



# АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ ЗАПОРІЗЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

## ВИТЯГ З РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ЗАПОРІЗЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

25.08.2016 р. № 14-рш

м. Запоріжжя

Справа № 03/03-16

Про порушення законодавства  
про захист економічної конкуренції

Адміністративна колегія Запорізького обласного територіального відділення, розглянувши подання другого відділу досліджень та розслідувань територіального відділення про попередні висновки від 18.05.2016 № 03-64-спр та матеріали справи № 03/03-16 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «Хліб Токмака» (юридична адреса: 71700, Запорізька область, *[інформація з обмеженим доступом]*, код за ЄДРПОУ 31713269) (далі - ТОВ «Хліб Токмака», Товариство) та приватним підприємством «Таврійський виробничий комбінат – 2008» (юридична адреса: 71709, Запорізька область, *[інформація з обмеженим доступом]*, код за ЄДРПОУ 35796129) (далі – ПП «Таврійський виробничий комбінат - 2008», ПП «ТБК-2008», Підприємство),

### ВСТАНОВИЛА:

Проведення у справі № 03/03-16 було розпочато розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення від 24.02.2016 № 8-р, у зв'язку з наявністю в діях ТОВ «Хліб Токмака» та ПП «Таврійський виробничий комбінат - 2008» ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів), проведених у травні – червні 2015 року комунальною установою «Михайлівський психоневрологічний інтернат» Запорізької обласної ради щодо закупівлі борошна зернових і овочевих культур; їхніх сумішей (код 10.61.2) (борошно пшеничне (код 10.61.21-00.00)) в кількості 24500 кг, (номер оголошення про проведення процедури закупівлі 138412 від 27.05.2015, опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» № 260 (27.05.2015) від 27.05.2015) (далі-Торги).

ТОВ «Хліб Токмака» діє на підставі статуту, затвердженого зборами учасників Товариства, первинно зареєстрованого виконавчим комітетом Токмацької міської ради Запорізької області *[інформація з обмеженим доступом]*.

Відповідно до статуту, ТОВ «Хліб Токмака» є юридичною особою, веде самостійний баланс, має розрахункові рахунки в банківських установах, печатки та штампи зі своїм найменуванням та інші реквізити.

Згідно з довідкою з ЄДРПОУ *[інформація з обмеженим доступом]*, видами діяльності Товариства за КВЕД-2010 є: «Виробництво хліба та хлібобулочних виробів, виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок нетривалого зберігання» (код 10.71),

«Виробництво продуктів борошномельно-круп'яної промисловості» (код 10.61), «Оптова торгівля зерном, необробленим тютюном, насінням і кормами для тварин» (код 46.21), «Роздрібна торгівля хлібобулочними виробами, борошнями та цукровими кондитерськими виробами в спеціалізованих магазинах» (код 47.24).

ПП «ТВК - 2008» діє на підставі статуту, затвердженого Рішенням власника Підприємства, зареєстрованого *[інформація з обмеженим доступом]*.

Відповідно до статуту ПП «Таврійський виробничий комбінат - 2008» є юридичною особою, веде самостійний баланс, має розрахункові рахунки в банківських установах, печатки та штампи зі своїм найменуванням та інші реквізити.

Згідно з витягом з ЄДРПОУ, видами діяльності Підприємства за КВЕД-2010 є: «Будівництво житлових і нежитлових будівель» (код 41.20), «Вирощування овочів і баштанних культур, коренеплодів і бульбоплодів» (код 01.13), «Виробництво м'яса» (код 10.11), «Перероблення та консервування риби, ракоподібних і молюсків» (код 10.20), «Монтаж водопровідних мереж, систем опалення та кондиціонування» (код 43.22), «Неспеціалізована оптова торгівля продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами» (код 46.39).

У розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», ПП «Таврійський виробничий комбінат - 2008» та ТОВ «Хліб Токмака» є суб'єктами господарювання.

Таким чином, ПП «Таврійський виробничий комбінат - 2008» та ТОВ «Хліб Токмака» як окремі суб'єкти господарювання, які мають на меті одержання прибутку, під час участі у процедурах закупівель, зокрема, борошна зернових і овочевих культур; їхніх сумішей, мали діяти самостійно з метою здобуття переваг над іншими суб'єктами господарювання завдяки власним досягненням.

Комунальною установою «Михайлівський психоневрологічний інтернат» Запорізької обласної ради (72040, с. Показне, буд. 90-А, Михайлівський р-н, Запорізька область, код за ЄДРПОУ 03188576) (далі – Замовник, КУ «Михайлівський ПНІ») при проведенні Торгів було застосовано процедуру запиту цінових пропозицій.

Конкурсні пропозиції на Торги, згідно з Реєстром отриманих пропозицій конкурсних торгів, кваліфікаційних торгів, цінових пропозицій та Протоколом № 13 від 12.06.2015 розкриття пропозицій конкурсних торгів, кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій, надали два суб'єкти господарювання (далі – Учасники), а саме:

- ТОВ «Хліб Токмака» з ціною пропозицією – *[інформація з обмеженим доступом]*;
- ПП «Таврійський виробничий комбінат - 2008» з ціною пропозицією – *[інформація з обмеженим доступом]*

Розкриття конкурсних пропозицій Торгів відбулось 12.06.2015 об 11 год. 00 хв.

За результатами оцінки цінових пропозицій переможцем Торгів визначено ПП «Таврійський виробничий комбінат - 2008» з ціною пропозицією: *[інформація з обмеженим доступом]* (протокол оцінки пропозицій конкурсних торгів від 15.06.2015 № 14) та з ним Замовником було укладено договір від *[інформація з обмеженим доступом]* про закупівлю товару, що був предметом Торгів.

Відповідно до умов договору від *[інформація з обмеженим доступом]*, ПП «ТВК-2008» зобов'язаний впродовж червня-грудня 2015 року поставити Замовнику Товар, а Замовник – прийняти та оплатити його.

Умови договору від *[інформація з обмеженим доступом]* були виконані в повному обсязі, Товар постачався Замовнику окремими партіями\* (видаткові накладні від *[інформація з обмеженим доступом]*, від *[інформація з обмеженим доступом]*, від *[інформація з обмеженим доступом]*, від *[інформація з обмеженим доступом]*, від *[інформація з обмеженим доступом]* та від *[інформація з обмеженим доступом]*).

Документацією конкурсних торгів (надалі - ДКТ) Замовника Учасникам було

запропоновано надати пакети документів для підтвердження відповідності їх пропозицій кваліфікаційним та іншим вимогам Замовника.

ДКТ Замовника передбачає низку документів, які мають бути подані учасником торгів у складі пропозиції конкурсних торгів.

Справжність змагання при проведенні процедури конкурсних торгів забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях конкурсних торгів. Зокрема, учасники під час підготовки своїх конкурсних пропозицій мають конкурувати між собою та повинні формувати їх самостійно (незалежно від інших учасників).

