



СХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

16.06.2020 № 70/47 – р/к

Справа № 2/01-136-19

м. Харків

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МЕТА-ЛЮКС» подали свої пропозиції на участь у торгах, що проводилися Філією «Панютинський вагоноремонтний завод» Публічного акціонерного товариства «Українська залізниця» (надалі – Замовник) відкритих торгів на закупівлю:

1) Кольоровий метал КОД ДК 021:2015-44330000-2 (Будівельні прутки, стрижні, дроти та профілі) (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-03-03-001498-b) (надалі – Торги № 1);

2) Кольоровий прокат КОД ДК 021:2015-44110000-4 (Конструкційні матеріали) (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-03-03-000621-a) (надалі – Торги № 2);

3) Кольоровий прокат КОД ДК 021:2015-44110000-4 (Конструкційні матеріали) (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-04-04-001156-b) (надалі – Торги № 3) (далі разом – Торги)

При цьому, ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МЕТА-ЛЮКС» спільно готувалися до участі у Торгах, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі у Торгах.

За результатами розгляду справи № 2/01-136-19 (далі – Справа) такі дії ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МЕТА-ЛЮКС» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, що є порушеннями пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

- на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» - 204 000,00 грн.;
- на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МЕТА-ЛЮКС» - 204 000,00 грн.

Адміністративна колегія Східного міжобласного територіально відділення Антимонопольного комітету України (далі - Адміністративна колегією Відділення), розглянувши матеріали Справи про порушення ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МЕТА-ЛЮКС» 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 28.05.2020 № 156,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Антиконкурентні узгоджені дії стосуються спотворення результатів торгів під час проведення Філією «Панютинський вагоноремонтний завод» Публічного акціонерного товариства «Українська залізниця» (далі – Замовник) Торгів.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (2) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- (3) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37339154; місцезнаходження: 85114, Донецька обл., місто Костянтинівка, вулиця Театральна, будинок 10). Основним видом діяльності є оптова торгівля металами та металевими рудами (код за КВЕД 46.72) (далі - ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА»).
- (4) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МЕТА-ЛЮКС» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37050701; 85102, Донецька обл., місто Костянтинівка, вулиця Б. Хмельницького, будинок 1). Основним видом діяльності є оптова торгівля металами та металевими рудами (код за КВЕД 46.72) (далі – ТОВ «МЕТА-ЛЮКС»).

- (5) Тобто, відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВ «МЕТА-ЛЮКС» (далі разом – Учасники торгів) є суб'єктами господарювання.

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

- (6) На підставі подання другого відділу досліджень і розслідувань від 26.09.2019 № 418 за ознаками вчинення ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВ «МЕТА-ЛЮКС» порушень, передбачених 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, Адміністративною колегією Відділення прийнято розпорядження від 26.09.2019 № 161-рп/к про початок розгляду Справи.

4. ЗАГАЛЬНА ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

Торги № 1 та Торги № 2

- (7) Замовником 03.03.2017 на веб - порталі публічних закупівель «Prozorro» опубліковано оголошення № UA-2017-03-03-001498-b та № UA-2017-03-03-000621-а щодо проведення Торгів № 1 та Торгів № 2.
- (8) Протоколом тендерного комітету Замовника від 03.03.2017 № 82 затверджено тендерну документацію Торгів № 1 та Торгів № 2 (надалі – Документація Торгів № 1 та Торгів № 2).
- (9) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій:
- Торги № 1 (дата і час) - 20.03.2017 (16 год. 10 хв.);
 - Торги № 2 (дата і час) - 20.03.2017 (16 год. 15 хв.).
- (10) Початок електронного аукціону (дата і час):
- Торги № 1 – 21.03.2017 (14 год. 51 хв.);
 - Торги № 2 – 21.03.2017 (14 год. 15 хв.).
- (11) Очікувана вартість закупівлі:
- Торги № 1 – 834 552 грн.;
 - Торги № 2 – 303 504 грн.
- (12) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах № 1 подані тендерні пропозиції від:
- ТОВ «ІСТ ЛОУД ГРУП» (ідентифікаційний код – 37017486);
 - ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА»;
 - ТОВ «МЕТА-ЛЮКС».
- (13) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах № 2 подані тендерні пропозиції від:

- ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА»;
- ТОВ «МЕТА-ЛЮКС».

