



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ЧЕРНІГІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

28 грудня 2017 року

м. Чернігів

№17-р/к

Справа №02-05/17-2017

Про закриття провадження
у справі

Адміністративна колегія Чернігівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №02-05/17-2017 (далі - Справа), розпочатої за ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції ПРИВАТНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ВИРОБНИЧО-КОМЕРЦІЙНА ФІРМА «ОПТИМА» і Фізичною особою-підприємцем Ботвиною Тетяною Валеріївною, та подання відділу досліджень і розслідувань від 21.12.2017 №31-пв,

ВСТАНОВИЛА:

1.Предмет Справи

Антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру при закупівлі за державні кошти: «ДК 021:2015-44810000-1 «Фарби (Фарби в асортименті)» (ідентифікатор закупівлі UA-2017-04-06-000671-с), проведеної Управлінням економічного розвитку міста Чернігівської міської ради (далі - Тендер).

2.Сторони

Відповідачами у Справі є суб'єкти господарювання, перелічені в цьому другому розділі подання, а саме:

- ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ВИРОБНИЧО-КОМЕРЦІЙНА ФІРМА «ОПТИМА» (далі – ПП «ВКФ «ОПТИМА», Підприємство, Учасник 1, Відповідач) (ідентифікаційний код 36279079, місцезнаходження юридичної особи: вул. Цюлковського, 11-а, офіс 101, м. Чернігів, 14001).

Як вбачається із відомостей щодо ПП «ВКФ «ОПТИМА», які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), основним видом діяльності Підприємства є оптова торгівля деревиною, будівельними матеріалами та санітарно-технічним обладнанням (код КВЕД 46.73).

- Фізична особа-підприємець Ботвина Тетяна Валеріївна (далі – ФОП Ботвина Т.В., ФОП, Учасник 2, Відповідач) (ідентифікаційний номер 2873416184, місце здійснення підприємницької діяльності: вул. Цюлковського, 11-а, офіс 201, м. Чернігів, 14001).

Як вбачається із відомостей щодо ФОП Ботвиної Т.В., які містяться в ЄДР, основним видом діяльності ФОП є оптова торгівля деревиною, будівельними матеріалами та санітарно-технічним обладнанням (код КВЕД 46.73).

Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3.Процедурні дії

На адресу територіального відділення надійшло звернення Управління захисту економіки в Чернігівській області Департаменту захисту економіки Національної поліції України (далі - УЗЕ ДЗЕ) (від 11.05.2017 вихід.№3277/39/124/01-2017 вхід.№01-11/19-9-УЗЕ) щодо можливих ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку ПП «ВКФ «ОПТІМА» та ФОП Ботвиної Т.В. під час проведення Тендеру.

Розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення за №17-2017/1-рп/к від 19.05.2017 розпочато розгляд справи №02-05/17-2017 за ознаками вчинення Учасниками порушення, передбаченого пунктом 1 статті 50, частиною першою, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру, при закупівлі за державні кошти: «ДК 021:2015-44810000-1 «Фарби (Фарби в асортименті)», проведений у квітні 2017 року Управлінням економічного розвитку міста Чернігівської міської ради (ідентифікаційний код 24837292; місцезнаходження: вул. Магістратська, 7, м.Чернігів, 14000) (далі – Замовник).

4.Інформація про Тендер

Замовником проводились відкриті торги за кодом «ДК 021:2015-44810000-1 «Фарби (Фарби в асортименті)».

Оголошення про проведення процедури закупівлі UA-2017-04-06-000671-с оприлюднене в електронній системі закупівель 06.04.2017 16:26.

Очікувана вартість предмета закупівлі - 1 728 100 грн.

Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час): 24.04.2017 16:31.

Аукціон: 25.04.2017 11:31

Дата та час розкриття тендерних пропозицій: 25.04.2017 після завершення електронного аукціону.

Місце поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг Замовнику: м. Чернігів, підпорядковані навчальні заклади Управління освіти.

Строк поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг Замовнику: до 30.06.2017.

5.Пропозиції Тендеру

Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій пропозиції для участі у Тендері надали Підприємство – 1 646 800 грн. з ПДВ, ФОП – 1 720 000 грн. з ПДВ та Товариство з обмеженою відповідальністю «ВПК-Сервіс» - 1 196 604,85 грн. з ПДВ.

6.Акцептовані пропозиції Тендерів

Протокольними рішеннями Замовника від 27 та 28 квітня 2017 року пропозиції всіх учасників Тендеру відхилені за пунктом 4 частини першої статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі».

7.Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

Правові та економічні засади здійснення закупівель товарів, робіт і послуг, відповідно до вимог якого проведений Тендер, установлює Закон України «Про публічні закупівлі», метою якого є забезпечення ефективного та прозорого здійснення закупівель, створення конкурентного середовища у сфері публічних закупівель, запобігання проявам корупції у цій сфері, розвиток добросовісної конкуренції.

