



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

19.05.2017 р.

м. Львів

№ 23 р/к

справа № 3-01-43/2016

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Адміністративна колегія (далі у рішенні - Колегія) Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі у рішенні - Відділення), розглянувши докази і процесуальні документи (у тому числі, подання з попередніми висновками від 03.02.2017 № 20/3пв (далі у рішенні - подання)) у справі № 3-01-43/2016 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що розпочата згідно з розпорядженням Колегії від 24.06.2016 № 48 рп/к щодо:

- державно - комунального підприємства роздрібної плодоовочевої торгівлі № 35 (далі у описово - мотивувальній частині рішення - ДКП РПТ № 35, Учасники) (ідентифікаційний код: [REDACTED]) (адреса: 79052, м. Львів, вул. Низинна, 2);
- державного виробничо - торговельного підприємства «Харчування» (далі у описово - мотивувальній частині - ДВТП «Харчування», Учасники) (ідентифікаційний код: [REDACTED]) (адреса: 79039, м. Львів, вул. Шевченка, 186);

ВСТАНОВИЛА

У державному офіційному друкованому виданні з питань державних закупівель (розміщеного на веб - порталі Міністерства економічного розвитку і торгівлі України) розміщено інформацію державного підприємства «Національна енергетична компанія» «Укренерго» (відокремлений підрозділ «Західна електроенергетична система») (далі у описово - мотивувальній частині рішення - Замовник) про проведення процедури закупівлі код «15.83.1 - цукор» (оприлюднення: 16.01.2012 № 016600) (далі у описово - мотивувальній частині рішення - Закупівля).

Згідно з протоколом розкриття пропозицій конкурсних торгів від 16.02.2012 № 112 свої пропозиції подали такі учасники:

- ДКП РПТ № 35 з ціною пропозицією 7 160,5 грн.;
- ДВТП «Харчування» з ціною пропозицією 6 747,25 грн.

Відповідно до протоколу від 17.02.2012 № 121 акцептовано пропозицію ДВТП «Харчування».

Основним видом діяльності ДКП РПТ № 35 є роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами (КВЕД 47.11).

Основним видом діяльності ДВТП «Харчування» є неспеціалізована оптова торгівля харчовими продуктами, напоями та тютюновими виробами (КВЕД 51.39.0).

Таким чином, ДКП РПТ № 35 та ДВТП «Харчування» є суб'єктами господарювання в розумінні абзацу 12 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

У процесі розгляду документації Закупівлі встановлено, що спосіб оформлення документів та зміст поданих пропозицій свідчить про погоджену поведінку ДКП РПТ № 35 та ДВТП «Харчування» під час підготовки та участі у Закупівлі.

Окремі документи, які містяться в конкурсних пропозиціях Учасників, мають нетипові подібності оформлення та змісту тексту.

Окремі документи, які містяться в конкурсних пропозиціях Учасників, мають нетипові подібності оформлення та змісту тексту.

Так, ДКП РПТ № 35 та ДВТП «Харчування» подали однаково оформлені пропозиції конкурсних торгів: титульні сторінки кожної з трьох частин (комерційної, кваліфікаційної, технічної) обох учасників оформлена таким чином:

Найменування: реєстр поданих документів
назва частини пропозиції: комерційна/кваліфікаційна/технічна частина
перелік пунктів реєстру поданих документів.

Додатково зазначається, що кількість, порядок та назва пунктів реєстру комерційної та кваліфікаційної частини співпадають повністю:

ПРОПОЗИЦІЯ КОНКУРСНИХ ТОРГІВ

- Повне найменування учасника – суб'єкта господарювання: Державно-комунальне підприємство роздрібно-і плодовоовочевої торгівлі № 35
 - Ідентифікаційний код за ЄДРПОУ: 13834238
 - Країна: Україна
 - Поштова адреса (місце зв'язування): 79052, м. Львів, вул. Свєтлової, 2
 - Телефон, факс, e-mail: 267-55-10
- Ми, (назва Учасника), надаємо свою пропозицію щодо участі у торгах щодо закупівлі продукції згідно з технічними та іншими вимогами Замовника торгів.
- Визначивши документацію конкурсних торгів та вимоги, на виконання зазначеного мисли, ми, уповноважені на підписання Договору, маємо можливість та погоджуємося виконати вимоги Замовника та Договору на умовах, зазначених у комерційній частині цієї пропозиції на наступних умовах:

