



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ЧЕРНІГІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

29 березня 2018 року

м. Чернігів

№ 08-р/к

Справа № 02-05/08-2017

Про закриття провадження
у справі

Адміністративна колегія Чернігівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 02-05/08-2017(далі-Справа), розпочатої за ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції Товариством з обмеженою відповідальністю «АСУ - ІНТЕГРА» та Науково - виробничою фірмою з обмеженою відповідальністю «Екополімер», та подання юридичного сектору від 12.03.2018 № 01-пв,

В С Т А Н О В И Л А :

1. Предмет Справи

Антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів при закупівлі: «Помпи повітряні чи вакуумні; компресори повітряні чи інші газові - код за ДК 016:2010 - 28.13.2 (насоси та компресори – код за ДК 021:2015 – 42120000 - 6) (придбання комплекту системи аерації на базі аераторів «Аква Лайн М» для заміни зношених на каналізаційних очисних спорудах м. Прилуки)» (ідентифікатор закупівлі UA – 2016 – 09 – 27 - 000980 - б), проведеної Управлінням капітального будівництва Чернігівської обласної державної адміністрації у вересні - листопаді 2016 року (далі - Тендер).

2. Сторони

Відповідачами у Справі є:

- Товариство з обмеженою відповідальністю «АСУ - ІНТЕГРА» (далі – ТОВ «АСУ - ІНТЕГРА», Учасник 1) (ідентифікаційний код 38374912, місцезнаходження: 02125, м. Київ, Дніпровський район, вулиця В. Шимановського, будинок 2/1, офіс 618).

Як вбачається із відомостей Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань (далі - ЄДР), основним видом діяльності Учасника 1 є установлення та монтаж машин і устаткування (код КВЕД 33.20); засновники товариства: Савостенко Василь Андрійович та Савостенко Олександр Васильович (керівник, підписант). Згідно із Статутом (затвердженим протокольним рішенням засновників від 11.09.2012 за № 1) адреса реєстрації товариства: 02068, м.Київ, вулиця Г. Ахматової, будинок 13 - Д, кв. 237 (Стаття 2); та

- Науково - виробнича фірма з обмеженою відповідальністю «Екополімер» (далі – НВФзОВ «Екополімер», Учасник 2) (ідентифікаційний код 14067723, місцезнаходження: 61072, м. Харків, Дзержинський район, вулиця Тобольська, будинок 42, корпус А).

Як вбачається із відомостей ЄДР, основним видом діяльності Учасника 2 є виробництво інших машин і устаткування загального призначення, н.в.і.у. (код КВЕД 28.29); засновники фірми: Мешенгіссер Юрій Михайлович, Тиц Михайло Дмитрович, Галич Дмитро Ростиславович, Щетініна Валентина Миколаївна. Кінцевим бенефіціарним власником (контролером) є Мешенгіссер Юрій Михайлович (керівник, підписант).

Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» і до них можливе застосування цього закону.

3. Процедурні дії

На адресу територіального відділення 14.03.2017 надійшло звернення Управління захисту економіки в Чернігівській області Департаменту захисту економіки Національної поліції України від 09.03.2017 вих. №1602/39/124/01-2017 (вх. №01-11/15-5-УЗЕ) щодо порушення ТОВ «АСУ - ІНТЕГРА» та НВФзОВ «Екополімер» вимог Закону України «Про захист економічної конкуренції» під час участі у Тендері.

Розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення від 10.04.2017 за № 08-2017/1-р розпочато розгляд справи № 02-05/08-2017 за ознаками вчинення Учасниками порушення, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру при закупівлі: «Помпи повітряні чи вакуумні; компресори повітряні чи інші газові - код за ДК 016:2010 - 28.13.2 (насоси та компресори – код за ДК 021:2015 - 42120000 - 6) (придбання комплекту системи аерації на базі аераторів «Аква Лайн М» для заміни зношених на каналізаційних очисних спорудах м. Прилуки)» (ідентифікатор закупівлі UA – 2016 – 09 – 27 – 000980 - b), проведеній у вересні - листопаді 2016 року Управлінням капітального будівництва Чернігівської обласної державної адміністрації (далі – Замовник) (ідентифікаційний код 04014246, місцезнаходження: 14000, м. Чернігів, вулиця Єлецька, 11).

