



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ СХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

27.06.2024 № 70/103-р/к

Справа № 8/01-95-21

м. Харків

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції

ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «РІМ-ЦЕНТР» (ідентифікаційний код юридичної особи – *інформація, доступ до якої обмежено*; далі – ПП «РІМ-ЦЕНТР») та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «БУДДЕТАЛЬ» (ідентифікаційний код юридичної особи – *інформація, доступ до якої обмежено*; далі – ТОВ «БУДДЕТАЛЬ») подали тендерні пропозиції для участі в торгах, проведених РЕГІОНАЛЬНОЮ ФІЛІЄЮ «ПІВДЕННО-ЗАХІДНА ЗАЛІЗНИЦЯ» ПУБЛІЧНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «УКРАЇНСЬКА ЗАЛІЗНИЦЯ» (ідентифікаційний код юридичної особи – *інформація, доступ до якої обмежено*; далі – Замовник, РФ «ПІВДЕННО-ЗАХІДНА ЗАЛІЗНИЦЯ» ПАТ «УКРЗАЛІЗНИЦЯ») на закупівлі:

- «Капітальний ремонт фрез КЖ-20 (ДК 021:2015:50530000-9 – Послуги з ремонту і технічного обслуговування техніки)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»: UA-2017-07-26-000922-b) (далі – Торги № 1);

- «Ремонт фрез КЖ-20 по ТЧ-1, 3, 4, 7 (ДК 021:2015:50530000-9 – Послуги з ремонту і технічного обслуговування техніки)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»: UA-2018-05-10-001174-a) (далі – Торги № 2).

При цьому ПП «РІМ-ЦЕНТР» та ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в Торгах № 1-2.

За результатами розгляду справи № 8/01-95-21 такі дії ПП «РІМ-ЦЕНТР» та ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів Торгів № 1-2, які є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пункту 4 частини другої статті 6, пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

- на ПП «РІМ-ЦЕНТР» – 70 000,00 (сімдесят тисяч) грн;
- на ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» – 136 000,00 (сто тридцять шість) грн.

Адміністративна колегія Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення), розглянувши матеріали справи № 8/01-95-21 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції

ПП «РІМ-ЦЕНТР» та ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» (далі – Справа) та подання відділу досліджень і розслідувань в Полтавській області від 13.06.2024 № 70-03/313-П,

ВСТАНОВИЛА:

1. Відповідачі

(1) Відповідачами у Справі є:

- ПП «РІМ-ЦЕНТР», згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), ідентифікаційний код юридичної особи – *інформація, доступ до якої обмежено*; місцезнаходження: *інформація, доступ до якої обмежено*; основний вид діяльності: *інформація, доступ до якої обмежено*;

- ТОВ «БУДДЕТАЛЬ», згідно з відомостями, які містяться в ЄДР, ідентифікаційний код юридичної особи – *інформація, доступ до якої обмежено*; місцезнаходження: *інформація, доступ до якої обмежено*; основний вид діяльності: *інформація, доступ до якої обмежено*.

(2) У розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ПП «РІМ-ЦЕНТР» та ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» (далі разом – Учасники торгів, Відповідачі) є суб'єктами господарювання.

2. Процесуальні дії

(3) За ознаками вчинення ПП «РІМ-ЦЕНТР» та ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» 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 Донецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Донецьке Відділення) прийнято розпорядження від 16.04.2020 № 55/11-рп/к про початок розгляду справи № 55/10-2020.

(4) Листом від 17.04.2020 № 55-02/491 Донецьким Відділенням було надіслано на юридичну адресу ПП «РІМ-ЦЕНТР» копію розпорядження від 16.04.2020 № 55/11-рп/к про початок розгляду справи № 55/10-2020.

(5) Згідно з відомостями, які містяться в ЄДР, місцезнаходженням ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» на дату прийняття розпорядження від 16.04.2020 № 55/11-рп/к було: *інформація, доступ до якої обмежено*.

(6) Листом від 17.04.2020 № 55-02/492 Донецьким Відділенням було надіслано на юридичну адресу ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» копію розпорядження від 16.04.2020 № 55/11-рп/к про початок розгляду справи № 55/10-2020.

(7) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 04.03.2021 № 70/103-рп/к було прийнято до провадження матеріали справи № 55/10-2020 та присвоєно їй новий номер 8/01-95-21.