№ п/п	Найменування товару	Одиниця виміру	Кількість	Ціна за одиницю, грн., з ПДВ	Загальна вартість, грн., з ПДВ
1.	Цукор пісок	кг	665	9,00	5985,00
2.	Цукор вугор	уп	65	4,50	292,50
3.	Цукор вальований 1кг	уп	165	6,00	990,00
4.	Цукор рафінований прес 250г	уп	130	5,20	676,00
5.	Цукор ІЛС оцетований	уп	3	25,00	75,00
ВАРТОСТЬ ПРОПОЗИЦІЇ					7140,50

ВАРТОСТЬ ПРОПОЗИЦІЇ (прописом) сім тисяч сто шістдесят грн. 50 коп.

Термін і умови оплати: - розрахунок на протязі 20 (двадцяти) банківських днів після поставки окремої партії товару та підписання Акту прийому-передачі уповноваженими представниками Сторін.

Терміни поставки продукції: - розрахунок на протязі 20 (двадцяти) банківських днів після поставки окремої партії товару та підписання Акту прийому-передачі уповноваженими представниками Сторін.

Місце та умови поставки продукції: - протягом 1 робочого дня згідно письмових заявок Замовника, (березень – липень 2012р.) м. Львів, вул. Свєтлової, 2 на умовах ДДР в редакції "Інкотермс 2010".

Особа, уповноважена вести переговори щодо укладання договору (прізвище, ім'я, по батькові, посада, телефон):

Директор Лопачук З.І.
Тел. 267-55-10

1. До акцепту нашої пропозиції, Ваша документація конкурсних торгів разом з нашою пропозицією (за умови її відповідності всім вимогам) мають силу попереднього договору між нами. Якщо наша пропозиція буде акцептована, ми візьмемо на себе зобов'язання виконати всі умови, передбачені Договором.

2. Ми погоджуємося:

- дотримуватися умов цієї пропозиції протягом 120 (сто двадцяти) днів з дня розкриття пропозицій конкурсних торгів. Наша пропозиція буде обов'язковою для нас і може бути акцептована Вами у будь-який час до закінчення зазначеного терміну.

Реєстр поданих документів

Комерційна частина пропозиції

- Пропозиція конкурсних торгів
- Основні умови договору
- Документи, які підтверджують повноваження посадової особи учасника



ПРОПОЗИЦІЯ КОНКУРСНИХ ТОРГІВ

1. Пошук найменування учасника – суб'єкта господарювання Державне виробничо-торгівельне підприємство «Харчування»
 2. Ідентифікаційний код за ЄДРПОУ 13840865
 3. Країна Україна
 4. Поштова адреса (місце знаходження) 79039, м. Львів, Шевченка, 186
 5. Телефон, факс, e-mail 233-33-30

Ми, (назва Учасника), надіслали свою пропозицію щодо участі у торгах щодо закупівлі цукру згідно з технічними та іншими вимогами Замовника торгів.

Визначивши документально конкурсних торгів та вимоги, на виконання зазначеного вище, ми, уповноважені на підписання Договору, маємо можливість та погоджуємося виконати вимоги Замовника та Договору на умовах, зазначених у комерційній частині цієї пропозиції та наступними цінами:

№ п/п	Найменування товару	Одиниці виміру	Кількість	Ціна за одиницю, грн., з ПДВ	Загальна вартість, грн., з ПДВ
1.	Цукор пісок	кг	665	8,50	5652,50
2.	Цукор кукурудзяний	уп	65	4,25	276,25
3.	Цукор вапняний 10г	уп	165	8,70	1435,50
4.	Цукор рафінований прес 250г	уп	130	4,90	637,00
5.	Цукор ІЛІІ аналітичний	уп	3	22	66,00
ВАРТІСТЬ ПРОПОЗИЦІЇ					6747,25

ВАРТІСТЬ ПРОПОЗИЦІЇ (прописом) шість тисяч сімсот сорок сім грн., 25 коп.
 - розрахунок на протязі 20 (двадцяти) банківських днів після поставки окремої партії товару та підписання Акту прийому-передачі уповноваженими представниками Сторін.
 Термін умови оплати
 Термін поставки продукції
 - протягом 1 робочого дня згідно письмових заявок Замовника, (який – липень 2012р.).
 Місце та умови поставки продукції м. Львів, вул. Шевченка, 2 на умовах DDP в редакції "Інкотермс 2010".
 Особа, уповноважена вести переговори щодо укладання договору (прізвище, ім'я, по батькові, посада, телефон): Директор Радковська М.В. Тел. 233-33-30

1. До акцепту нашої пропозиції, Ваша документація конкурсних торгів разом з нашою пропозицією (за умови її відповідності всім вимогам) мають силу попереднього договору між нами. Якщо наша пропозиція буде акцептована, ми візьмемо на себе зобов'язання виконати всі умови, передбачені Договором.

