо ознак порушення конкуренційного законодавства з боку ФОП Шевченко В. М. та ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» під час проведення Коломийською міською радою Івано-Франківської області, 78230, Івано-Франківська обл., м. Коломия вул. Грушевського, 1 (надалі - Замоквик) закупівлі «Природне та штучне освітлення» (Капітальний ремонт мереж вуличного освітлення шляхом технічного переоснащення світильників на основі LED технологій по проекту із Північної Економічною Фінансовою Корпорацією НЕФКО), дата оприлюднення та номер оголошення про проведення процедури відкритих торгів, розміщено на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель: №139296, «ВДЗ» №121 від 30.06.2016 (надалі – Торги).

Зазначені Торги були проведені у спосіб відкритих торгів, відповідно до Закону України «Про здійснення державних закупівель» від 10.04.2014 №1197-VI (зі змінами).

Учасниками Торгів були два суб'єкти господарювання: ФОП Шевченко В. М. та ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ».

Приймаючи участь у Торгах, ФОП Шевченко В. М. та ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» конкурентами.

Фізична особа - підприємець Шевченко Віталій Миколайович (м. Полтава вул. Артема, 27/73, поштова адреса: 36002, м. Полтава, вул. Сосюри, 62 ЄДРПО:

3127805053), надалі – ФОП Шевченко В. М., Учасник 1, є платником єдиного податку 3 групи (ставка 5 %), основний вид діяльності 46.90 «Неспеціалізована оптова торгівля».

Товариство з обмеженою відповідальністю «ЕСТА ЛАЙТ» (м. Полтава, вул. Сосюри, 62, ЄДРПОУ 38874948), надалі – ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ», Учасник 2, є платником податку на додану вартість, основний вид діяльності 46.90 «Неспеціалізована оптова торгівля».

Здійснюючи вищезазначену діяльність, у розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ФОП Шевченко В. М. та ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» є суб'єктами господарювання.

Згідно з документацією конкурсних торгів єдиним критерієм оцінки пропозицій конкурсних Торгів була ціна.

Відповідно до звіту про результати проведення процедур відкритих торгів №2 від 30.08.2016 цінові пропозиції учасників склали:

- ФОП Шевченко В. М. - 934694,10 грн. без ПДВ;
- ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» - 982694 грн. з ПДВ.

Ціною акцептованої пропозиції, що відповідає вимогам Замовника та є найнижчою, визнано ціну ФОП Шевченко В. М. з яким укладено договір про закупівлю від 29.08.2016 на суму 934694,10 грн. без ПДВ.

У ході аналізу матеріалів, що стосуються Торгів, встановлено.

Відповідно до законодавства у сфері державних закупівель однією із цілей проведення конкурсних торгів є досягнення оптимального і раціонального використання державних коштів. Зазначена ціль досягається завдяки створенню конкурентного середовища при виборі Замовником кращої пропозиції, яка можлива лише тоді, коли вона запропонована у справжніх умовах змагальності. Погоджена поведінка між учасниками торгів усуває між ними змагальність, конкуренцію, і спотворюючи її об'єктивний результат – кращу пропозицію, порушує тим самим право Замовника на отримання цієї пропозиції, на очікуваний Замовником найбільший ефективний для нього результат.

Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» економічна конкуренція характеризується як «змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання...».

Механізм конкурсної процедури закупівель утворює для замовника виключно коло тих реальних пропозицій, поданих учасниками, з яких він має прийняти (акцептувати) найкращу. В результаті можливість переміщення попиту замовника на предмет закупівлі обмежується лише колом існуючих в рамках процедури закупівлі пропозицій, які для нього і утворюють ринок.

Змагальність учасників конкурентних процедур закупівель ґрунтується на непевності кожного з них щодо поведінки інших учасників і зумовлює необхідність кожним з учасників для здобуття перемоги пропонувати кращі умови за найнижчими цінами.

Пропозиції конкурсних торгів учасників 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 своїх пропозицій.

Враховуючи зазначене, будь-які схожості в оформленні конкурсних пропозицій вказаних учасників Торгів повинні виключатись.

