



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**

**РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

09.11.2017 р.

Львів

№ 45р/к

Справа № 3-01-48/2017

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №3-01-48/2017 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції Приватним підприємством «Максімо-буд» та Господарським товариством з обмеженою відповідальністю «Афекс»Л.Т.Д. та подання Третього відділу досліджень та розслідувань з попередніми висновками від 25.10.2017р.№131/Зпв.

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

(1) Антиконтурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.

2. ВІДПОВІДАЧІ.

(2) Господарське товариство з обмеженою відповідальністю «АФЕКС» Л.Т.Д.

(3) Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основними видами діяльності ГТОВ «АФЕКС»Л.Т.Д. є Знесення (основний); Інші роботи із завершення будівництва; Інші спеціалізовані будівельні роботи.; Неспеціалізована оптова торгівля

(4) Приватне підприємство «Максімо - буд»

(5) Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основними видами діяльності ПП «Максімо - буд» є Діяльність посередників у торгівлі деревиною, будівельними матеріалами та санітарно-технічними виробами, Оптова торгівля деревиною, будівельними матеріалами та санітарно-технічним обладнанням, Діяльність у сфері інжинірингу, геології і геодезії, надання послуг технічного консультування в цих

сферах. Організація будівництва будівель, Будівництво житлових і нежитлових будівель,

Будівництво доріг і автострад.

(6) Отже, Учасники торгів є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

(7) Розпорядженням Адміністративної колегії Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 14.09.2017 року № 48рп/к розпочато розгляд справи №3-01-48/2017 за ознаками вчинення учасниками торгів порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.

(8) Учасникам торгів, листами від 26.10.2017 року №13/05-1969 №13/05-1970, надіслано копії подання про попередні висновки у справі

(9) ПП «Максімо-буд» отримало лист 06.11.2017 р. №13/05-1698 про що свідчить поштове повідомлення про вручення № 79 0005 056138 7.

(10) ГТОВ «АФЕКС» Л.Т.Д. 31.10.2017 року отримало лист № 13/05-1970 про, що свідчить поштове повідомлення про вручення № 79000 5056139 5.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

(11) Сихівська районна адміністрація Львівської міської ради у 2017 році провела відкриті торги на закупівлю « ДБН А.2.2-3:2014 « Склад та зміст проектної документації на будівництво» ДК 021: 2015- 45260000-7 (Покрівельні роботи та інші спеціалізовані будівельні роботи) – Послуги з поточного ремонту м'якої покрівлі в житловому будинку № 14 (4, 5, 6 під'їзди) по вул. Вернадського у Сихівському районі м. Львова.

(12) Відповідно до протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів найбільш економічно вигідною визнано пропозицію – ГТОВ «Афекс»Л.Т.Д з ціновою пропозицією – **320 000, 00 грн.** та надіслано повідомлення про намір укласти договір на закупівлю : **«ДБН А2.2-3:2014 « Склад та зміст проектної документації на будівництво» ДК 021 :2015- 45260000-7 (Покрівельні роботи та інші спеціалізовані будівельні роботи) – Послуги з поточного ремонту м'якої покрівлі в житловому будинку №14 (4, 5, 6 під'їзді) по вул. Вернадського у Сихівському районі м. Львова**

(13) Спеціалісти ЛОТВ АМКУ перевірили документацію конкурсних торгів Замовника, реєстри отриманих пропозицій, пропозиції конкурсних торгів ГТОВ «АФЕКС»Л.Т.Д. та ПП «Максімо-буд» (далі – Учасники), протоколи засідань комітету з конкурсних торгів, звіт про результати проведених конкурсних торгів, договори, які були укладені в результаті акцепту пропозицій та інші документи на закупівлю: **«ДБН А2.2-3:2014 « Склад та зміст проектної документації на будівництво» ДК 021 :2015- 45260000-7 (Покрівельні роботи та інші спеціалізовані будівельні роботи) – Послуги з поточного ремонту м'якої покрівлі**

в житловому будинку №14 (4, 5, 6 під'їзді) по вул. Вернадського у Сихівському районі м Львова.