(14) Ціни тендерних пропозицій, запропонованих ТОВ «ІСТ ЛОУД ГРУП», ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВ «МЕТА-ЛЮКС» на Торги № 1 становили:

Назва суб'єкта господарювання	Початкова пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
ТОВ «ІСТ ЛОУД ГРУП»	822 510,00	813 675,36
ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА»	834 528,00	814 103,16
ТОВ «МЕТА-ЛЮКС»	834 552,00	822 033,72

(15) Ціни тендерних пропозицій, запропонованих ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВ «МЕТА-ЛЮКС» на Торги № 2 становили:

Назва суб'єкта господарювання	Початкова пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА»	303 504,00	303 504,00
ТОВ «МЕТА-ЛЮКС»	303 504,00	303 504,00

(16) Згідно з протоколом розгляду тендерних пропозицій від 27.03.2017 № 161 переможцем Торгів № 1 визнано ТОВ «ІСТ ЛОУД ГРУП» з ціною пропозицією 813 675,36 грн.

(17) Згідно з протоколами розгляду тендерних пропозицій від 24.03.2017 № 154 та № 155 пропозиції ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВ «МЕТА-ЛЮКС» відхилено відповідно до пункту четвертого частини першої статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі», як такі що не відповідають умовам тендерної документації.

Торги № 3

(18) Замовником 04.04.2017 на веб - порталі публічних закупівель «Prozorro» опубліковано оголошення № UA-2017-04-04-001156-b щодо проведення Торгів № 3.

(19) Протоколом тендерного комітету Замовника від 03.04.2017 № 187 затверджено тендерну документацію Торгів № 3 (надалі – Документація Торгів № 3).

(20) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій на Торги № 3 (дата і час) -19.04.2017 (15 год. 12 хв.);

- (21) Початок електронного аукціону Торгів № 3 (дата і час): 20.04.2017 (11 год. 57 хв.);
- (22) Очікувана вартість закупівлі Торгів № 3 - 303 504 грн.
- (23) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах № 3 подані тендерні пропозиції від:
- ТОВ «ІСТ ЛОУД ГРУП» (ідентифікаційний код – 37017486);
 - ТОВ «МАРКЕТІНВЕСТГРУП» (ідентифікаційний код – 35370868);
 - ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА»;
 - ТОВ «МЕТА-ЛЮКС».
- (24) Ціни тендерних пропозицій, запропонованих ТОВ «ІСТ ЛОУД ГРУП», ТОВ «МАРКЕТІНВЕСТГРУП», ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВ «МЕТА-ЛЮКС» на Торги № 3 становили:

Назва суб'єкта господарювання	Початкова пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
ТОВ «ІСТ ЛОУД ГРУП»	300 576,00	296 498,40
ТОВ «МАРКЕТІНВЕСТГРУП»	301 833,60	296 799,00
ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА»	303 374,40	296 800,00
ТОВ «МЕТА-ЛЮКС»	303 504,00	270 290,00

- (25) Згідно з протоколом розгляду тендерних пропозицій від 24.04.2017 № 261 переможцем Торгів № 3 визнано ТОВ «ІСТ ЛОУД ГРУП» з ціновою пропозицією 296 498,40 грн.
- (26) Аналізом інформації та матеріалів, отриманих Відділенням під час здійснення дослідження та розслідування Справи, виявлено обставини, які свідчать про вчинення Учасниками торгів порушень законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених 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 підтверджується наступним.