Основним завданням Антимонопольного комітету України є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики в частині здійснення контролю щодо створення конкурентного середовища та захисту конкуренції у сфері державних закупівель та публічних закупівель(статті 3,7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України»).

Держава та суспільство загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракти на закупівлю товарів, робіт або послуг із суб'єктом господарювання, який запропонує

найкращу, максимально низьку ціну та найвищу якість, що повністю відповідає вимогам процедури закупівлі.

Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання повинні сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» зазначено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання; частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.

Узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення чи обмеження конкуренції під час проведення тендеру, тобто спотворити результати тендеру, є антиконкурентними узгодженими діями (пункт 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції»), які, в свою чергу, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції (пункт 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції»).

При визнанні вчинення суб'єктами господарювання порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України мають довести в сукупності, зокрема:

- наявність протиправної домовленості (факту змови чи погодження іншим чином) між відповідачами-учасниками закупівель;
- фактичну відсутність конкурсу/конкуренції при проведенні закупівлі внаслідок узгодження відповідачами-учасниками закупівель відповідної поведінки;
- відсутність будь-яких інших об'єктивних чинників, які можуть позначатись на поведінці відповідачів-учасників закупівель.

За результатами проведеного у Справі дослідження встановлено:

7.1. Власник ПП ВКФ «ОПТИМА» Мінін Олександр Олександрович та Ботвина Тетяна Валеріївна є подружжям, що підтверджується повідомленням відділу державної реєстрації актів цивільного стану Головного територіального управління юстиції у Чернігівській області від 29.06.2017 №16.2-32/3544 (актовий запис про шлюб №2331 від 05.12.2013).

Вказані особи мешкають за спільною адресою: вул. Белова, будинок 18, квартира 33, місто Чернігів, 14032.

7.2. Керівні посади на Підприємстві протягом січня-квітня 2017 року займали: директор – Мінін Олександр Олександрович, комерційний директор – Костенко Ігор Іванович, бухгалтер – Костюк Лідія Михайлівна.

Головний бухгалтер Учасника 1 Ботвина Т.В. з 05.10.2015 по 31.08.2017 перебувала у відпустці по догляду за дитиною до досягнення нею трирічного віку та виконувала обов'язки на 0,25 ставки (штатний розклад від 03.04.2017) за плаваючим графіком, знаходячись вдома (наказ від 29.08.2016 №19).

Звідси Учасники є пов'язаними особами у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі».

Разом з тим:

7.3. Єдиною посадовою особою Підприємства, що має право підпису фінансово-розпорядчої документації з дати заснування Учасника1, є Мінін О.О. (лист від 11.12.2017 вихід.№121-АМК/17 вхід.№02-01/1803 від 11.12.2017, у Картці із зразками підписів та відбитка печатки зазначено: уповноважена особа з правом першого підпису Мінін О.О., «У штаті підприємства посадових осіб, які мають право другого підпису не має».)

7.4. Наказом ПП «ВКФ «ОПТИМА» від 22.04.2016 за №13 відповідальною особою за участь в процедурах державних закупівель призначено комерційного директора Костенка Ігоря Івановича.

Отже, Костенко І.І. здійснював підготовку пропозиції та брав участь від Підприємства у Тендері (Довіреність від 03.01.2017 б/н).

Від ФОП безпосередньо Ботвина Т.В. готувала пропозицію та брала участь у Тендері.

7.5. Директор Учасника 1 в період квітень-травень 2017 року (під час проведення Тендеру) займався створенням, відкриттям та налагодженням господарської діяльності Київського регіонального представництва Підприємства.

7.6. Відповідачі здійснюють господарську діяльність в орендованих приміщеннях за однією адресою: Цюлковського, буд.11-а, м.Чернігів, але в різних офісах на підставі: ПП «ВКФ «ОПТИМА» - офіс 101: договору оренди №2/ВКФ-10 від 31.12.2009 із ПрАТ «ЧЕРНІГІВ ОБЛБУД» (приміщення, розташовані на першому поверсі), ФОП Ботвина Т.В. - офіс 201: договір суборенди від 11.02.2014 б/н із ТОВ «ТВП «Оптіма» (приміщення, розташовані на другому поверсі).

7.7. Складські приміщення Відповідачі орендують на підставі договорів, укладених із ПрАТ «ЧЕРНІГІВ ОБЛБУД», за різними адресами: ПП «ВКФ «ОПТИМА» - вул. Цюлковського, 11-а, м.Чернігів (договір №1/ВКФ-10 від 31.12.2009), ФОП Ботвина Т.В. - вул. Промислова, 17, м.Чернігів (договір від 02.06.2014 №06/14).

