



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

03.03.2020 № 70/21-р/к

Справа № 2/01-68-19

м. Харків

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ДОСЛІДНО - ЕКСПЕРИМЕНТАЛЬНИЙ ЗАВОД «СПЕЦСПЛАВ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 34231077) (далі – ТОВ «ДОСЛІДНО - ЕКСПЕРИМЕНТАЛЬНИЙ ЗАВОД «СПЕЦСПЛАВ»)) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» (ідентифікаційний код юридичної особи – 38114320) (далі – ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА») подали тендерні пропозиції на участь у торгах на закупівлю «ДК 016: 2010 - 24.32 «Смуги вузькі холодноволючильні» ДК 021: 2015 – 14622000-7 «Сталь» «Стрічка ПК-М-Х15Ю5-С», проведених ДЕРЖАВНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ЗАВОД «ЕЛЕКТРОВАЖМАШ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 00213121) (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2016-10-05-000072-a).

При цьому, ТОВ «ДОСЛІДНО - ЕКСПЕРИМЕНТАЛЬНИЙ ЗАВОД «СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» спільно готувалися до участі у вказаних торгах, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі у торгах.

За результатами розгляду справи № 2/01-68-19 такі дії ТОВ «ДОСЛІДНО - ЕКСПЕРИМЕНТАЛЬНИЙ ЗАВОД «СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням

пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

- на ТОВ «ДОСЛІДНО - ЕКСПЕРИМЕНТАЛЬНИЙ ЗАВОД «СПЕЦСПЛАВ» – 68 000,00 грн. (шістдесят вісім тисяч грн. 00 коп.);

- на ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» – 68 000,00 грн. (шістдесят вісім тисяч грн. 00 коп.).

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», вчинення суб'єктами господарювання зазначеного порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах закупівлі та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Харківського обласного територіально відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 2/01-68-19 про порушення ТОВ «ДОСЛІДНО - ЕКСПЕРИМЕНТАЛЬНИЙ ЗАВОД «СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачені пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання другого відділу досліджень і розслідувань від 06.02.2020 № 45,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Адміністративною колегією Харківського обласного територіально відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення) розпочато розгляд справи № 2/01-68-19 про 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.
- (2) Антиконкурентні узгоджені дії стосуються спотворення результатів торгів під час проведення ДЕРЖАВНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ЗАВОД «ЕЛЕКТРОВАЖМАШ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 00213121) (далі – ДП «ЗАВОД «ЕЛЕКТРОВАЖМАШ», Замовник) відкритих торгів на закупівлю «ДК 016: 2010 - 24.32 «Смути вузькі холодноволючильні» ДК 021: 2015 – 14622000-7 «Сталь» «Стрічка ПК-М-Х15Ю5-С» з використанням електронної системи закупівель

«Prozorro» (ідентифікатор в закупівлі системі: UA-2016-10-05-000072-a).

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- (4) ТОВ «ДОСЛІДНО - ЕКСПЕРИМЕНТАЛЬНИЙ ЗАВОД «СПЕЦСПЛАВ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 34231077; місцезнаходження: 49057, Дніпропетровська обл., місто Дніпро, проспект Богдана Хмельницького, будинок 156А, корпус Д-2; основний вид діяльності – оптова торгівля металами та металевими рудами (код за КВЕД 46.90);
- (5) ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» (ідентифікаційний код юридичної особи – 38114320; місцезнаходження: 49000, Дніпропетровська обл., місто Дніпро, проспект Пушкіна, будинок 40-Б; основний вид діяльності – виробництво виробів із дроту, ланцюгів і пружин (код за КВЕД 25.93).
- (6) Тобто, відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» є суб'єктами господарювання.