За інформацією Підприємства (лист від 16.09.2015 №11) та Товариства (лист від 10.09.2015 №17) підготовка та збір документів для участі в Торгах здійснювалась безпосередньо керівником відповідного суб'єкта господарювання без залучення третіх осіб; при підготовці документів Учасники використовували форми документів, які пропонувалися конкурсною документацією; при підготовці документів для Торгів Учасниками не використовувалися шаблони документів з відкритих джерел (засобів масової інформації, мережі Інтернет).

Проте, аналіз документів Учасників Торгів, наданих у складі пропозицій конкурсних торгів, та документації конкурсних торгів Замовника, а також інших документів, що супроводжували Торги, свідчить про узгодженість поведінки ТОВ «Хліб Токмака» та ПП «ТБК-2008» під час підготовки та участі в Торгах. Зазначене підтверджується наступним.

1. Документацією конкурсних торгів не передбачено, що кожна пропозиція Учасника повинна мати реєстр наданих документів. Незважаючи на те, що такий документ взагалі не вимагався Замовником і, відповідно, не було жодного шаблону для його підготовки. Учасники у складі конкурсних пропозицій на Торги надали Замовнику схожі за оформленням та структурою реєстри документів конкурсної пропозиції (надалі - Реєстр). Реєстри Товариства та Підприємства мають однакові спільні особливості, зокрема, нумерація сторінок в реєстрах обох Учасників зазначена прописом («від руки») (малюнок 1):

*[інформація з обмеженим доступом] [інформація з обмеженим доступом]*

Малюнок 1

Водночас, під час участі Підприємства та Товариства окремо в інших державних закупівлях, надані ними у складі пропозицій конкурсних торгів реєстри документів мають характерні відмінності.

Так, в отриманих на вимогу територіального відділення *реєстрах документів* конкурсних пропозицій, наданих ПП «ТБК-2008» на торги, замовниками яких виступали КУ «Кіровський будинок інвалідів» ЗОР (номер оголошення про проведення процедури закупівлі 093256, опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 31.03.2014 № 26 (872)), відділ освіти виконавчого комітету Бердянської міської ради Запорізької області (номер оголошення про проведення процедури закупівлі №086333, публіковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 17.03.2015 №213 (17.03.2015) та номер оголошення про проведення процедури закупівлі №086346, публіковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 17.03.2015 №213 (17.03.2015)), нумерація сторінок зазначена прописом («від руки»). Тобто, вказані реєстри документів конкурсних пропозицій за оформленням схожі з реєстрами, які надані Учасниками у складі конкурсних пропозицій на Торги.

В *реєстрах документів* конкурсних пропозицій, наданих ТОВ «Хліб Токмака» на торги, замовниками яких виступали КУ «Міська клінічна лікарня екстреної та швидкої медичної допомоги м.Запоріжжя» (номер оголошення про проведення процедури закупівлі №059580, публіковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 23.02.2015 № №198(23.02.2015)), КУ «Преславський психоневрологічний інтернат»

Запорізької обласної ради (номер оголошення про проведення процедури закупівлі №056833, публіковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 19.02.2015 №196 (19.02.2015)), нумерація сторінок зазначена в печатному вигляді (надрукована). Отже, вказані реєстри документів конкурсних пропозицій за оформленням відрізняються від реєстрів, які надані ТОВ «Хліб Токмака» у складі конкурсних пропозицій на Торги.

Отже, подані Учасниками на Торги Реєстри є ідентичними реєстрам, які зазвичай надавалися ПП «ТБК-2008» у складі своїх конкурсних пропозицій при участі у тендерах, що свідчить про обмін інформацією між Учасниками та про спільну підготовку документів, необхідних для участі у Торгах.

2. Варто зазначити, що прийняття Товариством участі в процедурах закупівель, предметом яких є борошно пшеничне, є для нього не закономірним явищем, а, скоріше, винятковим.

Так, за інформацією ПП «ТБК-2008» (лист від 10.09.2015 №17), Підприємство впродовж 2014 – 2015 років приймало участь у процедурах закупівель, предметом якої було борошно пшеничне вищого гатунку, проведених:

1) КУ «Бердянський геріатричний пансіонат» ЗОР (дата розкриття пропозицій 22.04.2014, номер оголошення про проведення процедури закупівлі 095653, опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 07.04.2014 № 28(874)) (надалі - Тендер 1);

2) КУ «Кіровський будинок інвалідів» ЗОР (дата розкриття пропозицій 23.04.2014, номер оголошення про проведення процедури закупівлі 098911, опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 07.04.2014 № 28 (874)) (надалі - Тендер 2);

3) КУ «Михайлівський ПНІ» (дата розкриття пропозицій 06.08.2014, номер оголошення про проведення процедури закупівлі 148397, опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 25.07.2014 № 50) (надалі - Тендер 3);

4) КУ «Михайлівський ПНІ» (дата розкриття пропозицій 29.08.2014, номер оголошення про проведення процедури закупівлі 156193, опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 18.08.2014 № 66) (надалі - Тендер 4);

5) КУ «Михайлівський ПНІ» (Торги),  
ПП «ТБК-2008» переможцем визнано за результатами проведених Тендеру 1 та Торгів.

ТОВ «Хліб Токмака» приймало участь в процедурах закупівель, предметом яких є борошно пшеничне, лише в одному випадку, а саме: при проведенні Торгів КУ «Михайлівський ПНІ» в 2015 році, за результатами яких ПП «ТБК-2008» визнано переможцем (листи від 16.09.2015 №11, від 11.03.2016 №30).

Отже, вказана поведінка ТОВ «Хліб Токмака» вказує на його ситуативну участь в Торгах, з метою забезпечення перемоги на них ПП «ТБК-2008».

Підтвердженням цьому є також окремі документи, надані Учасниками в складі тендерних пропозицій.

Так, додатком 3 до конкурсної документації вимагалось надання Учасниками ряду документів (їх копій): щодо відсутності судимості особи, яка представляє інтереси Учасника в Торгах; не внесення до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення; відсутності рішення про визначення Учасника банкрутом; довідки з ЄДРПОУ тощо.

При цьому, тендерною документацією, в окремих випадках, передбачені вимоги щодо терміну дії вказаних довідок.

