



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

15 березня 2016 р.

Київ

№ 113-р

Про перегляд рішення Тимчасової адміністративної колегії Антимонопольного комітету України від 17.10.2013 № 29-р/тк у справі № 79-04/06.13

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши подання Департаменту з питань оскаржень рішень у сфері державних закупівель від 23.02.2016 № 8-01/11058/67-дз та відповідні матеріали,

ВСТАНОВИВ:

До Комітету надійшла заява товариства з обмеженою відповідальністю «Карт-ОЙЛ ЛТД» (далі – ТОВ «Карт-ОЙЛ ЛТД», Заявник) (код ЄДРПОУ 37414833) від 27.11.2013 № 27/11/1 (далі – Заява) про перегляд рішення Тимчасової адміністративної колегії Антимонопольного комітету України від 17.10.2013 № 29-р/тк (далі – Рішення) у справі № 79-04/06.13.

Розпорядженням Антимонопольного комітету України від 17.12.2013 № 1055-р Заяву прийнято до розгляду.

Рішенням Колегія постановила:

«1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Карт Ойл ЛТД» (ідентифікаційний код 37414833) і товариства з обмеженою відповідальністю «Промислові мастила» (ідентифікаційний код 20601546), порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, що проводились у 2012 році комунальним підприємством «Дирекція з управління та обслуговування житлового фонду Деснянської районної у м. Києві ради» продуктів нафтоперероблення рідких згідно з оголошенням про проведення відкритих торгів № 243078 опублікованим 26.12.2011 в державному офіційному друкованому виданні з питань державних закупівель «Вісник державних закупівель» № 154 (600).

2. За порушення, зазначене у пункті 1 цього рішення, накласти штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Карт Ойл ЛТД» у розмірі 13 000 000 (тринадцять мільйонів) гривень.

3. За порушення, зазначене у пункті 1 цього рішення, накласти штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Промислові мастила» у розмірі 25 000 000 (двадцять п'ять мільйонів) гривень.»

Відповідно до статті 1 Закону України «Про здійснення державних закупівель» учасник процедури закупівлі (далі – учасник) – будь-яка фізична або юридична особа, яка підтвердила намір взяти участь у процедурі закупівлі шляхом подачі пропозицій конкурсних торгів або заявки на участь в електронному реверсивному аукціоні, або цінової пропозиції, або пропозиції на переговорах у разі застосування процедури закупівлі в одного учасника. Як зазначає Заявник, кожен учасник конкурсних торгів формує свою пропозицію, виходячи із структури витрат на поставку того чи іншого товару, а також кон'юнктури ринку, яка на час проведення вказаних торгів показувала динаміку до зростання закупівельних цін, що при укладенні довгострокових договорів має додатковий ризик для учасників.

Під час проведення торгів замовник обирає серед учасників, які подали свої пропозиції, найбільш вигідну пропозицію, при цьому будь-якому суб'єкту господарювання не забороняється брати участь у торгах на умовах дотримання законодавства про здійснення державних закупівель.

На думку Заявника, ринок продуктів нафтоперероблення рідких висококонкурентний, і не було перешкод для подання пропозицій до участі в цих торгах іншими суб'єктами господарювання.

Як зазначає Заявник, він подав пропозицію для участі в зазначених торгах на закупівлю мастила за вищими цінами, оскільки ТОВ «Карт-ОЙЛ ЛТД» спеціалізується на поставці бензину та дизельного палива. Інші продукти нафтоперероблення, які за своєю специфікою подібні до бензинів, могли бути предметом поставки, але за вищою ціною, ніж профільний товар. При цьому Заявник з метою виконання тендерного договору в майбутньому, уклав договір поставки № 1201/1 від 12 січня 2012 року з ТОВ «Масла і мастила» (далі – Договір), відповідно до умов якого Товариство було покупцем нафтопродуктів, а саме: мастил, солідолу, тосолу, літолу та уайт-спириту.

На момент прийняття Рішення у Комітеті цей договір був відсутній.

Як повідомляє Заявник, після отримання Подання про попередні висновки у справі № 79-04/06.13 ним було направлено 18 вересня 2013 року зауваження до Київського міського територіального відділення Комітету з додатком, а саме: копією Договору поставки № 1201/1 від 12 січня 2012 року, укладеного з ТОВ «Масла і мастила». Зауваження з копією Договору Заявник направив простим листом. Після отримання Заявником Рішення у справі № 79-04/06.13 стало зрозуміло, що вищезазначений лист Київським територіальним відділенням Комітету отриманий не був. Оскільки на той час оригіналу Договору поставки № 1201/1 від 12 січня 2012 року у Заявника не було, останній письмово звернувся до ТОВ «Масла і мастила» (листом № 13/11 від 13.11.2013) та отримав його оригінал.