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

- (7) На підставі подання другого відділу досліджень і розслідувань від 22.05.2019 № 210 за ознаками вчинення ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» (далі разом – Учасники торгів, Відповідачі) порушення, 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 на закупівлю «ДК 016: 2010 - 24.32 «Смуги вузькі холодноволокнисті» ДК 021: 2015 – 14622000-7 «Сталь» «Стрічка ПК-М-Х15Ю5-С», проведених ДП «ЗАВОД «ЕЛЕКТРОВАЖМАШ» з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» (ідентифікатор в закупівлі системі: UA-2016-10-05-000072-a) (далі – Торги), адміністративною колегією Відділення прийнято розпорядження від 23.05.2019 № 85-рп/к про початок розгляду справи № 2/01-68-19 (далі – Справа).
- (8) Відділенням супровідними листами від 07.02.2020 № 70-02/2-847 та № 70-02/2-848 до ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» відповідно, направлено копію подання з попередніми висновками у Справі за їх місцезнаходженням.

4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (9) ДП «ЗАВОД «ЕЛЕКТРОВАЖМАШ» 05.10.2016 на веб-порталі уповноваженого органу опубліковано оголошення про проведення Торгів.
- (10) Рішенням комісії із закупівель товарів, робіт і послуг за власні кошти ДП «ЗАВОД «ЕЛЕКТРОВАЖМАШ» від 29.09.2016 р. № 3-С затверджено тендерну документацію Торгів (далі – документація Торгів).
- (11) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 07.11.2016 (10 год. 30 хв.).
- (12) Початок електронного аукціону (дата і час) – 17.11.2016 (11 год. 21 хв.).
- (13) Очікувана вартість закупівлі Торгів – 28 000 000, 00 грн.
- (14) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах подані тендерні пропозиції від:
- ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ»;
 - ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА»;
 - ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КОМПАНІЯ «ПРОМТЕХЕНЕРГО» (далі – ТОВ «ПРОМТЕХЕНЕРГО»).
- (15) Ціни пропозицій, поданих на Торги становили:

№ з/п	Найменування суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА»	27 999 000,00	25 000 000,00
2	ТОВ "ПРОМТЕХЕНЕРГО"	27 907 200,00	25 999 900,00
3	ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ»	27 999 732,00	27 999 732,00

- (16) Протоколом засідання комісії Замовника із закупівлі щодо перевірки пропозицій на закупівлю стрічки ПК-М-Х15Ю5-С від 23.11.2016 № 5-С ухвалено відхилити тендерні пропозиції ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА», оскільки від управління економічної безпеки ДП «ЗАВОД «ЕЛЕКТРОВАЖМАШ» після проведення перевірки учасників надійшла аргументована відповідь (служба

записка №260-32/232 від 23.11.2016 року), що підприємства ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» є «пов'язаними особами» та співпраця з ними не рекомендована.

- (17) Протоколом засідання комісії Замовника із закупівлі щодо відміни закупівлі стрічки ПК-М-Х15Ю5-С від 12.12.2016 № 6-С ухвалено відмінити Торги по закупівлі стрічки ПК-М-Х15Ю5-С.
- (18) Аналізом інформації та матеріалів, отриманих Відділенням під час розслідування справи, виявлено обставини, які свідчать про вчинення Учасниками торгів порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, що проводились ДП «ЗАВОД «ЕЛЕКТРОВАЖМАШ» за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівель в системі «Prozorro» - UA-2016-10-05-000072-а), що підтверджується наступним.

5. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

Подача тендерної пропозиції на Торги з однієї IP-адреси, в один день з незначною різницею в часі

- (19) За інформацією ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ПРОЗОРРО», наданою листом від 16.01.2019 № 206/138/03 (вх. від 16.01.2019 № 252), під час участі у Торгах ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» завантажували свої тендерні пропозиції з одного електронного майданчика SmartTender.biz.
- (20) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій встановлено, що для участі у Торгах ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» подали свої тендерні пропозиції 04.11.2016 о 15:45 та 04.11.2016 о 17:44 відповідно.
- (21) Тобто, ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» подали свої тендерні пропозиції в один день з незначною різницею в часі.
- (22) За інформацією ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СМАРТЕНДЕР» (оператор електронного майданчика «SmartTender.biz.»), наданою листом від 18.02.2019 № 102 (вх. від 18.02.2019 № 1105), встановлено, що ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» завантажували свої тендерні пропозиції на Торги з однієї IP-адреси: 176.37.47.223.
- (23) Відповідно до листа ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МЕРЕЖА ЛАНЕТ» (інтернет провайдера)

від 11.03.2019 № 3-1103201966 IP-адреса: 176.37.47.223 з 08.04.2014 по 11.03.2019 була надана в користування абоненту **Пташник Тетяні Вікторівні**, паспорт серії СО № 291428, виданий Радянським РУГУ МВС України в м. Києві 14.12.1999. Фактична адреса надання послуг – м. Київ, проспект Перемоги, 16, квартира 61.

