



# АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

## РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ  
ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

13 грудня 2016 р. № 96-р/к

Справа № 3/01-53-15

м. Харків

Про порушення законодавства  
про захист економічної конкуренції  
та накладення штрафу

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання третього відділу досліджень і розслідувань від 08.11.2016 № 376 про попередні висновки у справі № 3/01-53-15, розпочатої за ознаками вчинення ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТОРГОВИЙ ДІМ «ЛЕМЗ» (надалі – ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ»)) та ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЄВРОТРАНСМАШ» (надалі – ТОВ «Євротрансмаш»)) порушення законодавства про захист економічної конкуренції, та матеріали цієї справи,

### ВСТАНОВИЛА:

В ході здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції, керуючись інформацією УМВС України на Львівській залізниці, наданою листом від 27.10.2014 № 5/2809, на підставі подання третього відділу досліджень і розслідувань від 26.03.2015 № 164 за ознаками вчинення ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» (ідентифікаційний код – 37912180) та ТОВ «Євротрансмаш» (ідентифікаційний код – 38257345) порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, прийнято розпорядження від 26.03.2015 № 57 - рп/к про початок розгляду справи № 3/01-53-15 (надалі – Справа).

Дії ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» та ТОВ «Євротрансмаш» полягають у погодженні конкурсних пропозицій між ними під час участі у процедурі відкритих торгів на закупівлю частин залізничних локомотивів, трамвайних моторних вагонів і рухомого складу; кріплення та арматуру і їхніх частин; механічного устаткування для керування рухом (запасні частини до електропоїздів), код за ДК 30.20.4, що проводились Державним територіально-галузевим об'єднанням «Львівська залізниця» (ідентифікаційний код - 01103707) (надалі – Замовник) у травні 2014 року, з метою забезпечення перемоги ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ».

В результаті збирання і аналізу доказів, з'ясування дійсних обставин Справи встановлено наступне.

В інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 24.02.2014 № 16(862) Замовником опубліковане оголошення № 052020 про проведення відкритих торгів на закупівлю частин залізничних локомотивів, трамвайних моторних вагонів і рухомого складу; кріплення та арматуру і їхніх частин; механічного устаткування для керування рухом (запасні частини до електропоїздів), код за ДК 30.20.4 (надалі – Торги), які проведені у травні 2014 року.

Для участі у Торгах подані конкурсні пропозиції від:

- ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» (ідентифікаційний код - 37912180), зареєстроване

реєстраційною службою Головного управління ДФС у Харківській області Східною ОДПІ м. Харкова 08.11.2011 за №13821020000018924. Місцезнаходження: 61046, Харківська обл., м. Харків, просп. Московський, б. 273. Основним видом діяльності ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» є неспеціалізована оптова торгівля (код за КВЕД 46.90).

- ТОВ «Євротрансмаш» (ідентифікаційний код - 38257345), зареєстроване реєстраційною службою ГУ Міндоходів У Харківській області Основ'янською ОДПІ м.Харкова 12.10.2012 за №13871020000001268. Місцезнаходження: 61085, Харківська обл., м. Харків, просп. Гагаріна, буд. 7. Основним видом діяльності ТОВ «Євротрансмаш» є неспеціалізована оптова торгівля (код за КВЕД 46.90).

У розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» та ТОВ «Євротрансмаш» є суб'єктами господарювання. Крім того, зазначені суб'єкти господарювання є конкурентами на ринках товарів, щодо яких відбулись торги.

Зазначена закупівля відбулась шляхом застосування процедури відкритих торгів відповідно до Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) в редакції, що діяла на той час.

Згідно з протоколом оцінки пропозицій конкурсних торгів переможцем Торгів за критерієм «Ціна» стало ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ», з яким Замовник уклав договір від 22.05.2014 про закупівлю товарів за державні кошти на суму 245760,00 грн.

Рішенням комітету з конкурсних торгів ДТГО «Львівська залізниця» згідно з протоколом від 10.02.2014 № 10 затверджена Документація конкурсних торгів на закупівлю частин залізничних локомотивів, трамвайних моторних вагонів і рухомого складу; кріплення та арматуру і їхніх частин; механічного устаткування для керування рухом (запасні частини до електропоїздів) (надалі – Документація).

Документація складається з шести розділів, а саме: загальні положення, порядок внесення змін та надання роз'яснень до документації конкурсних торгів, підготовка пропозицій конкурсних торгів, подання та розкриття пропозицій конкурсних торгів, оцінка пропозицій конкурсних торгів та визначення переможця, укладання договору про закупівлю. Крім цього, Документація містить шість додатків:

Додаток № 1. «Перелік документів, які вимагаються Замовником для підтвердження відповідності Учасника кваліфікаційним критеріям та вимогам, встановлених статтею 17 Закону України «Про здійснення державних закупівель».