Надані Учасниками до Замовника вказані довідки мають певні особливості. Так, довідки від відповідних організацій, які надало ПП «ТБК-2008» у складі тендерної пропозиції на Торги, готувалися безпосередньо перед наданням Підприємством своїх пропозицій на Торги, тоді як довідки, які надало ТОВ «Хліб Токмака» у складі тендерної

пропозиції на Торги, готувалися значно раніше, за декілька місяців до розкриття тендерних пропозицій Замовником, та, в деяких випадках, були вже не дійсними.

| Назва довідки   | Вимоги до довідки   | ПП «ТВК-2008»  | ТОВ «Хліб Токмака»   |
|---|---|--|--|
| Довідка (або витяг), яка містить відомості, що фізична особа, яка є учасником або посадова особа учасника (директор), не була засуджена за злочин, пов'язаний з порушенням процедури закупівлі, чи інший злочин, вчинений з корисливих мотивів, судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку | не більше тридцятиденної давнини відносно дати розкриття (12.06.2015) | від 02.06.2015 №288-28052015/23210   | від 03.03.2015 № 53-27022015/23210, завірено приватним нотаріусом 05.03.2015 |
| Документ, який підтверджує, що відомості про юридичну особу – учасника не внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення.  |   | від 04.06.2015 №108893   | від 26.02.2015 №86702  |
| Інформаційна довідка з Єдиної бази даних про підприємства, виданої уповноваженим органом, який підтверджує відсутність рішення про визначення Учасника в установленому законом порядку банкрутом та/або що відносно нього відкрита ліквідаційна процедура   | не більше тридцятиденної давнини відносно дати розкриття (12.06.2015) | 11.06.2015 №12686  | від 26.02.2015 №329955   |
| Оригінал або нотаріально завірена копія довідки з уповноваженого органу про відсутність заборгованості щодо сплати податків і зборів перед бюджетами всіх рівнів чинна  | на дату розкриття (12.06.2015)  | від 08.06.2015 №2012/10/08-33-23-016 (дійсна протягом 10 календарних днів) | від 12.03.2015 №784/10/08-33-23-016 (дійсна протягом 10 календарних днів)    |

За інформацією ТОВ «Хліб Токмака» (лист Товариства від 11.03.2016 №30), довідки, або їх копії, які надавалися Товариством у складі тендерної пропозиції на Торги, могли також надаватися у складі тендерних пропозицій при участі впродовж 2015 року в процедурах державних закупівель, замовниками яких виступали КУ «Преславський ПНІ» ЗОР, КУ «Чернігівський дитячий будинок-інтернат» ЗОР, КУ «Міська клінічна лікарня екстреної та швидкої медичної допомоги міста Запоріжжя», КУ «Молочанська психіатрична лікарня» ЗОР, КУ «Запорізький геріатричний пансіонат» ЗОР.

Так, копії виданої Товариству Управлінням інформаційно-аналітичного забезпечення МВС України довідки від 03.03.2015 № 53-27022015/23210, завірені приватним нотаріусом [інформація з обмеженим доступом]. 05.03.2015 за [інформація з обмеженим доступом] та [інформація з обмеженим доступом], надані ТОВ «Хліб Токмака» як у складі тендерної пропозиції на торги, замовником яких була КУ «Преславський психоневрологічний інтернат» ЗОР (номер оголошення про проведення процедури закупівлі 056833, опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 19.02.2015 № 196), так і в складі тендерної пропозиції на Торги.

Інформаційні довідки з Єдиного реєстру підприємств, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство, видані Головним територіальним управлінням юстиції у Запорізькій області 26.02.2015 за №329955 та №329961 на запит Товариства від 20.02.2015 б/н, також надані ТОВ «Хліб Токмака» у складі вищевказаних тендерних пропозицій на торги, замовниками яких були КУ «Преславський психоневрологічний інтернат» ЗОР та КУ «Михайлівський ПНІ».

Варто зазначити, що ПП «ТВК-2008» у складі тендерних пропозицій на Торги надало довідки від відповідних організацій, які були спеціально підготовлені для прийняття участі Підприємством безпосередньо у цих Торгах, та не використовувало відповідні довідки, які були підготовлені раніше для участі ПП «ТВК-2008» в тендерних процедурах в першому

півріччі 2015 року (замовник – відділ освіти виконавчого комітету Бердянської міської ради Запорізької області).

Вищевказане підтверджує ситуативну участь ТОВ «Хліб Токмака» у Торгах.

3. Відповідно до пункту 7 «Методики оцінки пропозицій конкурсних торгів (цінових пропозицій)» протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів від 15.06.2015 № 14, згідно з частиною п'ятою статті 36 Закону України «Про здійснення державних закупівель», *переможцем* процедури запиту цінових пропозицій визнається учасник, який подав пропозицію, що відповідає вимогам замовника, зазначеним у запиті цінових пропозицій, та має найнижчу ціну.

Тобто, єдиним критерієм, за яким визнається переможець процедури закупівель, є ціна.

В запиті цінових пропозицій (котирувань) Замовника було зазначено, що розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмету закупівлі становить 147000 грн., кількість – 24500 кг. Отже ціна борошна пшеничного вищого ґатунку (надалі – Товар), відповідно до розрахунку Замовника, мала становити близько 6,0 грн./кг (з ПДВ).

За інформацією КУ «Михайлівський психоневрологічний інтернат» Запорізької обласної ради (лист від 18.03.2016 №135), ціна Товару визначалась за результатами моніторингу ринку *оптових*\*\* постачальників та на момент прийняття рішення про проведення Торгів складала **5,80-6,00** грн./кг (з ПДВ).

\*\* - оптова торгівля - вид економічної діяльності у сфері товарообігу, що охоплює купівлю-продаж товарів за договорами поставки *партіями* для подальшого їх продажу кінцевому споживачеві через роздрібну торгівлю або для виробничого споживання та надання пов'язаних із цим послуг.

Ціна борошна пшеничного вищого ґатунку, запропонованого Учасниками на Торги, становила:

- *[інформація з обмеженим доступом]* грн./кг з ПДВ, визначена ПП «Таврійський виробничий комбінат - 2008»;
- *[інформація з обмеженим доступом]* грн./кг з ПДВ, визначена ТОВ «Хліб Токмака».

Економічного обґрунтування цінової пропозиції на Торги, розрахунки (калькуляції) ціни Товару на вимогу територіального відділення Учасниками не надано.

За поясненням директора Підприємства *[інформація з обмеженим доступом]* (протокол від 28.12.2015 №9), розрахунок (калькуляція) ціни Товару, запропонованої Підприємством на Торги, в паперовому та електронному вигляді не складався.

ТОВ «Хліб Токмака» калькуляція на ціну Товару також не складалася (лист від 04.12.2015 №167).

3.1. Відповідно до інформації ТОВ «Хліб Токмака» (листи від 16.09.2015 №11, від 04.12.2015 №167) та ПП «ТВК-2008» (лист від 10.09.2015 №17), ціна Товару визначалася безпосередньо керівником відповідного суб'єкта господарювання, орієнтовно до середньої вартості товару на споживчому ринку.

За наявною у територіального відділення інформацією, отриманою від суб'єктів господарювання (ПАТ "Бердянський Хлібокомбінат", ПАТ "Запорізький хлібозавод №5", ПАТ "Запорізький хлібозавод №3", ТОВ «ТК «Добра Хата»») в ході здійснення територіальним відділенням моніторингу ринку реалізації продуктів харчування в Запорізькій області, середня вартість борошна пшеничного вищого ґатунку на регіональному ринку впродовж червня 2015 року (на час підготовки та надання Підприємством цінових пропозицій) коливалася в межах від **5,63** грн./кг з ПДВ до **6,8** грн./кг з ПДВ. При цьому, до ціни реалізації вказаного товару суб'єктами господарювання включено торгівельну надбавку у розмірі до *[інформація з обмеженим доступом]* %.