- (24) Відповідно до листів ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» від 17.04.2019 № 04-04 (вх. від 22.04.2019 № 3085) та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» від 19.04.2019 № 67/04 (вх. від 23.04.2019 № 3105) жодних відносин між Учасниками торгів та **Пташник Тетяною Вікторівною**, протягом 2015-2018 років, **не виникало**.
- (25) Також листом від 28.01.2019 № 2 (вх. від 29.01.2019 № 536) ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» повідомило Відділення, що протягом 2016-2017 років здійснювало свою господарську діяльність за адресою: м. Дніпро, проспект Богдана Хмельницького, 156 А, корп. Д-2.
- (26) При цьому ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» листом від 25.01.2019 № 10/01 (вх. від 28.01.2019 № 477) повідомило Відділення, що протягом 2016-2017 років здійснювало свою господарську діяльність за адресою: м. Дніпро, пр. Пушкіна, 40Б.
- (27) А отже, завантаження своїх тендерних пропозицій на Торги з однієї IP-адреси з незначною різницею в часі, свідчить про узгодженість дій ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» під час участі у Торгах.

Здійснення входу до електронних банківських кабінетів з одних і тих же IP-адрес

- (28) Відповідно до листа ТОВ «ІНФОРМАЦІЙНІ ТЕХНОЛОГІЇ» (оператор майданчику SmarTtender.biz) від 04.03.2019 № 1735 (вх. від 18.02.2019 № 97) ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» здійснювало сплату за послуги майданчика з банку – ПУБЛІЧНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО КОМЕРЦІЙНИЙ БАНК «ПРИВАТБАНК» (надалі – ПАТ «КБ ПРИВАТБАНК»), а ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» здійснювало сплату за послуги майданчика з банку – АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «ОТП БАНК» (надалі – АТ «ОТП БАНК»).
- (29) ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» листом від 28.01.2019 № 2 (вх. від 29.01.2019 № 536) надало інформацію, що ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» протягом 2016-2017 років мало банківський рахунок № 26006060091926, відкритий в ПАТ «КБ ПРИВАТБАНК».
- (30) Також Головне управління ДФС у Дніпропетровській області листом

від 31.01.2019 № 10377/10/04-36-08-06-14 повідомило Відділення, що за період 2016-2018 років, ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» використовувало у своїй господарській діяльності рахунок № 26001050202559, а ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» рахунок № 26005050255308, які відкриті в ПАТ «КБ ПРИВАТБАНК», а також ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» використовувало рахунок № 26006455020943, а ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» рахунок № 26006455020942, які відкриті в АТ «ОТП БАНК».