5. ОЗНАКИ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

5.1. Спільне використання точки доступу до мережі Інтернет

- (27) Завантаження пропозицій до системи «Prozorro» для участі у Торгах № 1 та Торгах № 2 ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВ «МЕТА-ЛЮКС» здійснювалося в один день - 17.03.2017 хоча кінцевим строком подання пропозицій було 20.03.2017, а з моменту публікації оголошення Замовником у ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВ «МЕТА-ЛЮКС» було 17 днів для завантаження

пропозицій.

- (28) За інформацією ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ПРОЗОРРО» (лист від 15.01.2019 № 206/196/03) (вх. № 394 від 23.01.2019) під час участі у Торгах № 1, Торгах № 2 та Торгах № 3 ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВ «МЕТА-ЛЮКС» завантажували свої тендерні пропозиції з одного електронного майданчика «**SmartTender.biz**».
- (29) Крім цього, зазначеним листом ДЕРЖАВНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ПРОЗОРРО» повідомило, що ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВ «МЕТА-ЛЮКС» здійснювали вхід до системи «Prozorro» під час проведення електронного аукціону у Торгах № 1, Торгах № 2 та Торгах № 3 з однієї ІР – адреси – **95.47.104.209**.
- (30) За інформацією ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СМАРТТЕНДЕР» (оператор електронного майданчика «SmartTender.biz») (лист від 08.07.2019) (вх. № 4458 від 15.07.2019), ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВ «МЕТА-ЛЮКС» під час участі у Торгах № 1, Торгах № 2 та Торгах № 3 завантажували свої тендерні пропозиції з однієї ІР – адреси – **95.47.104.209**
- (31) Листом від 05.08.2019 № 08-05-2019-3 (вх. № 4900 від 08.08.2019) ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» повідомило, що реєстрацію на електронному майданчику, перерахування коштів за послуги електронного майданчика, завантаження до системи «Prozorro» тендерних пропозицій та вхід до системи «Prozorro» під час електронного аукціону зі зниження цінових пропозицій під час участі у Торгах № 1, Торгах № 2 та Торгах № 3 ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» здійснювало за адресою: Донецька обл., м. Костянтинівка, вул. Театральна, 10.
- (32) Листом від 05.08.2019 № 581 (вх. № 4897 від 08.08.2019) ТОВ «МЕТА-ЛЮКС» повідомило, що реєстрацію на електронному майданчику, перерахування коштів за послуги електронного майданчика, завантаження до системи «Prozorro» тендерних пропозицій та вхід до системи «Prozorro» під час електронного аукціону зі зниження цінових пропозицій під час участі у Торгах № 1, Торгах № 2 та Торгах № 3 ТОВ «МЕТА-ЛЮКС» здійснювало за адресою: Донецька обл., м. Костянтинівка, вул. Номікосових, 38.
- (33) Отже, зазначені відповіді виключають можливість спільного використання ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВ «МЕТА-ЛЮКС» ІР – адреси – **95.47.104.209**.
- (34) За інформацією Головного управління ДФС у Донецькій області, наданою листом від 08.07.2019 № 53352/10/05-99-08-01-11 (вх. № 506 кі від 11.07.2019), *Конфіденційна інформація*.

- (35) За інформацією ПУБЛІЧНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «АКЦІОНЕРНИЙ КОМЕРЦІЙНИЙ ПРОМИСЛОВО-ІНВЕСТЕНЦІЙНИЙ БАНК», наданою листом від 12.12.2019 № 20-2/3/2078 БТ (вх. від 18.12.2019 № 737 Кі) *Конфіденційна інформація.*
- (36) За інформацією АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «КРЕДІ АГРІКОЛЬ БАНК», наданою листом від 10.12.2019 № 36122/08-БТ (вх. від 16.12.2019 № 736 Кі) *Конфіденційна інформація.*
- (37) Таким чином, зазначене свідчить про спільну підготовку та участь ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВ «МЕТА-ЛЮКС» у Торгах № 1, Торгах № 2 та Торгах № 3 та спільне ведення господарської діяльності.