Також, відповідно до наданої ТОВ «Хліб Токмака» копії Висновку спеціаліста Запорізької торгово-промислової палати № ОІ-537 (висновок про вартість), ринкова *оптова* вартість борошна вищого гатунку на продовольчому ринку в Запорізькому регіоні впродовж 2015 року становила: в травні та червні (на час проведення Торгів) - **6,20** грн./кг та **6,0** грн./кг відповідно, в липні – грудні: від 5,0 грн./кг (в липні) до 5,60 грн./кг (в грудні).

Крім того, ПП «ТБК-2008» було зазначено, що розрахунок ціни на борошно здійснювався виходячи із середньої вартості даного товару на споживчому ринку *відповідно до висновку Головного управління статистики у Запорізькій області*.

У наданій Підприємством територіальному відділенню копії листа Головного управління статистики у Запорізькій області (надалі - Статуправління) від 15.06.2015 №14-08/470, направленою на адресу ПП «ТБК - 2008», вказано середні ціни на продовольчі товари в торговій мережі (крім міських ринків) Запорізької області у травні 2015 року, серед яких середня ціна на борошно пшеничне становила **10,31** грн./кг.

Відповідно до інформації Статуправління (лист від 08.07.2016 №13-14/140), середні ціни на продовольчі товари в торговій мережі, інформацію про які ним були надані Підприємству листом від 15.06.2015 №14-08/470, зареєстровані на базових підприємствах, які здійснюють діяльність із *роздрібною* торгівлі.

Згідно із Висновком спеціаліста Запорізької торгово-промислової палати № ОІ-537 (висновок про вартість), ринкова *роздрібна* вартість борошна вищого гатунку на продовольчому ринку в Запорізькому регіоні впродовж 2015 року становила: в травні та червні (на час проведення Торгів) – **9,50** грн./кг та **10,30** грн./кг відповідно, в липні – грудні: від 9,64 грн./кг (в грудні) до 10,30 грн./кг (в липні).

Також, Підприємством було зазначено (пояснення від 15.08.2016), що відповідно до отриманих ним від комунальних установ області інформацій, ціни, за якими вказані підприємства закуповували за державні кошти у травні-червні 2015 року борошно пшеничне вищого гатунку, становили близько **8,50** грн./кг.

Водночас, у кожного Учасника ціни на Товар, запропоновані ними на Торги, не відповідали жодним із вищенаведених цін. При цьому, не зважаючи на той факт, що ціна на борошно пшеничне вищого гатунку на час проведення Торгів коливалася в межах від *[інформація з обмеженим доступом]* грн./кг (при оптовій торгівлі) до *[інформація з обмеженим доступом]* грн./кг (при роздрібній торгівлі), тобто, різниця між вказаними цінами становила **83,1** %, Учасники на Торги запропонували майже однакову вартість Товару (*[інформація з обмеженим доступом]* грн./кг та *[інформація з обмеженим доступом]* грн./кг), з незначним відхиленням **2,7** %.

3.2. За поясненням директора ПП «Таврійський виробничий комбінат - 2008», *розрахунок вартості товару* (борошна), що було запропоновано Підприємством на Торги, *проводився з урахуванням середньої закупівельної вартості на даний вид товару (яка визначалася шляхом розрахунку середньої ціни на весь наявний у складі Товар), витрат на доставку цього товару до Замовника, витрат на оплату праці*.

Територіальним відділенням здійснено розрахунок різниці між ціною реалізації борошна пшеничного вищого гатунку, запропонованого Підприємством при участі у процедурах закупівель, та собівартістю вказаного продукту (на час публікації оголошення про проведення цієї процедури), яка відображена в бухгалтерському обліку ПП «ТБК-2008» (надалі - торгівельна надбавка), та встановлено, що в період участі Підприємства в держаних закупівлях впродовж 2014 року (в яких ТОВ «Хліб Токмака» не приймало участь) вона коливалася в межах від 3,7% до 12,2 %, а в період участі в Торгах (коли другим учасником виступало ТОВ «Хліб Токмака») вона складала 91,1%:

| Найменування за | Дата публікації | Дата розкриття | Ціна борошна | Ціна борошна | Транспорту | Ціна борошна | Собівартість | Торгівельна надбавка |
|-----------------|-----------------|----------------|--------------|--------------|------------|--------------|--------------|----------------------|
|-----------------|-----------------|----------------|--------------|--------------|------------|--------------|--------------|----------------------|

грн.







|                               |          |          |   |   |  |   |   |  |  |
|-------------------------------|----------|----------|---|---|--|---|---|--|--|
|                               |          |          |   |   | им<br>дос<br>туп<br>ом]  |   |   | им<br>дос<br>туп<br>ом]  | им<br>дос<br>туп<br>ом]  |
| ПП<br>«ТВК<br>2008»           | 31.03.14 |          | [інформ<br>ація з<br>обмеже<br>ним<br>доступ<br>ом] | [інформ<br>ація з<br>обмеже<br>ним<br>доступ<br>ом] | [інф<br>орм<br>ація<br>з<br>обме<br>жен<br>им<br>дос<br>туп<br>ом] | [інформа<br>ція з<br>обмежен<br>им<br>доступом<br>] | [інформа<br>ція з<br>обмежен<br>им<br>доступом<br>] | [інф<br>орм<br>ація<br>з<br>обме<br>жен<br>им<br>дос<br>туп<br>ом] | [інф<br>орм<br>ація<br>з<br>обме<br>жен<br>им<br>дос<br>туп<br>ом] |
| Запропо<br>новано<br>на Торги |          | 27.05.15 | [інформ<br>ація з<br>обмеже<br>ним<br>доступ<br>ом] | [інформ<br>ація з<br>обмеже<br>ним<br>доступ<br>ом] | [інф<br>орм<br>ація<br>з<br>обме<br>жен<br>им<br>дос<br>туп<br>ом] | [інформа<br>ція з<br>обмежен<br>им<br>доступом<br>] | [інформа<br>ція з<br>обмежен<br>им<br>доступом<br>] | [інф<br>орм<br>ація<br>з<br>обме<br>жен<br>им<br>дос<br>туп<br>ом] | [інф<br>орм<br>ація<br>з<br>обме<br>жен<br>им<br>дос<br>туп<br>ом] |

\* - За інформацією ТОВ «Хліб Токмака» (лист від 04.12.2015 №167), борошно пшеничне вищого ґатунку реалізовувалося Товариством за середньозваженою собівартістю, яка склалася на день продажу по даним бухгалтерського обліку. При цьому, ТОВ «Хліб Токмака» доставку борошна до покупців не здійснювало, внаслідок чого до його ціни реалізації транспортні витрати не відносилися (листи Товариства від 11.03.2016 №30 та від 28.04.2016 №46).