В ході порівняльного аналізу конкурсних пропозицій учасників Торгів встановлені докази спільної підготовки ФОП Шевченко В. М. та ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» поданих документів, які мають нехарактерну схожість, а у деяких випадках ідентичність, у зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті, цінівій пропозиції тощо.

1. В оформленні цінючих пропозицій на Торги в Учасника 1 і Учасника 2 простежується схожість в оформленні, а саме:

1.1 інформація, викладена у розділі «Реєстр поданих документів», міститься в таблицях абсолютно однакових розмірів, має однакове розташування та певні особливості (Рис. 1):

ФІЗИЧНА ОСОБА-ПІДПРИЄМЦЬ ШЕВЧЕНКО ВІТАЛІЙ МІХАЙЛОВИЧ
 Юр. адреса: 36002 Полтавська обл., м. Полтава, вул. Артема, 40
 Личн. адреса: 36002 м. Полтава, вул. Сосари, 62
 Р/р 26003084614163 в ПАТ КБ "ПРИВАТБАНК" МФО 331401
 ІПН 312870053, в електронній формі подання, 3 група, ставка 5%
 тел. 095-744-36-35



ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЕСТА ЛАЙТ»
 36002 м. Полтава, вул. Сосари, 62, тел. 59-24-00
 Р/р 26007416338 у АТ "РАЙФІНБАНК АВАЛЬ" у м. Києві
 МФО 380005
 ЄДРПОУ 38874948
 ІПН 38874946013, номер свідоцтва ПДВ 200140858

Назва документа	Сторінка
Пропозиція конкурсних торгів	7
Документи, що підтверджують ідентифікацію посадової особи або представника учасника процедури закупівлі щодо підпису документів пролонгованих конкурсних торгів.	5-6
Вісникка з Єдиного державного реєстру	12
Довідка у довільній формі, яка містить відомості про підприємство.	14
Лист згоди на використання персональних даних учасника, що подаються в складі пролонгованих конкурсних торгів відповідно до Додатку 4	16
Завірена копія довідки про відсутність кримінальних покарань та записів про адміністративні стягнення (для фізичних осіб)	18
Довідка про наявність обладнання та матеріально-технічної бази за відомим учасником посадової особи (згідно Додатку 5)	26
Довідка про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід.	27
Інформаційна довідка, яка містить відомості про виконання аналогічних договорів в 2014-2015 роках (не менше двох) та звіт про результати виконання (згідно Додатку 6)	30-31
Копія сертифікату відомості на підприємстві системи якості	40
Нааявність фінансової спроможності (баланс, звіт про фінансові результати, звіт про рух грошових коштів)	46
Оригінал або копія довідки з усіх обслуговуючих банків про відсутність (наявність) зборгованості за кредитами, що видані не більш як за 10 календарних днів до дати проведення робіт/підпис пролонгованих конкурсних торгів.	48
Довідка про відсутність обставин для відмови учаснику в участі у процедурі закупівлі, встановлених статтю 17 Закону.	50
Гарантійний лист учасника про те, що учасник, як суб'єкт господарювання протягом останніх трьох років не притягувався до відповідальності за вчинення антиконкурентних угодованих дій - з посиланням на відсутність інформації про учасника в Інформаційній системі для прийняття рішень органів АЗМУ щодо визначення вчинення суб'єктами господарювання порушень законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних угодованих дій, які стосуються спотворення результатів торгів, розміщених на офіційному веб-порталі Антимонопольного комітету України.	52
Довідка, складена у довільній формі про те, що службову (посадову) особу учасника, яку уповноважено учасником представляти його інтереси в конкурсній процедурі закупівлі, чи іншої діяльності, вчинення з користю для підприємства	54