- (31) За інформацією ПАТ «КБ ПРИВАТБАНК», наданою листом від 06.05.2019 № Е.30.0.0.0/4-91885 БТ (вх. від 08.05.2019 № 363кі), (інформація з обмеженим доступом).
- (32) За інформацією АТ «ОТП БАНК», наданою листом від 18.04.2019 № 301-4-3-3/26 БТ (вх. від 22.04.2019 № 342кі), (інформація з обмеженим доступом).
- (33) Листом від 15.08.2019 № 28/01-315 ТОВ «МЕТРОКОМ» (інтернет провайдер) надало інформацію, що у період з 18.08.2016 по 08.12.2016 ІР-адреса **89.251.26.117** не була надана жодному абоненту у користування.
- (34) Листом від 15.07.2019 № 14//02-339 ТОВ «ТЕЛЕМІСТ» (інтернет провайдер) надало інформацію, що ІР адреса 178.215.163.96 у період з 09.12.2016 по 20.12.2016 була виділена у користування **ТОВ «ВУТМАРК СПЕШЛ ЕЛОЙС»**.
- (35) Також ТОВ «ТЕЛЕМІСТ» зазначило, що послуга доступу до мережні інтернет користувачу ІР-адреси **178.215.163.96**, у період з 08.12.2016 по 21.12.2016, надавалася за адресою: 49000, м. Дніпро, проспект Пушкіна, 40-Б, тобто за місцем реєстрації **ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА»**.
- (36) Листом від 28.01.2019 № 2 (вх. від 29.01.2019 № 536) ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» повідомило, що місцезнаходження ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» протягом 2016-2017 року було: Дніпропетровська область, місто Дніпро, проспект Богдана Хмельницького 156 А, корпус Д-2.
- (37) Також листом від 10.07.2019 № 02/КИ-Б/68 ПРИВАТНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО "ВФ УКРАЇНА" повідомило, що (інформація з обмеженим доступом).
- (38) Листом від 15.08.2019 № 1508-1 (вх. від 15.08.2019 № 5007) ТОВ «ДНІПРО-ТЕХНОЦЕНТР» повідомило, в період 05.01.2016 по 16.08.2016 за договором від 03.08.2015 № К-03015-01 про надання послуг апаратного хостингу (колокейшн) між субпідрядником

ТОВ «ДНІПРО-ТЕХНОЦЕНТР», ФОП Слободяник Вікторією Вікторівною та ТОВ «КЛОУД СИСТЕМС» останньому надавався діапазон IP-адрес, до якого входила IP-адреса **91.210.37.220**.

- (39) ТОВ «КЛОУД СИСТЕМС» листом від 20.09.2019 № 13 зазначило, що між **ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА»** та ТОВ «КЛОУД СИСТЕМС» укладений договір від 30.06.2016 № CS006 про надання послуг (далі – Договір).
- (40) Предметом Договором є те, що ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» доручає ТОВ «КЛОУД СИСТЕМС» забезпечити технічну підтримку існуючої інформаційної системи підприємства та комп'ютерної мережі.
- (41) Отже, ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» здійснювали вхід до електронних кабінетів для здійснення операцій по рахункам, які відкриті в ПАТ «КБ ПРИВАТБАНК», протягом періоду з 01.01.2016 року по 31.12.2016 з **одних і тих же IP-адрес, при цьому, зміна IP-адрес відбувалась синхронно в одні й ті ж періоди.**

Вхід до поштових скриньок з однією IP-адреси

- (42) Відповідно до Форми «Пропозиція закупівель» від 04.11.2016 № 1, яку ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» подало на Торги, зазначена електронна адреса ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» - wutmarc-ukraine@ukr.net.
- (43) Відповідно до Форми «Пропозиція закупівель» від 04.11.2016 № 04/11-1, яку ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» подало на Торги, зазначена електронна адреса ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» - spezsplav-dnepr@ukr.net.
- (44) За інформацією ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УКРНЕТ» (утримувач поштового домену ukr.net), наданою листом від 15.03.2019 № 95/01/01-08 (вх. від 22.03.2019 № 246кі), (інформація з обмеженим доступом).
- (45) Отже, враховуючи вищенаведене, ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» мали можливість бути обізнаними з діяльністю один одного та доступу до інформації один одного, в тому числі й щодо участі у Торгах, що в свою чергу може підтверджувати спільне ведення господарської діяльності, спільність інтересів та пов'язаність зазначених суб'єктів господарювання та відповідно, відсутність між ними змагальності під час участі у Торгах.

Господарські відносини

- (46) Згідно з інформацією, наданою АТ «ОТП БАНК» листом від 18.04.2019 № 301-4-3-3/26 БТ (вх. від 22.04.2019 № 342кі), (інформація з обмеженим доступом).