Таким чином, при участі ТОВ «Хліб Токмака» в Торгах, в яких приймало участь лише ПП «ТВК-2008», торговельна надбавка при наданні цінової пропозиції на реалізацію борошна пшеничного вищого ґатунку в 4,1– 5,8 разів більша, аніж застосована Товариством при його реалізації в звичайних умовах (поза процедурою державних закупівель).

Дослідженням було встановлено, що економічне підґрунтя для різкого збільшення ціни та торговельної надбавки при наданні Підприємством та Товариством до Замовника цінових пропозицій на реалізацію борошна пшеничного вищого ґатунку на Торги, було відсутнє.

Вищенаведене свідчить про узгодженість дій Учасників при визначенні вартості Товару, запропонованого на Торги.

4. У додатку 2 до тендерної документації Замовника викладені «Основні умови договору про закупівлю» товару, що є предметом закупівлі на Торгах.

Так, вказаний додаток складається з 11 пронумерованих пунктів. Текст кожного пункту надрукований з абзацу.

Подані у складі пропозицій конкурсних торгів обома Учасниками форми «Основних умов договору про закупівлю» схожі за оформленням та відрізняються від шаблонної форми, наданої Замовником (малюнок 2). Так, у вказаних формах, наданих обома Учасниками, пункти 3, 5 та 6 надруковані не з абзацу, а з початку рядка, тобто без відступу від лівого краю.

[інформація з обмеженим доступом] [інформація з обмеженим доступом] [інформація з обмеженим доступом]

Таким чином, викладене вище свідчить про обмін інформацією між Учасниками та підготовку однією особою документів для участі у процедурі запиту цінових пропозицій за зазначеним вище предметом закупівлі.

Наявність характерних збігів та спільних помилок в оформленні довідок «Основні умови договору про закупівлю» була б не можливою за умови, якби кожний Учасник готував документи самостійно.

5. Відповідно до вимог документації конкурсних торгів Замовника, а саме: пункту 6 Додатку 3 «Перелік документів для підтвердження відсутності підстав для відмови в участі у торгах, відповідно до вимог ст. 17 Закону України «Про здійснення державних закупівель» та відповідності іншим вимогам замовника», кожен із Учасників Торгів повинен був надати «Гарантійний лист у довільній формі про те, що *учасник не зареєстрований в офшорних зонах, визначених розпорядженням Кабінету Міністрів України від 23.02.2011р. № 143-р*».

Надані Учасниками Гарантійні листи мають однаковий текст (за виключенням найменування суб'єкта господарювання), а саме: «Даним підтверджуємо, що \_\_\_\_\_ *не зареєстроване на території, яка віднесена до переліку офшорних зон, затверджених Розпорядженням КМУ від 23.02.2011 № 143-р*».

Отже, надані Учасниками Гарантійні листи з ідентичним текстом, який відрізняється від тексту Замовника, викладеного в пункті 6 Додатку 3 тендерної документації, свідчать про спільну підготовку документів, необхідних для участі у Торгах, а, отже, про узгодженість їх дій у процесі підготовки пропозицій до Торгів.

Варто зазначити, що територіальним відділенням до Товариства та Підприємства листами від 01.03.2016 №03-18/03-512 та № 03-18/03-513 відповідно, були направлені копії наданих Учасниками на Торги документів, які мають схожості між собою, з вимогою надати пояснення щодо вказаної схожості.

Однак, Товариство та Підприємство листами від 11.03.2016 №30 та від 12.03.2016 №10 відповідно, зазначили, що фактів схожості у вказаних документах вони не вбачають.

6. Оголошення про проведення Торгів Замовником було опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» 27.05.2015, відповідно до якого кінцевий строк подання тендерних пропозицій – 12.06.2015 о 10-00 год.

Відповідно до Реєстру отриманих пропозицій конкурсних торгів, кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій Замовника (надалі – Реєстр пропозицій), Учасники Торгів надали свої цінові пропозиції в один день - 12.06.2015 й майже в один час: о 09:53 (ПП «Таврійський виробничий комбінат - 2008») та о 09:56 (ТОВ «Хліб Токмака»). Кінцевий строк прийняття пропозицій конкурсних торгів Замовника: до 10 год. 00 хв. 12.06.2015 року.

Однак, вся документація, яка була складена як Товариством, так і Підприємством, та надана Замовнику в якості тендерних пропозицій, включаючи реєстри наданих документів, датувалася однією датою: «11.06.2015р.» та надана Учасниками до Замовника майже одночасно.

Вищезазначене свідчить про спільну підготовку Учасниками документів, необхідних для участі у Торгах.

7. Згідно з документацією, наданою обома Учасниками Торгів, з'ясовано, що між ТОВ «Хліб Токмака» та ПП «Таврійський виробничий комбінат - 2008» тривалий час існували цивільно-правові (господарські) відносини, що підтверджено:

- договором від [інформація з обмеженим доступом] щодо поставки Товариством до Підприємства продуктів харчування, термін дії договору – до [інформація з обмеженим доступом];

- договором від [інформація з обмеженим доступом] щодо поставки Підприємством до

Товариства продуктів харчування (яйця курячі), термін дії договору – до [інформація з обмеженим доступом];

- договором від [інформація з обмеженим доступом] щодо закупівлі Товариством у Підприємства товару, термін дії договору – один рік.

Наявність існуючих тривалий час цивільно-правових відносин між Учасниками свідчить про можливість обміну інформацією між ними під час підготовки тендерних пропозицій на Торги.

8. Відповідно до Змін до статуту ТОВ «Хліб Токмака», затверджених Рішенням учасника №7/2 від 19.05.2015, зареєстрованих [інформація з обмеженим доступом], єдиним учасником Товариства, який володіє 100 % статутного капіталу Товариства є громадянин України [інформація з обмеженим доступом], інд. номер [інформація з обмеженим доступом].

Згідно із статутом ПП «Таврійський виробничий комбінат-2008» (п'ята редакція), затвердженого рішенням власника Підприємства від 19.05.2015 №1/1, зареєстрованого [інформація з обмеженим доступом], який діяв на час проведення Торгів, власником Підприємства є громадянин України [інформація з обмеженим доступом], інд. номер [інформація з обмеженим доступом].

Таким чином, на час підготовки документації конкурсних торгів та участі у Торгах єдиним власником Товариства та Підприємства є [інформація з обмеженим доступом].

Отже, Учасники Торгів, у розумінні статті 1 Закону України „Про захист економічної конкуренції”, є пов'язаними особами.

Враховуючи те, що Учасники пов'язані відносинами контролю, метою їх участі у Торгах було забезпечення спільного комерційного інтересу, зокрема, щодо отримання прибутку, що впливало на їх поведінку під час участі у Торгах, а отже, між Учасниками була відсутня економічна конкуренція, одним із результатів якої є здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими учасниками торгів.