Додаток № 2. «Перелік інших документів, необхідних для акцепту пропозиції конкурсних торгів».

Додаток № 3. «Форма пропозиції конкурсних торгів: «ПРОПОЗИЦІЯ».

Додаток № 4. «Основні умови, які обов'язково будуть включені до договору про закупівлю».

Додаток № 5. «Технічна специфікація».

Додаток № 6. «Перелік документів, підтверджуючих відповідність предмета закупівлі нормативно-технічній документації та технічним і якісним характеристикам».

Відповідно до законодавства у сфері державних закупівель однією з цілей проведення конкурсних торгів є досягнення оптимального і раціонального використання державних коштів.

Зазначена ціль досягається шляхом створення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише тоді, коли вона запропонована у справжніх умовах змагальності. Погоджена поведінка між учасниками торгів усуває між ними змагальність, конкуренцію, і спотворюючи її об'єктивний результат – кращу пропозицію, порушує тим самим право замовника на отримання цієї пропозиції, на очікуваний замовником найбільший ефективний для нього результат.

Відповідно до статті 1 Закону України "Про захист економічної конкуренції" економічна конкуренція характеризується як "змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання..."

Механізм конкурсної процедури закупівель утворює для замовника виключно коло тих реальних пропозицій, поданих учасниками, з яких він має прийняти найкращу. В результаті можливість переміщення попиту замовника на предмет закупівлі обмежується колом існуючих в рамках процедури закупівлі пропозицій, які для нього утворює ринок. Змагальність учасників конкурентних процедур закупівлі ґрунтується на непевності кожного з них щодо поведінки інших учасників і зумовлює необхідну кожним з учасників для здобуття перемоги пропонувати кращі умови за найнижчими цінами. Відповідно, пропозиції учасників Торгів повинні відрізнятися як за зовнішнім оформленням, так і за цinovими параметрами, у разі, якщо учасники торгів готували їх окремо, без обміну інформацією, оскільки мали б відображати індивідуальні підходи до підготовки своїх пропозицій. Враховуючи зазначене, будь-які схожості в оформленні конкурсних пропозицій вказаних учасників Торгів повинні виключатись.

Проте, під час проведення аналізу документів у складі конкурсних пропозицій, поданих для участі ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» і ТОВ «Євротрансмаш» встановлено, що документи мають нехарактерну схожість, а у деяких випадках ідентичність у зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті, тощо.

1) В інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 24.02.2014 № 16(862) Замовником опубліковане оголошення № 052020 про проведення Торгів. Згідно з реєстру отриманих пропозицій Торгів, пропозиції конкурсних торгів учасниками ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» і ТОВ «Євротрансмаш» були подані в останній день подачі конкурсних пропозицій - 27.03.2014, незважаючи на те, що строк для подачі конкурсної пропозиції становив 30 днів.

2) Схожість в оформленні конвертів, а саме:

- однакове написання тексту на конвертах, а саме «Повне найменування та місцезнаходження Замовника», «Назва предмету закупівлі відповідно до оголошення про проведення відкритих торгів», «Повне найменування Учасника процедури закупівлі, його місцезнаходження ідентифікаційний код за ЄДРПОУ, номери контактних телефонів, електронна адреса», « Не відкривати до 27.03.2014 року, 13 год. 30хв.».

- однакове (за змістом) написання предмету закупівлі – «Частин залізничних локомотивів, трамвайних моторних вагонів і рухомого складу; кріплень та арматури і їхніх частин; механічного устаткування для керування рухом (запасних частин до електропоїздів).»

- застосовано виділення тексту жирним шрифтом - «Повне найменування та місцезнаходження Замовника», «Назва предмету закупівлі відповідно до оголошення про проведення відкритих торгів», «Повне найменування Учасника процедури закупівлі, його місцезнаходження, ідентифікаційний код за ЄДРПОУ, номери контактних телефонів, електронна адреса», «Не відкривати до 27.03.2014 року, 13 год. 30хв.».

- напис «Не відкривати до...» підкреслено і розміщений у дужках;

3) При подачі документів надається реєстр конкурсної документації. При цьому, реєстри ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» і ТОВ «Євротрансмаш» схожі за змістом, а саме:

- однакова кількість і назва документів, в одній послідовності;

- нехарактерна схожість в оформленні реєстру: немає назви предмета закупівлі, зверху аркуша розміщено назву підприємства, що є дуже схожа в оформленні.