(14) Необхідно зазначити, що пропозиції учасників конкурсних торгів повинні відрізнятися, як за зовнішнім оформленням, так і за ціновими параметрами, у разі, якщо учасники торгів готували їх окремо, без обміну інформацією, оскільки запропоновані пропозиції мали б відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до підготовки пропозицій.

(15) Крім того, відповідно до:

преамбули Закону України «Про публічні закупівлі» метою цього Закону є забезпечення ефективного та прозорого здійснення закупівель, створення конкурентного середовища у сфері публічних закупівель, запобігання проявам корупції у цій сфері, розвиток доброчесної конкуренції;

статті 3 «Принципи здійснення закупівель» Закону України «Про публічні закупівлі» закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом доброчесної конкуренції серед учасників.

(16) У розумінні:

- частини 1 статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь - якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь - якій формі, а також будь - яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання;
- пункту 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів.

(17) Закон України «Про Антимонопольний комітет України», а саме:

- частина 1 статті 7 і частини 4 передбачає, що до виключних повноважень саме Антимонопольного комітету України та його територіальних органів належить прийняття передбачених законодавством про захист економічної конкуренції рішень за справами відповідно до законодавства про захист економічної конкуренції;
- частина 2 статті 7 передбачає, що до повноважень саме Антимонопольного комітету України та його територіальних органів належать, зокрема: розгляд заяв і справ про надання дозволу, надання висновків, попередніх висновків стосовно узгоджених дій, концентрації, проведення досліджень за цими заявами і справами; прийняття передбачених законодавством про захист економічної конкуренції розпоряджень та рішень за заявами і справами про надання дозволу на узгоджені дії, концентрацію, надання висновків, попередніх висновків стосовно узгоджених дій, концентрації, висновків щодо кваліфікації дій відповідно до законодавства про захист економічної конкуренції;
- стаття 19 визначає гарантії здійснення повноважень Антимонопольного комітету України.

(18) За результатами аналізу документації конкурсних торгів суб'єктів господарювання - учасників відкритих торгів ГТОВ «АФЕКС»Л.Т.Д та ПП «Максімо-буд» виявлено певні обставини, які свідчать про узгодження їхньої поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю : «ДБН А2.2-3:2014 « Склад та зміст проектної документації на будівництво» ДК 021 :2015- 45260000-7 (Покрівельні роботи та інші спеціалізовані будівельні роботи) – Послуги з поточного ремонту м'якої покрівлі в житловому будинку №14 (4, 5, 6 під'їзді) по вул. Вернадського у

Сихівському районі м. Львова, внаслідок чого конкурентне середовище між учасниками торгів було відсутнім, що призвело до спотворення результатів торгів.

(19) Про вищезазначене свідчать документи ГТОВ «АФЕКС» Л.Т.Д. та ПП «Максімо-буд», які подані у складі пропозицій конкурсних торгів та які мають нехарактерну для такого випадку схожість у зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті:

(20) ГТОВ фірма «АФЕКС» Л.Т.Д. та ПП «Максімо-буд» надали довідки про не притягнення до відповідальності з корисливих мотивів оформлені однаково за змістом та формою, хоча зазначені довідки надаються в довільній формі.

(21) Учасник конкурсних торгів ПП «Максімо-буд» у своїй тендерній пропозиції, в змісті вказав назву фірми конкурента ГТОВ «Афекс» Л.Т.Д.