Отже, ТОВ «Хліб Токмака» та ПП «ТБК-2008», виступаючи у торгах як окремі незалежні суб'єкти господарювання, будучи при цьому пов'язаними особами, та не маючи наміру конкурувати в них, спотворили результати Торгів.

Схожість документів, наданих учасниками Торгів, та перелічені вище обставини свідчать про те, що на стадії підготовки пропозицій конкурсних торгів для участі у вказаних Торгах Учасники обмінювалися інформацією та узгодили свої дії під час проведення процедури Торгів.

За такої поведінки Учасники були обізнаними щодо цінової пропозиції один одного, а враховуючи, що основним критерієм обрання Замовником переможця у торгах є ціна, така поведінка Учасників Торгів дозволила ПП «ТБК-2008» здобути перемогу у зазначених Торгах.

Метою проведення торгів є отримання замовником найкращої пропозиції, тобто одержання товару належної якості за оптимальною ціною. Змагальність учасників торгів передбачає самостійні дії (поведінку) кожного з учасників і зумовлює для здобуття перемоги пропонування кращих умов за найнижчими цінами; якщо учасники торгів домовляються між собою (узгоджуються) щодо умов своїх пропозицій конкурсних торгів, то усувається й самостійність в їх поведінці.

Відповідно до підпункту 28 пункту 1 статті 1 Закону України «Про здійснення державних закупівель», торги (конкурсні торги) - це здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів (конкурсних торгів) згідно з процедурами, встановленими цим Законом (крім процедури закупівлі в одного учасника).

Такий конкурентний відбір забезпечується лише завдяки наявності конкуренції між учасниками торгів (конкурсних торгів).

Згідно зі статтею 1 Закону України "Про захист економічної конкуренції" конкуренція – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.

Отже, Закон України "Про захист економічної конкуренції" допускає досягнення переваг за рахунок саме власних досягнень суб'єктів господарювання. У випадку ж, коли учасники торгів домовляються (узгоджують свою поведінку між собою) один з іншим щодо умов своїх тендерних пропозицій, то усувається й самостійність в їх поведінці, та, як наслідок, і конкуренція між ними під час проведення процедур закупівель. Якщо ж учасники замінили конкуренцію між собою на координацію, то покупець не отримує той результат, який би він отримав в умовах справжньої конкуренції. За результатами таких торгів перемога одним із учасників отримується не внаслідок конкурентного відбору, наявність чого відповідно до законодавства є обов'язковою умовою при визначенні переможця. Тому такі узгоджені дії учасників торгів (тендерів) спотворюють ці ж самі торги (тендери).

Відповідно до частини першої статті 5 Закону України "Про захист економічної конкуренції" будь-яка погоджена поведінка є узгодженими діями.

Частиною першою статті 6 Закону України "Про захист економічної конкуренції" передбачено, що узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до усунення конкуренції, є антиконкурентними узгодженими діями.

Антиконкурентними узгодженими діями відповідно до пункту 4 частини другої статті 6 Закону України "Про захист економічної конкуренції" визначаються, зокрема, узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів. Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із цим законом.

В даному випадку, ТОВ «Хліб Токмака» та ПП «ТБК-2008» при участі в Торгах діяли не самостійно, тобто не змагалися між собою, а узгоджували свої дії, та, як наслідок, усунули конкуренцію між собою. В результаті вказаного спотворений основний принцип торгів (тендерів) – здійснення конкурентного відбору учасників.

Такі дії ТОВ «Хліб Токмака» та ПП «Таврійський виробничий комбінат - 2008» є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

Відповідно до пункту 26 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 14 березня 2012 року №169-р, (зі змінами), територіальним відділенням було надіслано Товариству та Підприємству витяги з подання про попередні висновки від 18.05.2016 №03-64-спр по справі № 03/03-16 для надання зауважень та заперечень стосовно результатів розгляду справи.

На подання про попередні висновки від 18.05.2016 №03-64-спр по справі № 03/03-16 Підприємство (листом від 30.05.2016 №30/05) та Товариство (листами від 30.05.2016 №56. від 15.08.2016 б/н) повідомили про те, що не погоджуються з такими висновками, не визнали факт вчинення ними порушення законодавства про захист економічної конкуренції та надали свої зауваження та заперечення, які спростовуються наступним.

**1. Щодо вартості борошна пшеничного вищого ґатунку, запропонованого ПП «ТБК-2008» та ТОВ «Хліб Токмака» на Торги.**

1.1. ПП «ТВК-2008» вказує на те, що при визначенні вартості Товару, запропонованої ним на Торги, Підприємством використовувалася отримана від Головного управління статистики у Запорізькій області інформація (лист від 15.06.2015 №14-08/470) для обґрунтування своєї цінової пропозиції. Вказаний лист фіксує, що вартість товару у торгівельній мережі перевищує пропозицію вартості Товару, надану на Торги Підприємством - на 41,2%, та надану ТОВ «Хліб Токмака» - на 37,5%.

Територіальним відділенням в ході розгляду справи досліджувався не рівень запропонованих Товариством та Підприємством на Торги цін на Товар, а узгодженість дій Учасників при визначенні вартості Товару.

Також, ПП «ТВК-2008» зазначає, що дані щодо вартості борошна пшеничного вищого гатунку, отримані територіальним відділенням в ході здійснення моніторингу ринку реалізації продуктів харчування в Запорізькій області, яка впродовж червня 2015 року коливалася в межах від [інформація з обмеженим доступом] грн./кг з ПДВ до [інформація з обмеженим доступом] грн./кг з ПДВ, не містять інформації щодо врахування доставки товару до покупців. А, враховуючи торгівельну надбавку на вказаний товар ([інформація з обмеженим доступом]%), його ринкова ціна становитиме до [інформація з обмеженим доступом] грн./кг ([інформація з обмеженим доступом]грн. + [інформація з обмеженим доступом]%). Таким чином, ціна на Товар, запропонована Підприємством на Торги, є середньою вартістю товару на споживчому ринку.

Вартість борошна пшеничного вищого гатунку, згідно з інформацією ПАТ "Бердянський Хлібокомбінат", ПАТ "Запорізький хлібо завод №5", ПАТ "Запорізький хлібо завод №3", ТОВ «ТК «Добра Хата» (надалі – суб'єкти господарювання), на час проведення Торгів, коливалася в межах від 5,63 грн./кг з ПДВ до 6,8 грн./кг з ПДВ.

При цьому, вартість Товару, запропонованого Підприємством на Торги, без врахування витрат на доставку до Замовника, становила [інформація з обмеженим доступом] грн. з ПДВ ([інформація з обмеженим доступом]грн. – ПДВ 20% - [інформація з обмеженим доступом]грн./ + ПДВ 20%).