- (47) Так, наприклад, протягом листопада – грудня 2016 року ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» здійснило ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» (інформація з обмеженим доступом).
- (48) Згідно з інформацією, наданою ПАТ «КБ ПРИВАТБАНК» вищенаведеним листом, під час аналізу операцій за рахунками ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» за період з 01.01.2016 року по 31.12.2016 року встановлено, що між ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» (інформація з обмеженим доступом):
- (інформація з обмеженим доступом);
 - (інформація з обмеженим доступом);
 - (інформація з обмеженим доступом).
- (49) Так, наприклад ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» протягом січня – травня 2016 року здійснило (інформація з обмеженим доступом).
- (50) Також, згідно з договором від 04.11.2016 № 0411/16 (інформація з обмеженим доступом).
- (51) Надання, безвідсоткового займу свідчить про єдність економічних інтересів у ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» та відсутність конкуренції між ними.
- (52) Відповідно до пункту 14.1.257 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов'язковою до повернення.
- (53) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046 – 1053 Цивільного кодексу України.
- (54) Вищий спеціалізований суд України з розгляду цивільних та кримінальних справ в листі N 10-1390/0/4-12 відмітив, що договір позики як загальна договірна конструкція є основою для виникнення правовідносин, учасниками яких є юридичні особи.
- (55) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (56) Враховуючи вищевикладену інформацію, взаємовідносини між Учасниками торгів стосувались надання позики/поворотної фінансової

допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Відповідачами по торгам в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.

- (57) Так як, за договором безпроцентної позики немає отримання прибутку у вигляді процентів, немає ніякої іншої компенсації за користування коштами, Учасники позичивши один одному кошти, з огляду на інфляційні показники та інші чинники, можуть отримати замість прибутку наявний збиток.
- (58) Тобто, ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» вилучивши тимчасово з обороту підприємства кошти, усвідомлено йшло на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримати свого конкурента.
- (59) Враховуючи те, що відповідачі здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, то за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності одного з Учасників торгів.

Наявність спільних помилок в довідках

- (60) За результатами порівняльного аналізу документів, які ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» подали на Торги у складі своїх тендерних пропозицій, а саме «Форма пропозиції із закупівель», яка передбачена додатком 1 до Документації із закупівель, встановлено наступне.
- (61) У «Формі пропозиції із закупівель» ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» зазначено: «Ми, **Товариство з обмеженою відповідальністю «Вутмарк-Україна»**, надаємо свою пропозицію щодо участі у закупівлі на постачання Стрічки ПК-М-Х15Ю5-С».
- (62) Відповідно до частини другої статті 27 Закону України «Про публічні закупівлі», під час розкриття тендерних пропозицій автоматично розкривається вся інформація, зазначена в пропозиціях учасників, та ***формується перелік учасників*** у порядку від найнижчої до найвищої запропонованої ними ціни/приведеної ціни.
- (63) До моменту розкриття тендерних пропозицій ні Замовник, ні жоден з учасників, якій самостійно (без узгодження своїх дій з іншими суб'єктами) подав пропозицію для участі в торгах, не можуть знати кількості учасників, а тим паче їх назву.
- (64) Також за результатами аналізу довідок, що підтверджують відсутність передбачених законом підстав для відмови в участі у торгах згідно з

статтею 17 Закону України «Про публічні закупівлі», які ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» подали на Торги у складі своїх тендерних пропозицій встановлено, що довідки оформлені в однаковому стилі, а саме рівняння тексту по лівому краю, а також не має крапок в кінці речень.

- (65) Наявність спільних помилок та спільних особливостей в оформленні документів, які входять до складу тендерних пропозицій ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА», є свідченням того, що під час підготовки вказаних документів між ними відбувався обмін інформацією, зокрема в електронному вигляді.
- (66) Зазначення назви іншого учасника Торгів, підтверджує що Учасники торгів здійснювали спільну підготовку та подачу своїх тендерних пропозицій, а отже, були обізнані щодо діяльності один одного, здійснювали доступ до інформації один одного та обмін інформацією між собою щодо господарської та фінансової діяльності, у тому числі й щодо участі у Торгах.