5.2. Контроль рахунків

- (38) За інформацією ПУБЛІЧНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «ДІАМАНТБАНК», наданою листом від 13.12.2019 № 1443/02.1Л (вх. від 20.12.2019 № 739 Кі), *Конфіденційна інформація.*
- (39) За інформацією ПУБЛІЧНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «АКЦІОНЕРНИЙ КОМЕРЦІЙНИЙ ПРОМИСЛОВО-ІНВЕСТЕНЦІЙНИЙ БАНК», наданою листом від 12.12.2019 № 20-2/3/2078 БТ (вх. від 18.12.2019 № 737 Кі), *Конфіденційна інформація.*
- (40) За інформацією АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «УКРСИББАНК», наданою листом від 11.12.2019 № 60-3-06/29/258 (вх. від 12.12.2019 № 731 Кі), *Конфіденційна інформація.*
- (41) За інформацією АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «КРЕДІ АГРІКОЛЬ БАНК» наданою листом від 10.12.2019 № 36122/08-БТ (вх. від 16.12.2019 № 736 Кі), *Конфіденційна інформація.*
- (42) Листом від 07.02.2019 № 07-02-/1-2019 (вх. № 835 від 11.02.2019) ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» повідомило, що номер телефону **0627240404** та адреса електронної пошти, selenetd@ukr.net використовувалися ним протягом 2016 – 2017 років у господарській діяльності. Крім цього, зазначений номер телефону вказаний на всіх документах, завантажених до системи «Prozorro» для участі у Торгах № 1, Торгах № 2, Торгах № 3, які виготовлені ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» на фірмових бланках.
- (43) Також зазначеним листом ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» повідомило, що з 18.01.2017 перебуває у трудових відносинах з Боровік Оксаною Євгенівною, яка працює на посаді бухгалтера та надало її контактний телефон, а саме: **0954007564**.
- (44) Зазначене є прямим свідченням здійснення спільної господарської діяльності та здійснення контролю над рахунками ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВ «МЕТА-ЛЮКС» одними й тими ж

особами.

5.3. Господарські відносини

- (45) За інформацією ПУБЛІЧНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «ДІАМАНТБАНК», наданою листом від 13.12.2019 № 1443/02.1Л (вх. від 20.12.2019 № 739 Кі):
- *Конфіденційна інформація*
- (46) За інформацією АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «УКРСИББАНК», наданою листом від 11.12.2019 № 60-3-06/29/258 (вх. від 12.12.2019 № 731 Кі):
- *Конфіденційна інформація*
- (47) За інформацією АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «КРЕДІ АГРІКОЛЬ БАНК», наданою листом від 10.12.2019 № 36122/08-БТ (вх. від 16.12.2019 № 736 Кі):
- *Конфіденційна інформація.*
- (48) Крім цього, зазначеним листом АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «КРЕДІ АГРІКОЛЬ БАНК» повідомило, що *Конфіденційна інформація.*
- (49) Вищевикладене свідчить, що за період 2014 – 2017 років між Учасниками торгів існували сталі господарські відносини.
- (50) Отже, внаслідок існування господарських відносин між Учасниками торгів усувається або відчутно зменшується взаємна невизначеність суб'єктів господарювання – Учасників торгів щодо їхньої поведінки під час участі у торгах, оскільки наявність господарських відносин зумовлює виникнення у суб'єктів господарювання, які пов'язані такими відносинами, певних прав та обов'язків, крім того, такі відносини свідчать про те, що Учасники торгів були обізнані стосовно діяльності та фінансової спроможності один одного.