Отже, навіть за умови, що до вартості борошна пшеничного вищого гатунку, інформацію щодо розміру якої надано територіальному відділенню суб'єктами господарювання, не включено вартість доставки борошна до покупців, вартість вказаного Товару нижче запропонованого ПП «ТВК-2008» на Торги (без врахування ПДВ та витрат на доставку до Замовника) на 5,8% - 27,8%.\*

\* - торгівельна надбавка на борошно пшеничне вищого гатунку ([інформація з обмеженим доступом]%) включена суб'єктами господарювання до ціни його реалізації.

1.2. ПП «ТВК-2008» та ТОВ «Хліб Токмака» пояснюють, що зростання торгівельної надбавки в ціні Товару пов'язане із зростанням офіційного індексу інфляції та зростанням споживчих цін на борошно.

Так, з серпня 2014 року (останні державні закупівлі, в яких приймало участь Підприємство в 2014 році) і по травень 2015 року (місяць, який передував розкриттю пропозицій на Торгах) офіційний індекс інфляції становив 56,2 %, в зв'язку з чим порівнювати вказаний період безпідставно та необґрунтовно з економічної точки зору: саме це зростання і вплинуло на оптову ціну реалізації борошна, а не витрати на заробітну плату чи питома вага транспортних витрат.

ТОВ «Хліб Токмака» зазначає, що за період з 01.03.2014 (дата реалізації товару на користь Підприємства) по 12.06.2015 (дата розкриття конкурсних пропозицій) інфляція зросла на 73,6 %, а за період з 01.04.2014 по 12.06.2015 інфляція зросла на 69,8%, в зв'язку з чим порівнювати вказані періоди безпідставно та необґрунтовно з економічної точки зору.

Вказані пояснення Товариства та Підприємства щодо зростання торгівельної надбавки в ціні Товару, яке пов'язане із зростанням офіційного індексу інфляції та зростанням

споживчих цін на борошно, територіальним відділенням не можуть братися до уваги у зв'язку з наступним.

За інформацією Підприємства, з серпня 2014 року по травень 2015 року офіційний індекс інфляції склав 56,2 %, ціна борошна пшеничного вищого гатунку, запропонованого ПП «ТБК-2008» на Тендер 4 в серпні 2014 року становила [інформація з обмеженим доступом] грн./кг (без ПДВ та транспортних витрат). Отже, із врахуванням індексу інфляції, вартість Товару на Торги, мала становити [інформація з обмеженим доступом] грн./кг ([інформація з обмеженим доступом]+ [інформація з обмеженим доступом]%), тоді як Підприємством на Торги було запропоновано ціну на Товар у розмірі [інформація з обмеженим доступом] грн./кг (без ПДВ та транспортних витрат).

За інформацією ТОВ «Хліб Токмака», з березня 2014 року по червень 2015 року офіційний індекс інфляції склав 73,6 %, з квітня 2014 року по червень 2015 року – 69,8%. ціна реалізованого Товариством борошна пшеничного вищого гатунку (без ПДВ та транспортних витрат) в березні 2014 року становила [інформація з обмеженим доступом] грн./кг, в квітні 2014 року – [інформація з обмеженим доступом] грн./кг. Отже, із врахуванням індексу інфляції, вартість Товару на Торги, мала становити від [інформація з обмеженим доступом] грн./кг ([інформація з обмеженим доступом]+ [інформація з обмеженим доступом]%) до [інформація з обмеженим доступом] грн./кг ([інформація з обмеженим доступом]+ [інформація з обмеженим доступом]%), тоді як Підприємством на Торги було запропоновано ціну на Товар у розмірі [інформація з обмеженим доступом] грн./кг (без ПДВ та транспортних витрат).

Вищезазначене в своїй сукупності вказує на те, що при визначенні Підприємством та Товариством на Торги ціни на Товар, Учасники не орієнтувалися на ринкові оптові ціни, на середні ціни в торгівельній мережі, а також не враховували зростання офіційного індексу інфляції.

Встановлення Учасниками на Торги таких цін ([інформація з обмеженим доступом] грн./кг та [інформація з обмеженим доступом] грн./кг) є можливим лише за умови, якщо вони погодили свою поведінку та впевнені у результатах проведених Торгів, що в свою чергу призвело до несправжнього змагання.

## **2. Збіг в оформленні документів, які Учасники Торгів подавали у складі своїх пропозицій на Торги, Товариство та Підприємство пояснюють наступним.**

2.1. За поясненням ТОВ «Хліб Токмака» та ПП «ТБК-2008», зміст гарантійних листів щодо відсутності реєстрації учасника в офшорних зонах, наданих ними у складі своїх тендерних пропозицій, є стандартним типовим формулюванням, яке використовується різними суб'єктами господарювання.

Однак, в підтвердження своїх доводів Учасниками Торгів територіальному відділенню не надано жодного доказу.

Натомість, на вимогу територіального відділення відділом освіти виконавчого комітету Бердянської міської ради листом від 09.03.2016 №16116 були надані копії тендерних пропозицій ПП «ТБК-2008» на торги, проведені установою впродовж 2015 року, серед яких - «Довідка про відсутність обставин встановлених ст.17 Закону України «Про здійснення державних закупівель» від 22.04.2015 та «Довідка про відсутність обставин встановлених ст.17 Закону України «Про здійснення державних закупівель» від 15.04.2015 (надалі Довідки).

В останньому абзаці Довідок зазначено: **«учасник не зареєстрований в офшорних зонах перелічених постановою Кабінету Міністрів України».**

Аналогічно, в останньому абзаці «Довідки про відсутність підстав для відмови згідно ст. 17 Закону України «Про здійснення державних закупівель», наданої ТОВ «[інформація з обмеженим доступом]» у складі тендерної пропозиції Софіївській виправній колонії Управління Державної пенітенціарної служби України в Запорізькій області, яка в жовтні – листопаді 2015 року проводила процедуру запиту цінових пропозицій щодо закупівлі

коренеплодів та бульб їстівних з високим умістом крохмалю та інсуліну, зазначено: «З метою підтвердження відсутності підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі учаснику торгів ТОВ «[інформація з обмеженим доступом]», повідомляємо, що суб'єкт господарювання (учасник) ТОВ «[інформація з обмеженим доступом]» не зареєстрований в офшорних зонах, перелік яких встановлено Кабінетом Міністрів України».

У складеному в довільній формі «Гарантійному листі учасника конкурсних торгів на закупівлю товару 47.00.4 Роздрібна торгівля будівельними матеріалами та металевими виробами (придбання будівельних матеріалів)» від 28.11.2015 б/н, наданого ТОВ «[інформація з обмеженим доступом]» у складі конкурсних пропозицій комітету з конкурсних торгів Департаменту житлово-комунального господарства Запорізької міської ради, зазначено, що ТОВ «[інформація з обмеженим доступом]» «гарантує, що ТОВ «[інформація з обмеженим доступом]» не зареєстровано в офшорних зонах, перелік яких встановлюється Кабінетом Міністрів України».