Однакові властивості електронних файлів

- (67) ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» для участі в Торгах завантажено до системи «ПРОЗОРРО» Додатки 1 до документації закупівель «ПРОПОЗИЦІЯ ІЗ ЗАКУПІВЕЛЬ».
- (68) Аналізом властивостей вищевказаних документів Відповідачів встановлено, що вони створені в один день 04.11.2016, з різницею в 11 секунд (ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» 17:36:36, ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» 17:36:47). Обидва документи створені за допомогою виробника PDF-secPdfProducer, версія – 1.7 (Acrobat 8.x).
- (69) Отже, подання ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» у складі тендерних пропозицій у Торгах електронних файлів з однаковими параметрами, «Виробник PDF», «Версія PDF», створення файлів з різницею в 11 секунд, свідчить про єдине електронне джерело цих файлів, що в свою чергу доводить обставини спільної підготовки ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» своїх тендерних пропозицій під часу участі у Торгах.

Спільне використання засобів зв'язку

- (70) Аналізом «Форми пропозиції із закупівель», що передбачена додатком 1 Документації із закупівель, яку подало ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» на Торги, встановлено, що в ній зазначений як контактний номер телефону

директора ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» Кошевого Дениса Олеговича: **(063) 330-87-08**.

- (71) Втім, ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» листом від 12.06.2019 № 92/04 (вх. від 18.06.2019 № 4061) повідомило, що мобільний номер **(063) 330-87-08 не належить** ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» та **не належав** протягом 2016-2017 років.
- (72) Листом від 18.02.2019 № 102 (вх. від 18.02.2019 № 1105) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СМАРТЕНДЕР» зазначило, що при реєстрації ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» на майданчику був вказаний контактний номер телефону: **(063) 330-87-08**, контактна особа: **Охрименко Елена** (мова оригіналу).
- (73) Втім, ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» листом від 14.06.2019 № 5-06 (вх. від 18.06.2019 № 4070) повідомило відділення, що мобільний номер **(063) 330-87-08** ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» не використовував ні у своїй діяльності, ні в роботі з тендерними пропозиціями.
- (74) Листом від 07.06.2019 № 00081д (вх. від 13.06.2019 № 430кі) ТОВ «ЛАЙФСЕЛЛ» (оператор мобільного зв'язку) повідомило, що (інформація з обмеженим доступом).
- (75) Листом від 25.01.2019 №10/01 ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» повідомило Відділення, що контактний телефон директора ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» Кошевого Дениса Олеговича – **(063) 796-57-50**, а головного бухгалтера Дуленко Ірини Володимирівни – **(063) 798-41-54**.
- (76) Відповідно до листа ПАТ «КБ ПРИВАТБАНК» від 06.05.2019 № Е.30.0.0.0/4-91885 БТ (вх. від 08.05.2019 № 363 кі) при реєстрації банківських рахунків ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» № 26006050202446, № 26001050202559, № 26005050203833, № 26006060091926 вказано володілець - **Охрименко Елена** - контактний телефон: **(063) 822 -32-02**.
- (77) Відповідно до додатку № 1 наданого Відділенню із супровідним листом від 07.06.2019 № 00081д (вх. від 13.06.2019 № 430кі) на оптичному носії інформації типу CD-Recordable (марка Pleomax, серійний номер IFPI NQ09 LG87Z17A0822M, білого кольору, на якому зроблено рукописний напис маркером чорного кольору: «КОНФІДЕНЦІЙНО») встановлено, що між контактним номером (інформація з обмеженим доступом).

- (78) Отже, зазначене підтверджує, що під час підготовки та участі у Торгах між Учасниками торгів здійснювався постійний зв'язок, що в свою чергу підтверджує наявність обміну інформацією між ними.