(22) У відповідності до інформації конкурсних торгів з сайту ProZorro ПП «Максімо-буд» не надало повний перелік для участі в конкурсі, що може свідчити про технічну участь зазначеного кандидата в конкурсних торгах на закупівлю «ДБН А2.2-3:2014 «Склад та зміст проектної документації на будівництво» ДК 021:2015 – 45260000-7 (Покрівельні роботи та інші спеціалізовані будівельні роботи) – Послуги з поточного ремонту м'якої покрівлі в житловому будинку № 14 (4, 5, 6 під'їзди) по вул. Вернадського у Сихівському районі м. Львова. Для прикладу, беручи участь в конкурсних торгах на закупівлю: «ДБН А2.2-3:2014 «Склад та зміст проектної документації на будівництво» ДК 021:2015 -45260000-7 (Покрівельні роботи та інші спеціалізовані будівельні роботи) – Послуги з поточному ремонту м'якої покрівлі в житловому будинку № 78 (1, 2, 3 під'їзди) по просп. Червоної Калини у Сихівському районі м. Львова», ПП «Максімо-буд» надало повний перелік конкурсної документації.

(23.1) Під час здійснення дослідження працівниками Третього відділу досліджень та розслідувань було виявлено закономірну тенденцію під час торгів в яких брали участь ПП «Максімо-буд» та ГТОВ «Афекс» Л.Т.Д. В ряді конкурсних торгів, де перемогу здобуває ГТОВ «Афекс» Л.Т.Д. вартість послуги завжди на 1000 гривень менша ніж очікувана вартість, яку встановлює замовник, а у торгах, де ГТОВ «Афекс» Л.Т.Д. є технічним кандидатом, ціна, яку встановлює зазначений кандидат завжди аналогічна очікуваній вартості замовника. Також доцільно зазначити, що торги, де ПП «Максімо-буд» є переможцем, характеризуються різницею 500 гривень, між очікуваною вартістю і ціною, яку вони подали.

(23.2) Учасник конкурсних торгів ГТОВ «Афекс» Л.Т.Д. надав довідку з МВС про не притягнення до кримінальної відповідальності, які отримав у м. Києві, незважаючи на те, що учасник зареєстрований у м. Львові, також доцільно зазначити, що проаналізувавши торги де ПП «Максімо-буд» є переможцем, учасник також подав довідку про несудимість видану в м. Київ, хоча місце реєстрації ПП «Максімо-буд» - м. Львів.

(23.3) Проаналізувавши конкурсні торги де ПП «Максімо-буд» було переможцем, та надало повний перелік тендерної документації виявлено схожість, щодо довідок про не притягнення до кримінальної відповідальності. Спеціалісти Третього відділу досліджень звернулись до Міністерства внутрішніх справ України Департаменту інформаційних технологій з вимогою щодо отримання інформації про особу, яка зверталася за інформаційними довідками про не притягнення до кримінальної відповідальності на ім'я директора ГТОВ «Афекс» Л.Т.Д., директора ПП «Максімо-буд» та отримала їх. Проаналізувавши отриману інформацію слід зазначити, що запит до Департаменту інформаційних технологій МВС України на отримання довідки про притягнення до кримінальної відповідальності, відсутність(наявність) судимості або обмежень, передбачених кримінально-процесуальним законодавством був поданий

директором ПП «Максімо-буд» та директором ГТОВ «Афекс» Л.Т.Д., але відсутність тотожності підписів в паспорті з підписами в запитах свідчить про те, що запити оформлювались іншою особою, а не директорами вказаних підприємств.. Також слід зазначити, що на зазначених запитах є схожість почерку при їх оформленні, тобто можна зробити висновок, що ці запити були зроблені однією особою.

5.АНАЛІЗ ЦІНОВОЇ ПОВЕДІНКИ ВІДПОВІДАЧІВ.