7.8. Учасник 1 використовує власні автотранспортні засоби; Учасник 2 власного автотранспорту не має, перевезення вантажу здійснює на підставі договору про надання послуг транспортного експедирування №1 від 17.04.2017, укладеного з фізичною особою Мороз І.І.

7.9. Телефонні номери 610-310 та 664-266 (вказані на бланках пропозицій Учасників) об'єднані загальною внутрішньою електронною АТС будинку 11-а по вулиці Цюлковського у м.Чернігові.

Переадресація зовнішніх дзвінків здійснюється будь-яким внутрішнім абонентом, на якого станція адресувала вхідний дзвінок, користуючись закладеним алгоритмом вибору будь-якої вільної внутрішньої лінії. Вихід внутрішнього абонента на зовнішній зв'язок використовується за допомогою персонального коду, який закріплений персонально за кожним внутрішнім абонентом.

7.10. Учасники подавали свої пропозиції для участі у Тендері за допомогою авторизованих електронних майданчиків: ПП «ВКФ «ОПТИМА» - ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн», ФОП Ботвина Т.В. – ТОВ НВП «Інформаційні технології» з однієї ІР адреси: 91.217.67.46.

Використання однієї ІР адреси пояснюється тим, що офіси Підприємства та ФОП знаходяться в одній будівлі, в якій послуги доступу до мережі Інтернет надає єдиний оператор ТОВ «Неоком» (договір №НК-318/06/11 від 02.06.2017, укладений з ПП «ВКФ «ОПТИМА»).

7.11. Сталі господарські відносини між Відповідачами відсутні.

У 2016 році ПП «ВКФ «ОПТИМА» придбало у ФОП Ботвиної Т.В. елементи системи опалення загальною сумою 39 785,78 грн (договір поставки №11/2016 від 10.10.2016).

7.12. Документи, додані до пропозицій Учасників, не схожі на зовнішній вигляд, різні за змістом та текстом викладення.

На виконання вимог Тендерної документації Учасники в складі тендерних пропозицій подали неоднаково оформлені документи, зокрема:

Учасник 1 зазначив всю інформацію (про відсутність не знятої чи не погашеної у встановленому порядку судимості за злочини, вчинені з корисливих мотивів, судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку; відомості про юридичну особу, яка є переможцем, не вносились до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення; про відсутність заборгованості із сплати податків і зборів (обов'язкових платежів); інформація, що суб'єкт господарювання (учасник) протягом останніх трьох років не притягувався до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції») в одній довідці;

Учасник 2 оформив вище перелічену інформацію окремими довідками.

7.13. Господарську діяльність щодо закупівлі/торгівлі фарбами Учасники здійснюють на підставі договорів, укладених: ПП «ВКФ «ОПТИМА» з ТОВ «НВП «Дніпро-Контакт»

(договір постачання №ДП1409 від 20.01.2014), ФОП Ботвина Т.В. з ТОВ «Адвент Інвест» (договір поставки №03/01/04 від 03.01.2017).

Отже, Відповідачі мали змогу при підготовці та участі у Тендері діяти самостійно та незалежно один від одного.

Вище перелічене спростовує наявність антиконкурентних узгоджених дій між Учасниками під час підготовки та участі у Тендері.

8. Висновки у Справі

Територіальним відділенням не доведено вчинення ПРИВАТНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ВИРОБНИЧО-КОМЕРЦІЙНА ФІРМА «ОПТИМА» та Фізичною особою-підприємцем Ботвиною Тетяною Валеріївною порушення, передбаченого пунктом 1 статті 50, частиною першою, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру, при закупівлі Фарби (Фарби в асортименті)», проведеній Управлінням економічного розвитку міста Чернігівської міської ради (ідентифікатор закупівлі UA-2017-04-06-000671-с).

На подання з попередніми висновками у Справі від 21.12.2017 №31-пв (надісланого із супровідними листами: ПП «ВКФ «ОПТИМА» - №02-01/3119, ФОП Ботвина Т.В. - №02-01/3120) Учасник 1 повідомив, що не має зауважень до подання з попередніми висновками (лист від 22.12.2017 №02-01/1857 ПП «ВКФ «ОПТИМА»»), Учасник 2 відповіді на подання з попередніми висновками не надав.

Відповідачі на засідання адмінколегії не з'явилися, про дату та час розгляду Справи повідомлені своєчасно.

Враховуючи викладене та керуючись статтями 12, 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за №291/5482 (із змінами), пунктами 29, 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року №5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року №169-р) (із змінами), адміністративна колегія Чернігівського обласного територіального відділення

ПОСТАНОВИЛА:

1. Закрити провадження у справі №02-05/17-2017.

Відповідно до статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення може бути оскаржено до господарського суду Чернігівської області у двомісячний строк з дня одержання копії рішення.

Голова колегії



Н.В Казацька