4. Інформація про Тендер

Замовником проводились відкриті торги: Помпи повітряні чи вакуумні; компресори повітряні чи інші газові - код за ДК 016:2010 - 28.13.2 (насоси та компресори – код за ДК 021:2015 – 42120000 - 6) (придбання комплекту системи аерації на базі аераторів «Аква Лайн М» для заміни зношених на каналізаційних очисних спорудах м. Прилуки).

Оголошення про проведення Тендеру оприлюднене в електронній системі закупівель 27.09.2016 14:24.

Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі: 360 000 UAH.

Кінцевий строк подання Тендерних пропозицій (дата і час): 13.10.2016 14:29.

Дата та час проведення електронного аукціону: 17.10.2016 з 15:59 до 16:20.

Розмір мінімального кроку пониження ціни: 800 UAH.

5. Пропозиції Тендерів

За інформацією електронних закупівель «Prozorro», Форми реєстру отриманих тендерних пропозицій, звіту про результати проведення Тендеру пропозиції надали лише Учасники: ТОВ «АСУ - ІНТЕГРА» - 343 200 грн. з ПДВ, НВФзОВ «Екополімер» - 350 000 грн. з ПДВ.

6. Акцептовані пропозиції Тендерів

Протокольним рішенням Замовника від 21.10.2016 за № 52 переможцем Тендеру визначено ТОВ «АСУ - ІНТЕГРА» та прийнято рішення про намір укласти договір із ним.

Договір № 71 про закупівлю за державні кошти «Помпи повітряні чи вакуумні; компресори повітряні чи інші газові - код за ДК 016:2010-28.13.2 (насоси та компресори – код за ДК 021:2015-42120000-6) (придбання комплекту системи аерації на базі аераторів «Аква Лайн М» для заміни зношених на каналізаційних очисних спорудах м.Прилуки)» на 343 200 грн. із ПДВ укладено 09 листопада 2016 року .

7. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

7.1. Правові та економічні засади здійснення закупівель товарів, робіт і послуг, відповідно до вимог якого проведений Тендер, установлює Закон України «Про публічні закупівлі» (далі - Закон), 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 (статті 3,7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України»).

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» передбачено, 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; що предметом такої домовленості був саме зміст цінових пропозицій;
- 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.

7.2. За результатами проведеного у Справі дослідження встановлено:

7.2.1. За інформацією електронних закупівель «Prozorro», Форми реєстру отриманих тендерних пропозицій, звіту про результати проведення Тендеру: пропозиції Замовнику надали лише Учасники: 12 жовтня 2016 року (термін подання пропозицій: з 27.09.2016 14:29 до 13.10.2016 14:29): НВФзОВ «Екополімер» - 16:09 (електронний майданчик e-tender, IP-адреса: 188.230.122.150), ТОВ «АСУ - ІНТЕГРА» - 16:22 (електронний майданчик ПриватМаркет, IP-адреса: 195.3.158.34).

Ця інформація не підтверджує попередню домовленість Учасників щодо участі у Тендері.

7.2.2. Обидва Учасники надали Замовнику технічні пропозиції предмету Тендеру (порядок та форма подання яких визначена Додатком 6 Тендерної документації (затвердженої протокольним рішенням Замовника від 27.09.2016 №24) з однаковою опискою та помилкою пунктуації: «Система аерації виготовлена за ТУ У 14067723.002-96 «Аератори трубчасті (фільтри дренажні) питні (АФТ). Технічні умови» за змінами №3;2013, окремі позиції яких ідентичні за змістом, починаючи із слів: «Перфорований каркас аератора виготовляється...» та закінчуючи словами: «...з гранульованого поліетилену способом пневмоекструзії.».