(8) Відділенням інформацію про прийняте розпорядження від 16.04.2020 № 55/11-рп/к про початок розгляду справи № 8/01-95-21 опубліковано в газеті «Урядовий кур'єр» від 18.05.2024 № 102 (7762).

(9) Листом від 13.06.2024 № 70-02/1559е Відділенням було надіслано за місцезнаходженням ПП «РІМ-ЦЕНТР» копію подання з попередніми висновками у справі № 8/01-95-21.

(10) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0600930876744 лист від 13.06.2024 № 70-02/1559е був вручений ПП «РІМ-ЦЕНТР» 22.06.2024.

- (11) Листом від 13.06.2024 № 70-02/1558е Відділенням було надіслано за місцезнаходженням ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» копію подання з попередніми висновками у справі № 8/01-95-21.
- (12) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0600930874733 лист від 13.06.2024 № 70-02/1558е не був вручений ТОВ «БУДДЕТАЛЬ».
- (13) Враховуючи зазначене, керуючись пунктом 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (із змінами), на офіційному вебсайті Антимонопольного комітету України «eastmtv.amcu.gov.ua» 20.06.2024 було розміщено інформацію про попередні висновки у Справі та повідомлено про дату та час засідання адміністративної колегії Відділення з питання розгляду справи № 8/01-95-21.
- (14) Листом від 23.06.2024 № 12 (вх. від 24.06.2024 № 70-01/1596) ПП «РІМ-ЦЕНТР» надало заперечення до змісту подання з попередніми висновками у справі № 8/01-95-21.
- (15) Зауважень або заперечень ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» до змісту подання з попередніми висновками у справі № 8/01-95-21 не надало.

3. Інформація про Торги

ТОРГИ № 1 (UA-2017-07-26-000922-b) – період проведення 26.07.2017 – 30.08.2017

- (16) Відповідно до Закону України «Про публічні закупівлі» на вебпорталі публічних закупівель «Prozorro» 26.07.2017 Замовником було опубліковано оголошення про проведення Торгів № 1.
- (17) Предмет закупівлі – «Капітальний ремонт фрез КЖ-20 (ДК 021:2015:50530000-9 – Послуги з ремонту і технічного обслуговування техніки)».
- (18) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата та час) – 10.08.2017 о 17:00 год.
- (19) Початок аукціону (дата та час) – 11.08.2017 о 11:47 год.
- (20) Єдиним критерієм вибору переможця є ціна.
- (21) Очікувана вартість закупівлі: 161 000,00 грн без ПДВ.
- (22) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі в Торгах № 1 подані пропозиції від
- ПП «РІМ-ЦЕНТР»;
 - ТОВ «БУДДЕТАЛЬ».
- (23) Ціни пропозицій запропоновані учасниками Торгів № 1 були наступні:

Таблиця № 1

Найменування учасника	Первинна пропозиція, грн без ПДВ	Остаточна пропозиція, грн без ПДВ
ПП «РІМ-ЦЕНТР»	160 800,00	160 800,00
ТОВ «БУДДЕТАЛЬ»	161 000,00	161 000,00

- (24) Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій на закупівлю капітального ремонту фрез КЖ-20 від 17.08.2017 № 367 переможцем Торгів № 1 визнано ПП «РІМ-ЦЕНТР».
- (25) Замовником з переможцем Торгів № 1 ПП «РІМ-ЦЕНТР» укладено договір № ПЗ/НРП-171409/НЮ від 30.08.2017 на суму 192 960,00 грн з ПДВ.

ТОРГИ № 2 (UA-2018-05-10-001174-а) – період проведення 10.05.2018 – 22.06.2018

- (26) Відповідно до Закону України «Про публічні закупівлі» на вебпорталі публічних закупівель «Prozorro» 10.05.2018 Замовником було опубліковано оголошення про проведення Торгів № 2.
- (27) Предмет закупівлі – «Ремонт фрез КЖ-20 по ТЧ-1, 3, 4, 7 (ДК 021:2015:50530000-9 – Послуги з ремонту і технічного обслуговування техніки)».
- (28) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата та час) – 30.05.2018 о 17:00 год.
- (29) Початок аукціону (дата та час) – 31.05.2018 о 12:58 год.
- (30) Єдиним критерієм вибору переможця є ціна.
- (31) Очікувана вартість закупівлі: 630 000,00 грн без ПДВ.
- (32) Вид тендерного забезпечення: електронна гарантія.
- (33) Сума тендерного забезпечення: 18 900,00 грн.
- (34) Розмір мінімального кроку пониження ціни: 6 300,00 грн без ПДВ.
- (35) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі в Торгах № 2 подані пропозиції від:
- ПП «РІМ-ЦЕНТР»;
 - ТОВ «БУДДЕТАЛЬ»
- (36) Ціни пропозицій запропоновані учасниками Торгів № 2 були наступні:

Таблиця № 2

Найменування учасника	Первинна пропозиція, грн без ПДВ	Остаточна пропозиція, грн без ПДВ
ПП «РІМ-ЦЕНТР»	629 650,00	629 650,00
ТОВ «БУДДЕТАЛЬ»	630 000,00	630 000,00

- (37) Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій на закупівлю послуги з ремонту фрез КЖ-20 по ТЧ-1, 3, 4, 7 від 07.06.2018 № 138/1 переможцем Торгів № 2 визнано ПП «РІМ-ЦЕНТР».
- (38) Замовником з переможцем Торгів № 2 ПП «РІМ-ЦЕНТР» укладено договір № ПЗ/Т-181016/НЮ від 22.06.2018 на суму 755 580,00 грн з ПДВ.

4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (39) За результатами аналізу документів, поданих ПП «РІМ-ЦЕНТР» та ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» у складі тендерних пропозицій на Торги № 1-2, та зібраної Відділенням в ході розгляду Справи інформації, виявлені обставини, які свідчать про узгодженість дій Відповідачів під час участі у Торгах № 1-2, що підтверджується наступним.

4.1. Поведінка Відповідачів під час проведення аукціонів у Торгах № 1-2

- (40) Відповідно до листів ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ПРОЗОРРО» (далі – ДП «ПРОЗОРРО») від 06.02.2020 № 206/538/03 (вх. від 12.03.2020 № 55-01/166) та від 22.04.2020 № 206/919/03 (вх. від 27.04.2020 (05.05.2020) № 55-01/289) початкові пропозиції Учасниками торгів подано з одного авторизованого електронного майданчика «zakupki.prom.ua» (оператор електронного майданчика – ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «Закупки.Пром.Уа» (далі – ТОВ «Закупки.Пром.Уа»)).

- (41) ДП «ПРОЗОРРО» вищевказаними листами повідомило Відділенню IP-адреси, з яких Учасники торгів заходили в аукціони (таблиця № 3):

Таблиця № 3

Процедура закупівлі	Учасники	IP-адреса подання пропозицій	Дата та час публікації пропозиції
Торги № 1	ПП «РІМ-ЦЕНТР»	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
	ТОВ «БУДДЕТАЛЬ»	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
Торги № 2	ПП «РІМ-ЦЕНТР»	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
	ТОВ «БУДДЕТАЛЬ»	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>

- (42) За інформацією ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» (лист від 25.05.2020 № 25/05/07-20, вх. від 25.05.2020 № 55-01/402): «ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» здійснювало вхід до кабінету учасника в день проведення аукціонів «інформація, доступ до якої обмежено», але не впевнений в цьому» (мова оригіналу).
- (43) В ході моніторингу мережі Інтернет, Відділенням з'ясовано, що IP-адреса *інформація, доступ до якої обмежено* належить до блоку IP-адрес провайдера ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ПОВЕРНЕТ» (далі – ТОВ «ПОВЕРНЕТ»).
- (44) За інформацією ТОВ «ПОВЕРНЕТ», наданою листом б/д, б/н (вх. від 25.04.2024 № 70-01/1056), IP-адреса *інформація, доступ до якої обмежено* використовується на сервері для технології NAT, а також повідомлено, що між ТОВ «ПОВЕРНЕТ» та ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» чи ПП «РІМ-ЦЕНТР» договорів укладено не було, доступ до мережі Відповідачам не надавався.
- (45) Згідно з реєстром отриманих тендерних пропозицій у Торгах № 1 Учасниками торгів подані наступні пропозиції (таблиця № 4):

Таблиця № 4

Найменування учасника	Первинна пропозиція, грн без ПДВ	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн без ПДВ
ПП «РІМ-ЦЕНТР»	160 800,00	160 800,00
ТОВ «БУДДЕТАЛЬ»	161 000,00	161 000,00

- (46) Остаточна цінова пропозиція ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» перевищує цінову пропозицію ПП «РІМ-ЦЕНТР» лише на 0,12 % або на 200,00 грн.
- (47) Згідно з реєстром отриманих тендерних пропозицій у Торгах № 2 Учасниками торгів подані наступні пропозиції (таблиця № 5):

Таблиця № 5

Найменування учасника	Первинна пропозиція, грн без ПДВ	ПП «РІМ-ЦЕНТР» Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн без ПДВ
ПП «РІМ-ЦЕНТР»	629 650,00	629 650,00
ТОВ «БУДДЕТАЛЬ»	630 000,00	630 000,00

- (48) Остаточна цінова пропозиція ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» перевищує цінову пропозицію ПП «РІМ-ЦЕНТР» лише на 0,06 % або на 350,00 грн.