Назва документа	Сторінка
Пропозиція конкурсних торгів	5
Документи, що підтверджують ідентифікацію посадової особи або представника учасника процедури закупівлі щодо підпису документів пролонгованих конкурсних торгів.	5-9
Завірена копія (Статуту або іншого установчого документу з змінами.	11-12
Довідка у довільній формі, яка містить відомості про підприємство.	14
Лист згоди на використання персональних даних учасника, що подаються в складі пролонгованих конкурсних торгів відповідно до Додатку 3.	16
Завірена копія довідки про відсутність кримінальних покарань та записів про адміністративні стягнення (для фізичних осіб)	18-19
Довідка про наявність обладнання та матеріально-технічної бази за відомим учасником посадової особи (згідно Додатку 5)	26
Довідка про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід.	27
Інформаційна довідка, яка містить відомості про виконання аналогічних договорів в 2014-2015 роках (не менше двох) та звіт про результати виконання (згідно Додатку 6)	30-31
Копія сертифікату відомості на підприємстві системи якості.	34
Нааявність фінансової спроможності (баланс, звіт про фінансові результати, звіт про рух грошових коштів)	40-42
Оригінал або копія довідки з усіх обслуговуючих банків про відсутність (наявність) зборгованості за кредитами, що видані не більш як за 10 календарних днів до дати проведення робіт/підпис пролонгованих конкурсних торгів.	48-49
Довідка про відсутність обставин для відмови учаснику в участі у процедурі закупівлі, встановлених статтю 17 Закону.	50-51
Гарантійний лист учасника про те, що учасник, як суб'єкт господарювання протягом останніх трьох років не притягувався до відповідальності за вчинення антиконкурентних угодованих дій, - з посиланням на відсутність інформації про учасника в Засіданні відомостей про рішення органів АЗМУ щодо визначення вчинення суб'єктами господарювання порушень законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних угодованих дій, які стосуються спотворення результатів торгів, розміщених на офіційному веб-порталі Антимонопольного комітету України.	52
Довідка, складена у довільній формі про те, що службову (посадову) особу учасника, яку уповноважено учасником представляти його інтереси в конкурсній процедурі закупівлі, чи іншої діяльності, вчинення з користю для підприємства	54

Рис. 1

- у всіх рядках після закінчення речень застосовані (або відсутні) знаки пунктуації – « ; », « , », « . »;
- у другому рядку обома учасниками після слова «Документи» допущений зайвий пропуск;
- у шостому рядку допущена однакова помилка «завірена копії» замість «завірені копії»;
- у сьомому і дев'ятому рядках в обох учасників слова «...Додатку 5» і «...Додатку 6» виділені жирним шрифтом, проте, у п'ятому рядку слово «Додатку 3» жирним шрифтом не виділено;
- у чотирнадцятому рядку замість «АМКУ» зазначено «АКМУ».

1.2 Довідки про наявність обладнання та матеріально – технічної бази, щодо наявності працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, про наявність досвіду виконання аналогічних договорів виконані в однакових за розміром таблицях, однаковим шрифтом, мають подібний текст та однакові виділення жирним (Рис. 2).

УЧАСНИК ОБЛАЦІ ПІДПРИЄМЦЬ ШЕВЧЕНКО ВІТАЛІЙ МИКОЛАЙОВИЧ
Юр. адреса: 36000 Полтавська обл., м. Полтава вул. Артема, 27 кв. 73
Пошт. адреса: 36002 м. Полтава, вул. Сосюри, 62
Р/р 26005054614163 в ПАТ КБ "ПРИВАТБАНК" МФО 331401
ПІН 3128705053, є платником єдиного податку, 3 група, ставка 5%
тел. 095-744-56-35

ДОВІДКА ПРО НАЯВНІСТЬ ОБЛАДНАННЯ ТА МАТЕРІАЛЬНО-ТЕХНІЧНОЇ БАЗИ

Найменування обладнання та механізмів	Кількість	Технічний стан	Примітки (власність, оренда тощо)
Офісні приміщення	1	Задовільний стан, придатний до експлуатації	орендоване
Офісна техніка	3	Задовільний стан, придатний до експлуатації	власність
Офісні меблі	3	Задовільний стан, придатний до експлуатації	власність
Автомобіль	1	Придатний до використання в господарській діяльності	орендоване

ФОП Шевченко В.М.