Водночас, в наданих Учасниками на Торги Гарантійних листах зазначено: «Даним підтверджуємо, що \_\_\_\_\_ не зареєстроване на території, яка віднесена до переліку офшорних зон, затверджених Розпорядженням КМУ від 23.02.2011 № 143-р».

Отже, твердження Учасників Торгів щодо стандартності змісту гарантійних листів про відсутність реєстрації учасника в офшорних зонах, не відповідає дійсності та вказує на спільну підготовку Учасниками своїх тендерних пропозицій на Торги.

2.2. Однакові дати складання документації тендерних пропозицій і їх подання Замовнику Товариство та Підприємство пояснюють звичайним збігом обставин.

Втім, таке твердження Учасників не може бути прийняте, оскільки у ТОВ «Хліб Токмака» та ПП «ТБК-2008» було достатньо часу (16 днів) для того, щоб скласти та подати Замовнику документи конкурсних пропозицій (дата оприлюднення запиту цінових пропозицій - 27.05.2015, дата подання цінових пропозицій - 12.06.2015), а подача їх в один (останній) день з різницею у 3 хвилини свідчить, що вони подавалися разом.

На розкриття пропозицій конкурсних Торгів, яке відбулось у приміщенні Замовника, представники ТОВ «Хліб Токмака» та ПП «ТБК-2008» не з'явилися, що підтверджувало їх впевненість у результатах Торгів.

Вищезазначене свідчить про обмін інформацією між Учасниками та про спільну підготовку ними документів, необхідних для участі у Торгах.

3. ПП «ТБК-2008» зазначає: «Начебто тривалі господарські відносини між Підприємством та ТОВ «Хліб Токмака» базуються лише на 3 (три) договорах і, з цього приводу, слід акцентувати увагу на тому, що з витягу з подання не наведено жодних належних доказів відносно того, що ці договори будь-яким чином виконувались...».

Вищезазначене твердження спростовується наступним.

На запит територіального відділення щодо існування протягом 2014-2015 років між Підприємством та Товариством цивільно-правових відносин (з наданням підтверджуючих документів), Учасниками Торгів було надано копії договорів від [інформація з обмеженим доступом], від [інформація з обмеженим доступом] та від [інформація з обмеженим доступом], чим було підтверджено взаємовідносини між ТОВ «Хліб Токмака» та ПП «ТБК-2008».

Наявність цивільно-правових відносин між Учасниками Торгів підтверджуються, також, копіями наданих ПП «ТБК-2008» видаткових накладних від [інформація з обмеженим доступом] та від [інформація з обмеженим доступом] щодо реалізації Товариством Підприємству борошна пшеничного вищого гатунку.

4. ТОВ «Хліб Токмака» та ПП «ТБК-2008» заявляють, що наявність одного учасника Підприємства та Товариства ніяким чином не свідчить про те, що вони узгоджували між собою дії щодо проведення конкурсних торгів.



Втім, зазначене твердження спростовується сукупністю фактів та доказів зібраних в ході розгляду Справи, які доводять спільність підготовки Учасниками Торгів їх конкурсних пропозицій.

Крім того, наявність відносин контролю між ТОВ «Хліб Токмака» та ПП «ТБК-2008» (володіння єдиною особою 100% статутного капіталу обох юридичних осіб) передбачає єдність їх інтересів, зокрема, щодо отримання прибутку, можливість доступу та обміну інформацією між Учасниками торгів, а також координації своїх дій, про що було зазначено вище.

Отже, в ході розгляду справи № 03/03-16 ТОВ «Хліб Токмака» та ПП «ТБК-2008» не надали до територіального відділення ґрунтовних пояснень та документальних доказів, які б спростовували або свідчили про відсутність між ними антиконкурентних узгоджених дій, які полягали у спотворенні результатів Торгів, проведених комунальною установою «Михайлівський психоневрологічний інтернат» Запорізької обласної ради.

Частиною другою статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення зазначеного порушення передбачена відповідальність у вигляді накладання штрафу у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

Згідно із розділом 2 «Звіт про фінансові результати за 2015 рік» Фінансового звіту суб'єкта малого підприємства, наданого ПП «ТБК-2008», чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2015 рік Підприємства становить *[інформація з обмеженим доступом]* (*[інформація з обмеженим доступом]*) гривень.

Відповідно до Звіту про фінансові результати (Звіту про сукупний дохід) за 2015 рік, наданого ТОВ «Хліб Токмака», чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2015 рік Товариства становить *[інформація з обмеженим доступом]* (*[інформація з обмеженим доступом]*) гривень.

При визначенні розміру штрафу враховано, що:

- ТОВ «Хліб Токмака» та ПП «ТБК-2008» порушення законодавства про захист економічної конкуренції вчинено вперше;
- ТОВ «Хліб Токмака» та ПП «ТБК-2008» вчинили одне порушення законодавства про захист економічної конкуренції;
- ТОВ «Хліб Токмака» та ПП «ТБК-2008» співпрацювала з територіальним відділенням під час розгляду справи,
- цінові пропозиції, запропоновані ТОВ «Хліб Токмака» на Торги, склали *[інформація з обмеженим доступом]*грн., цінові пропозиції, запропоновані ПП «ТБК-2008», склали *[інформація з обмеженим доступом]*грн.

На підставі вищевикладеного, керуючись статтею 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 (зі змінами), пунктами 31, 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 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 14 березня 2012 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

**ВИРІШИЛА:**

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Хліб Токмака» (71700, Запорізька область, [інформація з обмеженим доступом], код за ЄДРПОУ 31713269) та приватного підприємства «Таврійський виробничий комбінат - 2008» (71709, Запорізька область, [інформація з обмеженим доступом], код за ЄДРПОУ 35796129) порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів), проведених у травні – червні 2015 року комунальною установою «Михайлівський психоневрологічний інтернат» Запорізької обласної ради щодо закупівлі борошна зернових і овочевих культур; їхніх сумішей (код 10.61.2) (борошно пшеничне (код 10.61.21-00.00)) в кількості 24500 кг, (номер оголошення про проведення процедури закупівлі 138412 від 27.05.2015, опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» № 260 (27.05.2015) від 27.05.2015).

2. За вчинення порушення, зазначеного в пункті 1 рішення, відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накласти штрафи на:

- товариство з обмеженою відповідальністю «Хліб Токмака» (71700, Запорізька область, [інформація з обмеженим доступом], код за ЄДРПОУ 31713269) – у розмірі **23 000** (двадцять три тисячі) гривень;

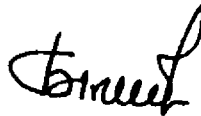
- на приватне підприємство «Таврійський виробничий комбінат - 2008» (71709, Запорізька область, [інформація з обмеженим доступом], код за ЄДРПОУ 35796129) – у розмірі **23 000** (двадцять три тисячі) гривень.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова адміністративної колегії



О.М.Білий