2. Ми погоджуємося:

- дотримуватися умов цієї пропозиції протягом 120 календарних днів з дня розкриття пропозицій конкурсних торгів. Наша пропозиція буде обов'язковою для нас і може бути акцептована Вами у будь-який час до закінчення зазначеного терміну.

- з умовами, що Ви можете відкрити нашу чи всі пропозиції конкурсних торгів згідно з умовами документації конкурсних торгів, та розуміємо, що Ви не обмежені у прийнятті будь-якої іншої пропозиції з більш вигідними для Вас умовами.



Ресстр поданих документів

Комерційна частина пропозиції

1. Пропозиція конкурсних торгів
2. Основні умови договору
3. Документи, які підтверджують повноваження посадової особи учасника

ДКП РПТ № 35 та ДВТП «Харчування» подали подібно оформлені довідки, які Замовник пропонував надати в довільній формі:

- довідки про те, що підприємство не складає звіту про рух грошових коштів;
- довідки про те, що підприємство станом на 10.02.2012 заборгованості по податках та платежах перед бюджетом не має;
- довідки про те, що підприємство не було притягнуто до відповідальності за вчинення у сфері державних закупівель корупційного правопорушення;
- довідки про те, що представники підприємства не були засуджені за злочин, пов'язаний з порушенням процедури закупівлі чи інший злочин, вчинений з корисливих мотивів, судимістю з якої не знято або не погашено у встановленому порядку;
- довідка - відомість про підприємство.

У технічних частинах пропозицій однаково оформлені розділи – Перелік продукції. А саме: зверху по центру розміщено найменування – «Перелік продукції по закупівлі цукру», зліва над табличкою з переліком продукції розміщено напис: «Для конкурсних торгів Західної ЕСДПНЕК «Укренерго».

Учасники однаково відхилилися від запропоновано Замовником форми технічних вимог до постачання цукру:

Найменування Замовника
 Цукор пісок

Найменування учасників
 Цукор – пісок

Цукор пудра
Цукор ванільний 10 г

Цукор – пудра
Цукор – ванільний 10 г

Перелік продукції
по закупівлі цукру

Для конкурсних торгів Західної ЕСДПНЕК "Укренерго"

№п/п	Найменування товару	Одиниці виміру	Кількість
1.	Цукор - пісок	Кг	665
2.	Цукор - пудра	уп	65
3.	Цукор - ванільний 10г	уп	165
4.	Цукор рафінований прес. 250 г	уп	130
5.	Цукор одноразовий ІІІІ	уп	3

ДВТП «Харчування»
Радковська М.В.



Перелік продукції
по закупівлі цукру

Для конкурсних торгів Західної ЕСДПНЕК "Укренерго"

№п/п	Найменування товару	Одиниці виміру	Кількість
1.	Цукор - пісок	Кг	665
2.	Цукор - пудра	уп	65
3.	Цукор - ванільний 10г	уп	165
4.	Цукор рафінований прес. 250 г	уп	130
5.	Цукор ІІІІ одноразовий	уп	3



Листаєць 3.1.



Аналіз пропозицій учасників показав, що у всіх із п'яти позицій продукції ДВТП «Харчування» запропонувало ціни нижчі ніж ДКП РПТ № 35.

Зазначається, що відповідно до:

- наданої листа ДВТП «Харчування» від 11.08.2016 № 18 у 2012 суб'єкт господарювання постачав цукор іншим суб'єктам господарювання за цінами нижчими ніж пропонувало і реалізовувало Замовнику;
- за наявною у Відділенні інформацією вартість цукру на ринку Львівської області в цей період була значно нижчою, ніж пропонувалася Учасниками.