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЕСТА ЛАЙТ»
36002, м. Полтава, вул. Сосюри, 62, тел. 59-24-00
Р/р 26007416338 у АТ "РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ" у м. Києві
МФО 380805
ЄДРПОУ 38874948
ПІН 388749416013, номер свідоцтва ПДВ 200140858

ДОВІДКА ПРО НАЯВНІСТЬ ОБЛАДНАННЯ ТА МАТЕРІАЛЬНО-ТЕХНІЧНОЇ БАЗИ

Найменування обладнання та механізмів	Кількість	Технічний стан	Примітки (власність, оренда тощо)
Складське приміщення	1	Задовільний стан, придатний до експлуатації	орендоване
Офісні приміщення	1	Задовільний стан, придатний до експлуатації	орендоване
Офісна техніка	6	Задовільний стан, придатний до експлуатації	власність
Офісні меблі	6	Задовільний стан, придатний до експлуатації	власність
Автомобіль	2	Придатні до використання в господарській діяльності	орендовані

Директор
Калуста О.О.

УЧАСНИК ОБЛАЦІ ПІДПРИЄМЦЬ ШЕВЧЕНКО ВІТАЛІЙ МИКОЛАЙОВИЧ
Юр. адреса: 36000 Полтавська обл., м. Полтава вул. Артема, 27 кв. 73
Пошт. адреса: 36002 м. Полтава, вул. Сосюри, 62
Р/р 26005054614163 в ПАТ КБ "ПРИВАТБАНК" МФО 331401
ПІН 3128705053, є платником єдиного податку, 3 група, ставка 5%
тел. 095-744-56-35

ДОВІДКА ПРО НАЯВНІСТЬ ДОСВІДУ ВИКОНАННЯ АНАЛОГІЧНИХ ДОГОВОРІВ

Даною довідкою підтверджуємо наявність у ФОП Шевченко В.М. досвіду виконання аналогічних договорів та додаємо завірені копії кількох із них, а саме:

Замовник, адреса, телефон, ПІБ керівника	Предмет договору	Сума договору, тис.грн	Рік надання послуг(виконання робіт,постачання товарів)
ВЛІ Ірша, 72202, Запорізька обл., смт.Веселе, вул.О.Кириченка, 2 7-27-90 ЛуцекМ.М.	Електро матеріали(світильники, лампи енергозбер. Та ін.)	96,2	2015
Міске комуніальне підприємство «Місксвітло» м. Старокостянтинів, вул. Кривоуського, 1/2 01854)3-25-25 Кухар В.В.	Електро матеріали (лампи)	30,15	2015
Барвінківський виконавчий комітет міської ради 64701, Харківська обл., м. Барвінків, вул. Леніна 3 Міський голова Балю О.О. 0575758614	Електро матеріали (лампи)	29,5	2015

ФОП Шевченко В.М.

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЕСТА ЛАЙТ»
36002, м. Полтава, вул. Сосюри, 62, тел. 59-24-00
Р/р 26007416338 у АТ "РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ" у м. Києві
МФО 380805
ЄДРПОУ 38874948
ПІН 388749416013, номер свідоцтва ПДВ 200140858

ДОВІДКА ПРО НАЯВНІСТЬ ДОСВІДУ ВИКОНАННЯ АНАЛОГІЧНИХ ДОГОВОРІВ

Даною довідкою підтверджуємо наявність у ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» досвіду виконання аналогічних договорів та додаємо завірені копії кількох із них, а саме:

Замовник, адреса, телефон, ПІБ керівника	Предмет договору	Сума договору, тис.грн	Рік надання послуг(виконання робіт,постачання товарів)
Міськсвітло» виконавчий міської ради 36623 м. Кременчук, вул.60-річчя Жовтня, 15 Мельниковський В.В. (05366)5-16-81	Лампа (10 найменувань)	487,9	2015
Підприємство «Місксвітло» 36623 м. Ізюм, Франківськ, вул.Побутова 7 Різношаский Ю.В. тел. 789443	Світильники (та лампи)	13,7	2015
Міське комунальне унітарне підприємство «Місксвітло» 21018, м. Вінниця, вул.Р.Скалещук 17 Кендратський В.О. 380-37-45	Лампи	145,8	2015

Директор
Калуста О.О.

Рис. 2

1.3 Переліком документів, які вимагаються від учасника конкурсних торгів передбачено документів, які підтверджують наявність/відсутність обставин для відмови учаснику в участі у процедурі закупівлі, встановлених статтею 17 Закону України «Про здійснення державних закупівель».

Обидва учасники - ФОП Шевченко В. М. та ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» вищезазначену інформацію подають у формі Гарантійного листа майже однакового змісту, відстанями між абзацами, зайвими проміжками між словами тощо.