- (49) Відповідно до частини першої статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» (в редакції, чинній під час проведення Торгів № 1-2) для проведення електронного аукціону ціни/приведені ціни всіх пропозицій розташовуються в електронній системі закупівель у порядку від найвищої до найнижчої без зазначення найменувань учасників. Стартовою ціною визначається найвища ціна/приведена ціна. Перед початком кожного наступного етапу аукціону визначається нова стартова ціна за результатами попереднього етапу аукціону.
- (50) Згідно з частиною третьою статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» (в редакції, чинній під час проведення Торгів № 1-2) протягом кожного етапу електронного аукціону всім учасникам забезпечується доступ до перебігу аукціону, зокрема до інформації стосовно місця розташування їх цін або приведених цін в електронній системі закупівель від найвищого до найнижчого на кожному етапі проведення аукціону та інформації про кількість учасників на даному етапі електронного аукціону без зазначення їх найменування.
- (51) Відповідно до реєстрів отриманих тендерних пропозицій на Торги № 1-2 ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» було подано **вищі** цінові пропозиції, за цінові пропозиції ПП «РІМ-ЦЕНТР», про що ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» могло стати відомо лише під час раундів відповідних аукціонів, але останнім можливо так і не здійснювались входи в аукціони для зниження своїх цінових пропозицій для отримання гарантованої перемоги у Торгах № 1-2. Крім того, ПП «РІМ-ЦЕНТР» також не здійснював кроки щодо пониження своїх цінових пропозицій під час раундів аукціонів, незважаючи на невелику різницю в цінових пропозиціях з іншим учасником, будучи впевненим, що ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» не здійснюватиме пониження своїх цінових пропозицій.
- (52) Отже, вищевказане підтверджує відсутність конкуренції (змагальності) між Відповідачами під час проведення електронних аукціонів та узгодженість дій ПП «РІМ-ЦЕНТР» та ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» під час їх участі у Торгах № 1- 2.
- (53) Таким чином, встановлені обставини щодо участі ПП «РІМ-ЦЕНТР» та ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» у Торгах № 1-2, а саме:
- використання послуг одного електронного майданчика;
 - вхід до аукціонів лише ПП «РІМ-ЦЕНТР» та можливе нездійснення входу ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» в аукціони;
 - нездійснення пониження цінових пропозицій жодним з Учасників торгів під час раундів аукціонів
- свідчить про узгодженість дій Відповідачів під час проведення Торгів № 1-2.

4.2. Ненадання ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» забезпечення тендерної пропозиції, яка вимагалася тендерною документацією Замовника по Торгах № 2

- (54) Згідно з пунктом 2 розділу 3 тендерної документації Замовника до Торгів № 2 учасник надає забезпечення тендерної пропозиції у вигляді електронної банківської гарантії. Тендерна пропозиція, що не супроводжується забезпеченням (в тому числі якщо надане учасником забезпечення не відповідає вимогам тендерної документації) відхиляються Замовником.
- (55) За результатом аналізу документів тендерної пропозиції, завантаженої ПП «РІМ-ЦЕНТР» до системи «Prozorro» для прийняття участі у Торгах № 2, Відділенням встановлено, що ПП «РІМ-ЦЕНТР» було подано електронну банківську гарантію, передбачену вимогами тендерної документації Замовника, видану АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ КОМЕРЦІЙНИЙ БАНК «ПРИВАТБАНК» (далі – АТ КБ «ПРИВАТБАНК»).