Пов'язаність відповідачів

- (79) Листом від 12.06.2019 № 248-102/1 Замовник надав Відділенню копію службової записки від 23.11.2016 № 260-32/232, в якій зазначено, що директор та засновник ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» Охріменко Олена Петрівна, а також директор ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» Кошевий Денис Олегович та засновник ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» Кошева Надія Вікторівна в один і той же період часу працювали на підприємстві ТОВ «УКРНІХРОМ», що в свою чергу, пояснює використання мобільного номеру **(063) 330-87-08 Учасниками торгів.**
- (80) На підставі службової записки від 23.11.2016 № 260-32/232 Замовник дійшов висновку, що співпраця з ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» **не рекомендується.**
- (81) Відповідно до пункту 7 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» Замовник приймає рішення про відмову учаснику в участі у процедурі закупівлі та зобов'язаний відхилити тендерну пропозицію учасника в разі, якщо тендерна пропозиція подана учасником процедури закупівлі, який є **пов'язаною особою** з іншими учасниками процедури закупівлі.
- (82) Враховуючи наведене пов'язаність «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» свідчить про здійснення спільної господарської діяльності.

6. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (83) Відділенням встановлено, що поведінка ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» та ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів (тендеру).
- (84) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь – якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта

господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.

- (85) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (86) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів, тощо).
- (87) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: подача тендерної пропозиції з однієї IP адреси в один день з незначною різницею у часі, здійснення входу до електронних банківських кабінетів з одних і тих же IP-адрес, наявність господарських відносин між учасниками торгів, вхід до поштових скриньок з однієї IP-адреси, наявність спільних помилок в довідках, однакові властивості електронних файлів, спільне використання засобів зв'язку, пов'язаність відповідачів не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Учасниками торгів своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (88) З огляду на вищезазначене, Учасники торгів під час підготовки документації для участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (89) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники торгів тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених Торгів № 1, № 2, порушивши право замовників на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

- (90) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (91) 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.
- (92) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (93) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.
- (94) Така поведінка Учасників торгів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

7. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (95) ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» (лист від 27.02.2020 07/04) та ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» (лист від 28.02.2020 № 17) надали свої заперечення на подання з попередніми висновками у Справі, які в цілому зводяться до не визнання вчинення порушення та, в свою чергу, спростовуються матеріалами Справи.

8. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (96) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників торгів не спростовується те, що вищезазначені

дії Учасників торгів є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів проведених ДЕРЖАВНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ЗАВОД «ЕЛЕКТРОВАЖМАШ» на закупівлю «Стрічка ПК-М-Х15Ю5-С» з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» (ідентифікатор в закупівлі системі: UA-2016-10-05-000072-a).

- (97) Така поведінка ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» та ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПЛАВ» є порушеннями законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), передбачених пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

9. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

- (98) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього закону, накладається штраф 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. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (99) Відповідно до Податкової декларації за 2019 рік дохід ТОВ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) у 2019 році становив 48 655 985,00 грн. (сорок вісім мільйонів шістсот п'ятдесят п'ять тисяч дев'ятсот вісімдесят п'ять грн. 00 коп.).
- (100) Відповідно до звіту про Фінансові результати за 2019 рік дохід ТОВ «ДЕЗ СПЕЦСПОАВ» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) у 2019 році становив 2 978 300,00 грн. (два мільйони дев'ятсот сімдесят вісім тисяч триста грн. 00 коп.).

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 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 «ДОСЛІДНО - ЕКСПЕРИМЕНТАЛЬНИЙ ЗАВОД «СПЕЦСПЛАВ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 34231077) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» (ідентифікаційний код юридичної особи – 38114320) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів шляхом погодження своєї поведінки під час підготовки конкурсних пропозицій та участі у процедурі закупівлі «Стрічка ПК-М-Х15Ю5-С», проведених ДЕРЖАВНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ЗАВОД «ЕЛЕКТРОВАЖМАШ» з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» (ідентифікатор в закупівлі системі: UA-2016-10-05-000072-a).
2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ДОСЛІДНО - ЕКСПЕРИМЕНТАЛЬНИЙ ЗАВОД «СПЕЦСПЛАВ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 34231077) штраф у розмірі 68 000,00 гривень (шістдесят вісім тисяч грн. 00 коп.).
3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ВУТМАРК-УКРАЇНА» (ідентифікаційний код юридичної особи – 38114320) штраф у розмірі 68 000,00 гривень (шістдесят вісім тисяч грн. 00 коп.).

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

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Голова колегії

Мешков К.С.