2. Крім цього, в ході аналізу матеріалів Торгів встановлено, що Учасник 1 і Учасник 2 є пов'язаними особами. Про таке твердження свідчать наступні факти:

- ФОП Шевченко В. М. та ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» знаходяться за однією адресою - 36002, м. Полтава, вул. Сосюри, 62;

- Шевченко В. М. разом із директором та засновником ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» Капустою Олександром Олександровичем є співзасновниками ТОВ «ЕХНАТОН ЛЮКС», поштовою адресою якої є та ж адреса, за якою знаходяться Учасник 1 і Учасник 2;

- в соціальних мережах та на інформаційних сайтах ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ», зокрема <http://etl.zakupka.com/> місцем роботи Шевченка В. М. зазначається ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ»;

- в тендерній пропозиції ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» в розділі «Відомості про підприємство» (ст. 39) зазначається контактний номер телефону/факсу - (0532) 59-90-90, цей же номер зазначений у Договорі поставки №51 від 07 грудня 2015 р. між ФОП Шевченко В. М. і ПП «Іріда» (ст. 34 пропозиції ФОП Шевченко В. М.) та у Договорі поставки №27 від 24 вересня 2015 р. між ФОП Шевченко В. М. і МКП «Міськвітло» (м. Староконстянтинів) (ст. 39);

- в Конкурсній пропозиції ФОП Шевченко В. М. (ст. 6) міститься Витяг з Єдиного державного реєстру юридичних осіб-підприємців, який отримано Літошиною Світланою Юріївною від 11.12.2015 за №2151430. Згідно довідки ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» щодо наявності працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, яка міститься в їх конкурсних пропозиціях (ст. 55) Літошина Світлана Юріївна працює на постійній основі бухгалтером в ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ».

Абзацом четвертим статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що контроль - вирішальний вплив однієї чи декількох пов'язаних юридичних та/або фізичних осіб на господарську діяльність суб'єкта господарювання чи його частини, який здійснюється безпосередньо або через інших осіб, зокрема, завдяки праву володіння чи користування всіма активами суб'єкта господарювання чи їх значною частиною, праву, яке забезпечує вирішальний вплив на формування складу, результати голосування та рішення органів управління суб'єкта господарювання, укладенню договорів і контрактів, які дають можливість визначати умови господарської діяльності, давати обов'язкові до виконання вказівки або виконувати функції органу управління суб'єкта господарювання.

Отже, Учасник 1 і Учасник 2 пов'язані відносинами контролю відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Наявність вищенаведених доказів свідчать про спільну підготовку Учасниками пропозицій конкурсних торгів.

Враховуючи те, що ФОП Шевченко В. М. та ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» є конкурентами при одночасній участі в тендерній закупівлі, наявність ознак пов'язаних осіб та виявлених співпадінь в оформленні конкурсних пропозицій цих Учасників торгів свідчить про те, що ще на стадії здійснення підготовки своїх конкурсних пропозицій учасники були обізнані щодо пропозицій один одного, а отже, погодили свою поведінку при формуванні пропозицій конкурсних торгів до проведення Замовником Торгів.

В ході розгляду справи територіальне відділення звернулося до Івано-Франківської торгово-промислової палати з запитом щодо вартості ламп, які були предметом закупівлі. Листом від 10.04.2017 №108-04/17 Івано-Франківська торгово-промислова палата повідомила, що вартість світлодіодних світильників LP-96 потужністю 50 Вт з цоколем E40 у серпні – вересні 2016 р. (період проведення Торгів) складала від 753,18 до 880,32 грн./шт.

Згідно з Протоколом оцінки пропозицій конкурсних торгів Замовника, вартість 927 шт. ламп складала 934694,10 грн. без ПДВ, тобто 1008,30 грн./шт., що на 127,98 - 225,12 грн./шт. вище ринкової ціни, тобто запропоновані ціни могли бути економічно необґрунтованими. Сума завищення могла становити від 118 637,46 до 208 686,24 грн. Зазначене стало можливим, внаслідок узгодження поведінки та цінових пропозицій ФОП Шевченко В. М. та ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ».