Відповідно до статті 40 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особи, які беруть (брали) участь у справі, мають право, зокрема, наводити докази, усні й письмові пояснення (заперечення).

Договір поставки від 12.01.2012 не є обставиною, яка не була і не могла бути відомою при прийнятті Рішення.

Слід зазначити, що Договір поставки № 1201/1 від 12 січня 2012 року, укладений ТОВ «Карт-ОЙЛ ЛТД» з ТОВ «Масла і мастила», не спростовує встановлених у рішенні № 29-р/тк обставин вчинення ТОВ «Промислові мастила» і ТОВ «Карт-ОЙЛ ЛТД» антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, що проводились у 2012 році комунальним підприємством «Дирекція з управління та обслуговування житлового фонду Деснянської районної у м. Києві ради» продуктів нафтоперероблення рідких згідно з оголошенням про проведення відкритих торгів № 243078, опублікованим 26.12.2011 у державному офіційному друкованому виданні з питань державних закупівель «Вісник державних закупівель» № 154 (600).

Крім того, ТОВ «Карт-ОЙЛ ЛТД» у Заяві зазначило, що, приймаючи Рішення, Колегією не враховано складний фінансовий стан товариства, про що свідчить відсутність обігових коштів у ТОВ «Карт-ОЙЛ ЛТД», наявність кредитних запозичень в банківських установах у вигляді овердрафту (договір № 48394-20/13-3, укладений товариством з ПАТ «Банк «Київська Русь» на суму три мільйони гривень та кінцевий строк погашення овердрафту за яким становить 30.05.2014) та відновлюваних кредитних ліній для поновлення обігових коштів (кредитний договір № 4715-20/13-1, укладений Товариством з ПАТ «Банк «Київська Русь» на суму два мільйони чотириста тридцять одна тисяча гривень та кінцевий термін повернення кредиту за яким становить 22.05.2013), та значна дебіторська заборгованість товариства, розмір якої становить 9 571 650 грн (на підтвердження вказаного розміру заборгованості товариством надано довідку від 26.11.2013 № 26/11/1).

Також листом від 10.12.2013 № 8-01/11514 Заявник додатково повідомив, що сплата штрафу, накладеного Рішенням, призведе до його банкрутства, зважаючи на фінансовий стан ТОВ «Карт-ОЙЛ ЛТД» (наявність кредитних запозичень), звільнення всього штату працівників та ненадходження до бюджету країни коштів у вигляді обов'язкових зборів та платежів (податків).

Фінансовий стан відповідача є однією з обставин, яка враховується під час визначення розміру штрафу, що накладається на суб'єкта господарювання за вчинення порушення.

Разом з тим, ТОВ «Карт-ОЙЛ ЛТД» не підтвердило свій складний фінансовий стан відповідними документами, зокрема, не надало:

1. Кредитних договорів з банківськими установами (зокрема, договір № 48394-20/13-3, укладений з ПАТ «Банк «Київська Русь», кредитний договір № 4715-20/13-1, укладений з ПАТ «Банк «Київська Русь»).
2. Підтвердження, що ТОВ «Карт-ОЙЛ ЛТД» на момент прийняття Рішення № 29-р/тк не виконало зобов'язань за вказаними договорами.
3. Жодних підтвердних документів про наявність заборгованості.
4. Жодного підтвердного документа (довідки з податкової інспекції тощо) про наявність усіх розрахункових рахунків, які відкриті у банківських установах.
5. Інформації щодо руху грошових коштів за всіма наявними розрахунковими рахунками.

Одночасно ТОВ «Карт-ОЙЛ ЛТД» не підтвердило, що на момент отримання подання про попередні висновки у справі № 79-04/06.13 та прийняття Рішення інформація щодо фінансового стану Заявника не подавалася до Комітету, оскільки не була йому відома.

За результатами аналізу заяви ТОВ «Карт-ОЙЛ ЛТД» від 27.11.2013 № 27/11/1 не встановлено обставин, які не були і не могли бути відомі органам Антимонопольного комітету України, що призвело до прийняття незаконного або необґрунтованого рішення. Також не встановлено, що рішення № 29-р/тк було прийнято на підставі недостовірної інформації, що призвело до прийняття незаконного або необґрунтованого рішення.

За результатами розгляду заяви ТОВ «Карт-ОЙЛ ЛТД» від 27.11.2013 № 27/11/1 підстав для зміни, скасування чи визнання недійсним Рішення, передбачених статтею 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції», не виявлено.

Відповідно до абзацу другою частини третьої статті 58 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за результатами перегляду органи Антимонопольного комітету можуть залишити рішення без змін.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 13 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 58 і 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 55 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), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

Залишити рішення Тимчасової адміністративної колегії Антимонопольного комітету України від 17 жовтня 2013 року № 29-р/тк «Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу» у справі № 79-04/06.13 без змін.

Голова Комітету

Ю. ТЕРЕНТЬЄВ