(24) Оскільки основним критерієм вибору переможця (за кількістю балів) у торгах є ціна, спеціалісти здійснили аналіз цінових пропозицій учасників. При цьому, аналіз цінової поведінки учасників Торгів вказує на те, що цінова пропозиція ПП «Максімо – буд» формувалась з урахуванням цінової пропозиції ГТОВ «АФЕКС»Л.Т.Д., оскільки різниця запропонованих цін становить 500 грн. або відрізняється лише на 0,15%. Незначний ціновий діапазон між вартістю товарів, запропонованою ГТОВ «АФЕКС» Л.Т.Д. та ПП «Максімо-буд», може свідчити про їх попередню домовленість під час підготовки пропозицій конкурсних торгів в частині визначення цін.

6. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ.

(25) Згідно зі статтею 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладення 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.

(26) 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.

(27) На підставі аналізу дій учасників торгів ГТОВ «АФЕКС»Л.Т.Д. та ПП «Максімо-буд» встановлено однаковість (тотожність) пропозицій конкурсних торгів та нехарактерну для таких випадків схожість у зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті тендерної пропозиції.

(28) Однаково оформлені документи, за виглядом та внутрішнім змістом, тендерна пропозиція одного кандидата, із зазначення в змісті пропозиції назви та адреси іншого кандидата, все це вказує, що на стадії підготовки своїх тендерних пропозицій учасники конкурсних торгів були обізнані щодо конкурсних пропозицій один одного, що дозволило їм забезпечити перемогу у торгах певному суб'єкту господарювання, а саме: ГТОВ «Афекс» Л.Т.Д., а другий учасник – ПП «Максімо-буд» брав участь у торгах у якості технічного учасника.

7. ВИСНОВКИ

(29) Таким чином, узгодження ГТОВ «АФЕКС» Л.Т.Д. та ПП «Максімо-буд» своїх пропозицій усунуло конкуренцію та змагання між ними, чим порушило право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції.

(30) Дії ГТОВ «АФЕКС»Л.Т.Д. та ПП «Максімо-буд» щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю ДБН А2.2-3:2014 «Склад та зміст проектної документації на будівництво» ДК 021:2015 45260000-7

(Покрівельні роботи та інші спеціалізовані будівельні роботи) – Послуги з поточного ремонту м'якої покрівлі в житловому будинку № 14 (4, 5, 6 під'їзди) по вул. Вернадського у Сихівському районі м. Львова» містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.

(31) Слід зазначити що станом на дату прийняття рішення у справі до Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від ГТОВ «АФЕКС»Л.Т.Д. та ПП «Максімо-буд», заперечень чи спростувань не надходило.

(32) При визначенні розміру штрафу пропонується врахувати наступні обставини:

- ГТОВ «АФЕКС» Л.Т.Д. та ПП «Максімо-буд» порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій вчинили вперше.

- ГТОВ «АФЕКС» Л.Т.Д. та ПП «Максімо-буд» не визнали факт вчинення порушення.

(33) Враховуючи викладене, керуючись статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 23 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 року № 169-р) (із змінами), Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України :

ПОСТАНОВИЛА:

(34) Визнати дії ГТОВ «АФЕКС»Л.Т.Д. та ПП «Максімо-буд» щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю ДБН А2.2-3:2014 « Склад та зміст проектної документації на будівництво» ДК 021:2015 45260000-7 (Покрівельні роботи та інші спеціалізовані будівельні роботи) – Послуги з поточного ремонту м'якої покрівлі в житловому будинку № 14 (4, 5, 6 під'їзди) по вул. Вернадського у Сихівському районі м. Львова», порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.

(35) На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 34, накласти на ГТОВ «АФЕКС»Л.Т.Д. штраф у розмірі 32 000 гривень .

(36) На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 34, накласти на ПП «Максімо-буд» штраф у розмірі 32 000 гривень.

Суб'єкти господарювання зобов'язані сплатити штраф у двомісячний строк з дня отримання рішення про накладення штрафу.

Згідно з частиною першою статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у разі незгоди з зазначеним рішенням, Відповідач має право оскаржити рішення органів Антимонопольного комітету повністю або частково до Господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення. Цей строк не може бути відновлено.

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

Голова колегії

Р. Лещишин