Таким чином, розглядом справи доведено, що дії ФОП Шевченко В. М. та ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ», які полягають в узгодженні поведінки під час підготовки документів та участі в Торгах є порушенням, передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, що стосуються спотворення результатів торгів.

На виконання пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правил розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року за №169-р) (зі змінами), листами від 04.10.2017 №04-07/260 і №04-07/261 ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» і ФОП Шевченко В. М. надіслано копії подання про попередні висновки від 29.09.2017 № 147 у справі №4/П-2017.

Листом від 23.10.2017 б/н (вх. від 23.10.2017 № 161), далі Лист, на подання про попередні висновки у справі № 4/П-2017 ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» зазначає, що Івано-Франківським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України не доведено фактів домовленостей та настання негативних наслідків або можливості їх настання внаслідок вчинення відповідних дій учасниками Торгів. Формально однакове заповнення тендерної документації не є доказом узгодженості дій між ними.

З вищезазначеними доводами ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» територіальне відділення не може погодитись виходячи з наступного:

- стосовно схожості в оформленні тендерних пропозицій та отримання працівником ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» Літошиною С. Ю. Витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб-підприємців для ФОП Шевченко В. М..

ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» у Листі зазначає «...підготовка тендерної пропозиції ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» здійснювалася його працівниками з використанням шаблонних форм, наданих замовником в документації конкурсних торгів, форм документів, отриманих з мережі інтернет, зокрема конкурсних пропозицій, поданих різними суб'єктами господарювання через систему електронних закупівель «PROZORRO». а також зразків форм пропозицій конкурсних торгів, які на прохання керівництва підприємства були надані Кашпировським Миколою.

Тому схожість оформлення документів може бути пояснена тим, що ФОП Шевченко В.М. також використав шаблонні форми замовника, зразки документації, які наявні у вільному доступі в мережі Інтернет, а також знайомий з Кашпіровським Миколою, який міг і йому надати допомогу в оформленні конкурсної пропозиції».

На вимоги про надання інформації територіального відділення від 05.04.2017 №04-07/86 і №04-07/87, далі – Вимоги, надані у ході розгляду справи №4/П-2017, ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» листом від 03.05.2017 №72 і ФОП Шевченко В.М. листом від 03.05.2017 №87, зазначають, що підготовкою та збором документів, які містяться у складі конкурсних пропозицій займалися особисто засновник/директор ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» Капуста О. О. та особисто Шевченко В.М., відповідно (відповідь на питання №5 Вимоги), та обидва зазначають, що третіх осіб до підготовки та/або збору документів для участі у Торгах не залучали (відповідь на питання №6 Вимоги);

- стосовно інформації в соціальних мережах та на сайтах про місце роботи Шевченка В. М.

Така інформація містилася на сайті за посиланням <http://etl.zakupka.com/> (Рис. 3).

<http://etl.zakupka.com/>

ООО "Эста Лайт"

Контактная информация

Название
ООО "Эста Лайт"
Контактное лицо
директор Шевченко Виталий Николаевич
Телефоны
+380 (532) 5показать
Адрес
36002, Украина, Полтавская обл., Полтава, ул. Сосюры, 62

Местоположение компании

© Яндекс [Условия использования](#)

• [Оставить отзыв](#)

Контакты
ООО "Эста Лайт"
Контактное лицо:
директор Шевченко Виталий Николаевич
+380 (532) 5показать
Адрес:
36002, Украина, Полтавская обл., Полтава, ул. Сосюры, 62 на карте
Яндекс.Директ

- стосовно доводів ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ», щодо обов'язку відділення довести факт усунення, обмеження чи недопущення конкуренції у процесі торгів та відповідно наявність причинно-наслідкового зв'язку між такою змовою та зазначеними наслідками, то у п. 14 постанови Пленуму Вищого господарського суду України "Про деякі питання практики застосування конкурентного законодавства" від 26.12.2011 № 15 зазначено, що для кваліфікації дій суб'єктів господарювання як антиконкурентних узгоджених дій не є обов'язковим з'ясування настання наслідків у формі відповідно недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, ущемлення інтересів інших суб'єктів господарювання (конкурентів, покупців) чи споживачів, зокрема через заподіяння їм шкоди (збитків) або іншого реального порушення їх прав чи інтересів, чи настання інших відповідних наслідків. Достатнім є встановлення самого факту вчинення дій, визначених законом як антиконкурентні узгоджені дії, або можливості настання зазначених наслідків у зв'язку з відповідними діями суб'єктів господарювання (частина друга статті 6 Закону України "Про захист економічної конкуренції").