5.4. Схожості у документах, завантажених учасниками до системи Prozorro

- (51) За результатами порівняльного аналізу тендерних пропозицій, поданих Учасниками торгів на Торгах № 1, Торгах № 2 та Торгах № 3 встановлено, що подані документи мають нехарактерну схожість у зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті, що у сукупності свідчать про спільну підготовку Учасниками торгів своїх пропозицій конкурсних торгів, що підтверджується наступним.
- (52) ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВ «МЕТА-ЛЮКС» для участі у Торгах № 1, Торгах № 2 та Торгах № 3 завантажили до системи «Prozorro» документи «**Довідка про виконання поставок аналогічного характеру**».
- (53) Втім, зазначені довідки не вимагалися Документацією Торгів № 1, Торгів № 2 та Торгів № 3. Натомість вони є ідентичними за назвою та

змістом. Крім цього, зазначені довідки мають спільні особливості, такі як: вирівнювання тексту по лівому краю сторінки, перший рядок довідки написано без використання абзацу, організаційно правова форма суб'єкта господарювання викладена маленькими літерами, тоді як назва викладена великими літерами, у довідці, наданій ТОВ «МЕТА-ЛЮКС», зазначено: **«Товариство з обмеженою відповідальністю «МЕТА-ЛЮКС», мали досвід співпраці...»**, хоча правильним є написання **«мало досвід»**, оскільки мова йде про одне товариство, що свідчить про використання шаблону ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА», оскільки ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» зазначило у довідці наступне **«Товариство з обмеженою відповідальністю Керуюча Компанія «СЕЛЕНА», або підприємства її компанії, на протязі більш ніж 10 років, мали досвід співпраці...»**.

- (54) ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВ «МЕТА-ЛЮКС» для участі у Торгах № 1, Торгах № 2 та Торгах № 3 завантажили до системи «Prozorro» довідку про те, що учасник протягом останніх трьох років не притягувався до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення анти конкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).
- (55) Зазначені довідки відповідно до Документації Торгів № 1, Торгів № 2 та Торгів № 3 надаються у довільній формі. Натомість вони є ідентичними за змістом. Крім цього, зазначені довідки мають спільні особливості, такі як: відсутність пробілу у номерах довідок, вирівнювання тексту по лівому краю сторінки, організаційно правова форма суб'єкта господарювання викладена у скороченому вигляді.
- (56) ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та ТОВ «МЕТА-ЛЮКС» для участі у Торгах № 1, Торгах № 2 та Торгах № 3 завантажили до системи «Prozorro» довідку про те, що службова (посадова) особа учасника, яка підписала тендерну пропозицію, не була засуджена за злочин, вчинений з корисливих мотивів, судимість з якої не знято або не погашено в установленому законом порядку.
- (57) Зазначені довідки відповідно до Документації Торгів № 1, Торгів № 2 та Торгів № 3 надаються у довільній формі. Натомість вони є ідентичними за змістом. Крім цього, зазначені довідки мають спільні особливості, такі як: відсутність пробілу у номерах довідок, вирівнювання тексту по лівому краю сторінки, організаційно правова форма суб'єкта господарювання викладена у скороченому вигляді.
- (58) Листом від 05.08.2019 № 08-05-2019-3 (вх. № 4900 від 08.08.2019) ТОВ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» та листом від 05.08.2019 № 581 (вх. № 4897 від 08.08.2019) ТОВ «МЕТА-ЛЮКС» повідомили, що документи (матеріали, тощо), які були взяті з відкритих джерел

(ресурсів, тощо), доступних для інших суб'єктів господарювання та/або джерел (ресурсів, тощо), які доступні обмеженому колу осіб (суб'єктам господарювання, фізичним особам тощо), зокрема взяті із засобів масової інформації (ЗМІ), мереж Інтернету, відкритих баз даних тощо ними не використовувалися.