ДКП РПТ № 35 та ДВТП «Харчування» у 2012 разом брали участь у торгах, які проводило державне підприємство «Національна енергетична компанія» «Укренерго» відокремлений підрозділ «Західна електроенергетична система», а саме: на закупівлю овочів свіжих, м'яса та харчових субпродуктів свійської птиці, виробів кондитерських цукрових, цукру, консервів овочевих, продукції рибної, культур овочевих, м'яса свіжого та замороженого. У всіх вищенаведених торгах акцептовано пропозицію ДВТП «Харчування».

Тобто, ДКП РПТ № 35 та ДВТП «Харчування» готували документи для подання на Закуплю для забезпечення перемоги ДВТП «Харчування», при цьому, ДКП РПТ № 35 виступало у якості технічного кандидата.

Вищевикладені обставини свідчать, що під час участі в Закупівлі конкурентне середовище між Учасниками було спотворене.

Справжність змагання при проведенні процедур закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у тендерних пропозиціях.

Учасники під час підготовки своїх конкурсних пропозицій конкурують між собою та повинні формувати пропозицію самостійно (незалежно від інших учасників).

Враховуючи зазначене, під час проведення процедур закупівель, пропозиція конкурсних торгів яка перемогла, повинна містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам умови.

Подача пропозицій конкурсних торгів передбачає таємність її змісту до моменту розкриття пропозицій, що забезпечується вимогами замовника до порядку оформлення та подання пропозицій конкурсних торгів учасниками, зокрема пропозиції подаються у запечатаних конвертах чи в іншій формі встановленій замовником, не пізніше встановленого ним строку.

Згідно з статтею 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод в будь - якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь - якій формі, а також будь - яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.

Відповідно до частини 1 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.

Отже, ДКП РПТ № 35 та ДВТП «Харчування» узгодивши поведінку у Закупівлі вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене 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.

Подання надіслане ДВТП «Харчування» із листом Відділення від 06.02.2017 №13/05-186, що отримані ДВТП «Харчування» 09.02.2017.

Подання надіслане ДКП РПТ № 35 із листом Відділення від 06.02.2017 №13/05-187, що не вручені ДКП РПТ № 35 у зв'язку із закінченням терміну зберігання.

Інформацію про подання розміщено на офіційному суб - сайті Відділення 12.04.2017.

Відповідно до інформації:

- Шевченківського відділення Личаківської ОДПІ Головного управління ДФС у Львівській області загальна сума доходу ДВТП «Харчування» від діяльності за 2016 склала [REDACTED] грн.;
- Залізничної ОДПІ Головного управління ДФС у Львівській області загальна сума доходу ДКП РПТ № 35 від діяльності за 2016 склала [REDACTED] грн.

При визначенні розміру штрафів пропонується врахувати наступні обставини:

- ДКП РПТ № 35 та ДВТП «Харчування» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини 2 статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинили вперше;
- ДКП РПТ № 35 та ДВТП «Харчування» не визнали факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини 2 статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Враховуючи вищенаведені обставини, на підставі статей 3, 12, 12-1, 14, 19 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статті 1, 6, 48, 50, 51, 52, 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пункту 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, що затверджене розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р та зареєстроване у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (із змінами), пункту 32 Правил розгляду заяв і

справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), що затверджені розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, яке зареєстроване у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (із змінами)

КОЛЕГІЯ ПОСТАНОВИЛА

I. Визнати, що державно - комунальне підприємство роздрібної плодоовочевої торгівлі № 35 та державне виробничо - торговельне підприємство «Харчування» узгодивши поведінку у відкритих торгах на закупівлю код «15.83.1 - цукор», яку проводило державне підприємство «Національна енергетична компанія» «Укренерго» (відокремлений підрозділ «Західна електроенергетична система»), вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 4 частини 2 статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

II. За вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що вказане у пункті I резолютивної частини рішення, накласти на державне виробничо - торговельне підприємство «Харчування» штраф у розмірі 500 (п'ятсот) гривень.

III. За вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що вказане у пункті I резолютивної частини рішення, накласти на державно - комунальне підприємство роздрібної плодоовочевої торгівлі № 35 штраф у розмірі 300 (триста) гривень.

Згідно з: частиною 3 статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф сплачується у двомісячний строк з дня одержання рішення; частиною 8 статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до територіального відділення Антимонопольного комітету України документ, що підтверджує сплату штрафу; частиною 1 статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» відповідач може оскаржити рішення повністю або частково до господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Голова Колегії

А. Басараба