4) Додатком № 3 закріплено форму пропозиції конкурсних торгів. Втім, у обох учасників Торгів вони відрізняються від зазначеного додатку, а саме:

- пропозиція написана в лапках у ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» у вигляді («»), а у ТОВ «Євротрансмаш» (""), а далі по тексту у обох (""), що свідчить про копіювання, так як даний вид лапок встановлюється при інших настройках або версії Microsoft Word.

- у стовпці № 3 форми пропозицій «креслення» у обох учасників написано з маленької літери;

- строк гарантії, розрахунків і поставки однаковий, а саме – «Гарантійний термін експлуатації – два роки з дня введення в експлуатацію.», «Пропоную строк для розрахунків: протягом 60 банківських днів після дати поставки товару.» «Пропоную строк поставки протягом 14 днів після письмової заявки Покупця.»

5) Документи, надані учасниками для підтвердження відповідності, посвідчені одним нотаріусом Бурменко Н.О. в один день 14.03.2014, зокрема:

- копія статуту ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» та ТОВ «Євротрансмаш»;
- копія довідки з ЄДРПОУ ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» та ТОВ «Євротрансмаш»;
- копія довідки місцевих органів Міністерства Внутрішніх Справ України ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» та ТОВ «Євротрансмаш»;
- копія довідки про взяття на облік платників податків ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» та ТОВ «Євротрансмаш».
- копія свідоцтва про реєстрацію платника ПДВ ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» та ТОВ «Євротрансмаш».

6) Як вбачається з довідок, для здійснення розрахунково-грошових операцій ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» та ТОВ «Євротрансмаш» обслуговуються в одній банківській установі: ПУБЛІЧНОМУ АКЦІОНЕРНОМУ ТОВАРИСТВІ "ЗЛАТОБАНК" (ідентифікаційний код – 35894495) відділення «Луганська регіональна дирекція» (91055, м. Луганськ, вул. Владіслава Тітова, буд. 9, приміщення 2 б). Про це свідчать довідки про поточний рахунок і довідки щодо заборгованості по кредитах, які були видані суб'єктам господарювання в один день 21.03.2014, банківська гарантія видана в один день 25.03.2014 за послідовними номерами № 61-11/291 і № 61-11/290.

7) Копії виписок з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців видані в один день 12.03.2015 - ТОВ «Євротрансмаш» в 11:40:41 та ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» в 11:45:36, з різницею у 5 хвилин за послідовними номерами № 624934 і № 624935.

8) ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» та ТОВ «Євротрансмаш» у складі конкурсних пропозицій надали повні інформаційні довідки з Єдиного реєстру підприємств, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство від однієї дати - 13.03.2014 за послідовними номерами № 6728/24/26 і № 6729/24/26.

9) Інформаційні довідки з Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні правопорушення, видані ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» і ТОВ «Євротрансмаш» в один день, а саме: 12.03.2014.

10) ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» і ТОВ «Євротрансмаш» надали довідки про учасника з назвою «Довідка яка містить відомості про Учасника», яка не передбачена документацією та містить пунктуаційну помилку у назві, а саме після слова «довідка» має бути кома.

11) Форми довідок про дані щодо року виготовлення, гарантійного терміну експлуатації та найменування виробника товару документацією не передбачена, але такі довідки надані обома учасниками Торгів. Крім того, зазначена в них інформація викладена у вигляді таблиць з однаковою кількістю колонок, строк, схожими назвами граф та зі схожим змістом.

12) Довідки про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, складені обома учасниками ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» і ТОВ «Євротрансмаш» у вигляді таблиці із зазначенням схожих граф.

13) Листи виробника про представництво його інтересів та код ДК видані ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» і ТОВ «Євротрансмаш» в один день - 21.03.2014 за послідовними номерами № 223, № 224.

14) Декларації про відповідність продукції видані Директором ТОВ «ЛЕМЗ» в один день 21.03.2015, як ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» так і ТОВ «Євротрансмаш» за послідовними номерами № 14 і № 15.

15) Аналіз цін, запропонованих ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» (245 760,00 грн.) та ТОВ «Євротрансмаш» (252 711,36 грн.) на Торги, показав, що різниця у загальній вартості і ціни за одиницю продукції у пропозиціях відрізняється на 2,0 %. Зазначений товар (контактор 1 КМ.016-76) має специфічні властивості та виготовляється під замовлення відповідно до схеми креслення (БТЛ.241.027-76, ТУ У 31.2-31995235-005:2006).