- (59) Таким чином, наявність будь-яких схожостей у документах повинно бути виключено, а їх наявність свідчить про їх спільну підготовку.
- (60) Отже, установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: використання однієї точки доступу до мережі Інтернет при здійсненні різних операцій з використанням комп'ютера, використання одних номерів телефонів та адрес електронної пошти, спільний контроль рахунків, сталі господарські правовідносини, схожості у структурі та змісті документів 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 № 1, Торгах № 2 та Торгах № 3, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (61) З огляду на вищезазначене, Учасники торгів під час підготовки документації для участі у Торгах № 1, Торгах № 2 та Торгах № 3 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».
- (62) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники торгів тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених Торгів № 1, Торгів № 2 та Торгів № 3, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (63) 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 Філією «Панютинський вагоноремонтний завод» Публічного акціонерного товариства «Українська залізниця» на закупівлю:
- Кольоровий метал КОД ДК 021:2015-44330000-2 (Будівельні прутти, стрижні, дроти та профілі) (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-03-03-001498-b);
 - Кольоровий прокат КОД ДК 021:2015-44110000-4 (Конструкційні матеріали) (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-03-03-000621-a);

- Кольоровий прокат КОД ДК 021:2015-44110000-4 (Конструкційні матеріали) (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-04-04-001156-b).

6. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (64) 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 за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (65) Внаслідок узгодженості поведінки Учасників торгів право на укладення договору за результатами могло бути одержано не на конкурентних засадах чим було б спотворено результати цього конкурсу.
- (66) Узгодивши свою поведінку та свої конкурсні пропозиції, Учасники торгів тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результати проведених Торгів порушивши право Організатора на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (67) Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.
- (68) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (69) 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.
- (70) 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.
- (71) 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.

7. ЗАПЕРЕЧЕННЯ УЧАСНИКІВ ТОРГІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (72) На подання з попередніми висновками у Справі, Учасники торгів надали заперечення, які зводяться до загального невизнання вчинення порушення, що, в свою чергу, спростовується матеріалами Справи.

8. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (73) 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.
- (74) Така поведінка Учасників торгів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

9. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

- (75) 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.
- (76) За інформацією, наданою ГУ ДПС У ДОНЕЦЬКІ ОБЛАСТІ, дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт та послуг) за 2019 рік ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» складає *Конфіденційна інформація* грн., а ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МЕТА-ЛЮКС» - *Конфіденційна інформація* грн.
- (77) 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 Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37339154) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МЕТА-ЛЮКС» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37050701) 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, проведеної Філією «Панютинський вагоноремонтний завод» Публічного акціонерного товариства «Українська залізниця» на закупівлю: Кольоровий метал КОД ДК 021:2015-44330000-2 (Будівельні прутки, стрижні, дроти та профілі) (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-03-03-001498-b).
2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37339154) штраф у розмірі 68 000,00 грн. (шістдесят вісім тисяч грн. 00 коп.).
3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МЕТА-ЛЮКС» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37050701) штраф у розмірі 68 000,00 грн. (шістдесят вісім тисяч грн. 00 коп.).
4. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37339154) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МЕТА-ЛЮКС» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37050701) 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, проведеної Філією «Панютинський вагоноремонтний завод» Публічного акціонерного товариства

«Українська залізниця» на закупівлю: Кольоровий прокат КОД ДК 021:2015-44110000-4 (Конструкційні матеріали) (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-03-03-000621-a).

5. За порушення, вказане в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накладати на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37339154) штраф у розмірі 68 000,00 грн. (шістдесят вісім тисяч грн. 00 коп.).
6. За порушення, вказане в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накладати на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МЕТА-ЛЮКС» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37050701) штраф у розмірі 68 000,00 грн. (шістдесят вісім тисяч грн. 00 коп.).
7. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37339154) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МЕТА-ЛЮКС» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37050701) 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, проведеній Філією «Панютинський вагоноремонтний завод» Публічного акціонерного товариства «Українська залізниця» на закупівлю: Кольоровий прокат КОД ДК 021:2015-44110000-4 (Конструкційні матеріали) (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-04-04-001156-b).
8. За порушення, вказане в пункті 7 резолютивної частини цього рішення, накладати на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «СЕЛЕНА» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37339154) штраф у розмірі 68 000,00 грн. (шістдесят вісім тисяч грн. 00 коп.).
9. За порушення, вказане в пункті 7 резолютивної частини цього рішення, накладати на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МЕТА-ЛЮКС» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37050701) штраф у розмірі 68 000,00 грн. (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.