Ознака схожості (описки) не є єдиним достатнім доказом наявності попередньої змови (антиконкурентних узгоджених дій) Учасників, оскільки висновок про вчинення Учасниками антиконкурентних узгоджених дій, спрямованих на спотворення результатів торгів, не може ґрунтуватися лише на наявності спільних особливостей в оформленні окремих документів

(технічних пропозицій), які входили до складу пропозицій, наданих ТОВ «АСУ - ІНТЕГРА» та НВФзОВ «Екополімер» для участі у Тендері.

7.2.3. Формування ціни пропозиції окремо кожним Учасником без попередньої домовленості між ними підтверджує наступне:

НВФзОВ «Екополімер» надала «Остаточну калькуляцію вартості виробництва продукції № КА - 0000030 від 30 листопада 2016 року на продукцію: Комплект системи аерації «Аква Лайн М», відповідно до якої: загальна собівартість одиниці продукції – 218 353,64 грн. та 262 024,37 грн. з ПДВ (лист від 05.05.2017 вих. № 24/05-17 вхід. № 02-01/777 від 10.05.2017);

ТОВ «АСУ - ІНТЕГРА» - калькуляцію (розрахунок) ціни пропозиції Тендеру, за якою: вартість придбання обладнання, без ПДВ – 224 200 грн. та 343 200 грн. з ПДВ (лист від 28.09.2017 вих. № 3/6 вх. від 29.09.2017 №01-14/1466).

7.2.4. 01 листопада 2016 року (після визначення переможця Тендеру ТОВ «АСУ - ІНТЕГРА» 21.10.2016) Учасники підписують між собою Договір №16/11 про закупівлю «Комплекту системи аерації на базі аераторів «Аква Лайн М» для заміни зношених на каналізаційних очисних спорудах м. Прилуки», що свідчить про наявність господарських відносин (що не заборонено законодавством та не перешкоджає участі у Тендері) між ними.

7.2.5. Інформація, надана ПАТ Комерційний Банк «ПриватБанк» (вихід. № 01- 14/22 -КІ від 13.05.2017) підтверджує проведення банківських операцій по розрахункових рахунках Учасників за Договором від 01.11.2016 № 16/11 про закупівлю «Комплекту системи аерації на базі аераторів «Аква Лайн М» для заміни зношених на каналізаційних очисних спорудах м.Прилуки» та не є підтвердженням антиконкурентних узгоджених дій між ними під час підготовки та участі у Тендері.

Під час проведення збору та аналізу документів у Справі, інших обставин, які могли б бути належними доказами узгодження ТОВ «АСУ - ІНТЕГРА» та НВФзОВ «Екополімер» своєї поведінки під час участі у Тендері, не встановлено.

Зазначені обставини вказують на наявність господарських (договірних) відносин між Учасниками, разом з тим наявність останніх свідчить виключно про можливість обміну інформацією між ними та не може свідчити про наявність між Учасниками змови.

8. Висновки у Справі

Територіальним відділенням не доведено вчинення Товариством з обмеженою відповідальністю «АСУ - ІНТЕГРА» та Науково - виробничою фірмою з обмеженою відповідальністю «Екополімер» порушення, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів Тендеру.

Згідно із абзацом шостим статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо, зокрема, не доведено вчинення порушення.

На подання з попередніми висновками у Справі від 12.03.2018 № 01-лв (надісланого із супровідними листами: ТОВ «АСУ - ІНТЕГРА» - № 01-14/599, НВФзОВ «Екополімер» - № 01-14/598) Учасники повідомили про відсутність зауважень до подання (листи ТОВ «АСУ - ІНТЕГРА» від 16.03.2018 № 3/2 вх. від 16.03.2018 № 01-14/295, НВФзОВ «Екополімер» - від 19.03.2018 № 27/03-18 вх. від 23.03.2018 № 01-14/313).

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

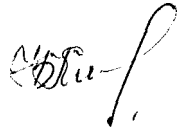
розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року №5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Чернігівського обласного територіального відділення

ПОСТАНОВИЛА:

1. Закрити провадження у справі №02-05/08-2017.

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