При цьому, в даному випадку сама узгоджена поведінка учасників торгів не відповідає суті конкурсу і негативним наслідком є сам факт спотворення результатів торгів (через узгодження поведінки конкурсантами). Правове значення в даному випадку має фактична відсутність конкурсу внаслідок узгодження конкурсантами відповідної поведінки, яка призводить до заміни конкуренції на координацію поведінки з метою створення видимості конкуренції в межах тендеру.

Територіальне відділення дійшло висновку про узгодженість поведінки ТОВ "ЕСТА ЛАЙТ" і ФОП Шевченко В.М. під час підготовки документів та участі у Торгах не лише стосовно однакового заповнення ними документації конкурсних торгів, а в сукупності з іншими доказами, що в свою чергу підтверджує те, що ТОВ "ЕСТА ЛАЙТ" і ФОП Шевченко В.М. узгодили свою поведінку під час участі у Торгах.

Аналогічна правова позиція підтверджується і судовою практикою, зокрема, Постановою Вищого господарського суду України у справі №910/6796/16, у якій наявність вищезазначених доказів слугувала для визнання судом порушення з боку суб'єктів господарювання законодавства про захист економічної конкуренції.

Отже, матеріали справи містять документи, що підтверджують використання цими суб'єктами господарювання одного приміщення, одних і тих самих телефонів, що підтверджує їх зв'язки і узгодженість дій.

Відповідно до звіту про фінансові результати обсяг доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2016 р. становив: у ФОП Шевченко В.М. – 2104,42 тис. грн., ТОВ "ЕСТА ЛАЙТ" - 10345,68 тис. гривень.

При визначенні розмірів штрафів за порушення законодавства про захист економічної конкуренції враховано, що ФОП Шевченко В. М. та ТОВ «ЕСТА ЛАЙТ» не визнали факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 12, 12', 14 Закону України "Про Антимонопольний комітет України", статтею 48, 52 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) та пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правил розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 №169-р (зі змінами), адміністративна колегія територіального відділення

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії фізичної особи - підприємця Шевченка Віталія Миколайовича (м. Полтава, вул. Артема, 27/73, поштова адреса: 36002, м. Полтава, вул. Сосюри, 62 ЄДРПОУ 3127805053) та товариства з обмеженою відповідальністю «ЕСТА ЛАЙТ» (м. Полтава, вул. Сосюри, 62, ЄДРПОУ 38874948), які полягали в узгодженні поведінки під час підготовки та участі в конкурсних торгах на

закупівлю «Природне та штучне освітлення» (Капітальний ремонт мереж вуличного освітлення шляхом технічного переоснащення світильників на основі LED технологій по проекту із Північною Економічною Фінансовою Корпорацією НЕФКО), дата оприлюднення та номер оголошення про проведення процедури відкритих торгів, розміщено на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель: №139296, «ВДЗ» №121 від 30.06.2016, замовниками якої була Коломийська міська рада Івано-Франківської області, 78230, Івано-Франківська обл., м. Коломия, вул. Грушевського, 1, порушенням, передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, що стосуються спотворення результатів торгів.

2. За вчинене порушення, зазначене у пункті 1 цього рішення, на фізичну особу - підприємця Шевченка Віталія Миколайовича, м. Полтава, вул. Артема, 27/73, поштова адреса: 36002, м. Полтава, вул. Сосюри, 6 ЄДРПОУ 3127805053, накладити штраф у розмірі 68000,00 (шістдесят вісім) тися гривень.

3. За вчинене порушення, зазначене у пункті 1 цього рішення, на товариство обмеженою відповідальністю «ЕСТА ЛАЙТ», м. Полтава, вул. Сосюри, 6, ЄДРПОУ 38874948, накладити штраф у розмірі 68000,00 (шістдесят вісім) тися гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова адміністративної колегії,
голова відділення

Т.Савчин

Члени колегії:



В.Шевчук

В. Тимків