Отже, характер та кількість виявлених спільних рис виключають можливість того, що під час участі у Торгах конкурсні пропозиції ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» і ТОВ «Євротрансмаш» готувалися кожним з них окремо і без обміну інформацією між ними. Зазначені обставини вказують на те, що конкурсні пропозиції готувалися учасниками Торгів спільно та мав місце обмін інформацією між ними.

Погодження поведінки при формуванні своїх конкурсних пропозицій учасниками вказаних Торгів призвело до заміни конкуренції на координацію поведінки зазначених суб'єктів господарювання з метою створення видимості конкуренції в межах Торгів, що в свою чергу може призвести до спотворення їх результатів. Таким чином, учасники конкурсних пропозицій діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою конкуренції.

Враховуючи зазначене, матеріалами Справи доведено, що дії ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» і ТОВ «Євротрансмаш», які полягають у погодженні між ними під час участі у процедурі відкритих Торгів на закупівлю частин залізничних локомотивів, трамвайних моторних вагонів і рухомого складу; кріплення та арматуру і їхніх частин; механічного устаткування для керування рухом (запасні частини до електропоїздів), які проводились ДТГО «Львівська залізниця» у травні 2014 року, своїх конкурсних пропозицій з метою забезпечення перемоги підприємству ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ», є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів Торгів.

Доказами, які підтверджують вчинення ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» і ТОВ «Євротрансмаш» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, є документи, що містяться в матеріалах Справи.

Рекомендованими листами за № 6102219013190 та № 6102219013182 територіальне відділення 08.11.2016 за місцезнаходженням ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» та ТОВ «Євротрансмаш» відповідно направило копії подання про попередні висновки у Справі разом з супровідними листами від 08.11.2016 № 02-26/3-3139 та № 02-26/3-3135 відповідно.

На офіційному веб-сайті <http://ukrposhta.ua> зафіксовано інформацію, що 16.11.2016 адресатам повідомлено повторно про надходження на їх адресу поштових відправлень за номером 6102219013190 та 6102219013182. Станом на 07.12.2016 адресатами, а саме ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» та ТОВ «Євротрансмаш», зазначені поштові відправлення не отримані.

З метою дотримання процесуальних норм пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (із змінами), 08.12.2016 розміщено на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України <http://www.amc.gov.ua> інформацію щодо попередніх висновків у Справі.

Заперечень та міркувань на подання з попередніми висновками у Справі до територіального відділення не надходило.

На вимогу голови Відділення від 15.01.2016 № 02-26/3-141 ТОВ «Євротрансмаш» не надало інформацію щодо доходу (виручки) підприємства від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2015 рік.

На вимогу голови Відділення від 15.01.2016 № 02-26/3-142 ТОВ «Торговий дім «ЛЕМЗ» не надало інформацію щодо доходу (виручки) підприємства від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2015 рік.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12, 12<sup>1</sup>, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 50, 52 Закону України "Про захист економічної конкуренції", пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), пунктами 29, 31, 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету від 19.09.1994 № 5, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

#### **ПОСТАНОВИЛА:**

1. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТОРГОВИЙ ДІМ «ЛЕМЗ» (ідентифікаційний код - 37912180) і ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЄВРОТРАНСМАШ» (ідентифікаційний код - 38257345), узгодивши під час участі у конкурсних торгах на закупівлю частин залізничних локомотивів, трамвайних моторних вагонів і рухомого складу; кріплення та арматуру і їхніх частин; механічного устаткування для керування рухом (запасні частини до електропоїздів), код за ДК 30.20.4, які проводились Державним територіально-галузевим об'єднанням «Львівська залізниця» (ідентифікаційний код - 01103707) у травні 2014 року, свої конкурсні пропозиції з метою забезпечення перемоги ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТОРГОВИЙ ДІМ «ЛЕМЗ», вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

2. Згідно з абзацом другим частини другої статті 52 Закону України "Про захист економічної конкуренції" за порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТОРГОВИЙ ДІМ «ЛЕМЗ» (ідентифікаційний код - 37912180) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. Згідно з абзацом другим частини другої статті 52 Закону України "Про захист економічної конкуренції" за порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЄВРОТРАНСМАШ» (ідентифікаційний код - 38257345) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф повинен бути сплачений у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Згідно з частиною п'ятою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за кожен день прострочення сплати штрафу стягується пеня у розмірі півтора відсотка від суми штрафу.

Відповідно до частини першої статті 60 зазначеного Закону рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Згідно з частиною восьмою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єкт господарювання зобов'язаний протягом п'яти днів з дня сплати штрафу надіслати до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Голова колегії

Н.В. Фастова