- (56) За результатом аналізу документів тендерної пропозиції, завантаженої ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» до системи «Prozorro» для прийняття участі у Торгах № 2, Відділенням встановлено, що ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» не подавав на Торги № 2 електронну банківську гарантію, передбачену вимогами тендерної документації Замовника.
- (57) Відповідно до пункту 1 частини першої статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» (в редакції, чинній під час проведення Торгів № 2) замовник відхиляє тендерну пропозицію в разі, якщо учасник не надав забезпечення тендерної пропозиції, якщо таке забезпечення вимагалось замовником.
- (58) Учасник, який бере участь у процедурі закупівлі з метою перемоги, повинен подати усі необхідні документи, передбачені тендерною документацією замовника.
- (59) Отже, ненадання ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» тендерного забезпечення у вигляді електронної банківської гарантії, передбаченої вимогами тендерної документації Замовника у Торгах № 2, свідчить про участь останнього з метою забезпечення перемоги ПП «РІМ-ЦЕНТР», що не відповідає суті конкурентних процедур закупівель та свідчить про узгодження дій ПП «РІМ-ЦЕНТР» та ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» під час участі у Торгах № 2.

4.3. Нехарактерна схожість в оформленні, структурі та змісті документів, допущення однакових помилок в документах тендерних пропозицій Учасників торгів

- (60) Відповідно до Закону України «Про публічні закупівлі» тендерні пропозиції учасників розміщуються в електронній системі публічних закупівель на сайті prozorro.gov.ua в електронній формі.
- (61) Свої пропозиції на Торги № 1-2 Учасники торгів завантажили у форматі pdf.

ТОРГИ № 1

- (62) Відповідно до вимог тендерної документації Замовника на Торги № 1 Учасники процедури закупівлі подають свої пропозиції в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями до яких додають низку обов'язкових документів та довідок, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям, встановленим Замовником.
- (63) Відповідно до Додатку № 5 тендерної документації Замовника на Торги № 1 учасники повинні надати *«довідку в довільній формі з описом послуг, що буде надавати учасник та їх відповідність технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, встановленим замовником у п.6 «Інформація про технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі» Розділ 3. Тендерної документації»* (мова оригіналу).
- (64) З метою надання зазначеної інформації в складі пропозицій на Торги № 1:
- ПП «РІМ-ЦЕНТР» подало документ «Довідка» від 04.08.2017 № 31;
 - ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» подало документ «Довідка» від 09.08.2017 № 4.
- (65) Вказані документи, подані Учасниками торгів в складі тендерних пропозицій на Торги № 1 мають схожості в оформленні та однаково допущені помилки (малюнок 1 та малюнок 2), а саме:
- обидва Учасники торгів припустились помилки у слові допуск, написавши *«Допус радіального биття ріжучих пластин RNGX1212MO»*;
 - документи мають нехарактерні схожості у зовнішньому оформленні: однакові назви, однаковий зміст тексту, орфографічні помилки в одних і тих самих словах, відсутність крапок після нумерації абзаців тексту;

- Учасниками торгів однаково зазначений пункт 5.1, який не вимагався Замовником в тендерній документації, а саме: *«Ремонтник гарантує точність обробки колісних пар згідно «Інструкції з формування, ремонту та утримання колісних пар тягового рухомого складу залізниць України колії 1520 мм» ВНД 32.07.001-2001 (мова оригіналу);*
- однаково зазначений пункт 7 *«Оплата за надані послуги відповідно до умов Договору» (мова оригіналу), хоча в тендерній документації Замовника зазначено «Оплата за надані послуги, буде здійснена по факту надання послуг відповідно до умов Договору» (мова оригіналу).*

Малюнок 1

Малюнок 2

інформація, доступ до якої обмежено інформація, доступ до якої обмежено

- (66) В тендерній документації Замовника на Торги № 1 передбачалось надання учасниками документального підтвердження досвіду виконання аналогічного договору, а саме довідки у довільній формі, що містить інформацію про наявність досвіду роботи на ринку та виконання аналогічного господарського договору у кількості не менше одного з обов'язковим зазначенням: замовника-клієнта; назви предмету договору; обсягу послуг (кількість відремонтованих фрез колісо-фрезерних верстатів) та/або суми договору.
- (67) В складі тендерних пропозицій на Торги № 1:
- ПП «РІМ-ЦЕНТР» подало документ «Довідка підтвердження досвіду виконання аналогічних договорів» від 04.08.2017 № 33;
 - ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» подало документ «Довідка підтвердження досвіду виконання аналогічних договорів» від 09.08.2017 № 2.
- (68) Вказані документи, подані Учасниками торгів в складі тендерних пропозицій на Торги № 1, мають схожості в оформленні (малюнок 3 та малюнок 4), а саме:
- довідки однаково виконані в табличній формі та мають однакову кількість стовпців «3», однакові назви стовпців, а саме: «Замовник-клієнт», «Назва предмету договору», «Обсяг послуг, комплектів»;
 - мають однаковий по тексту рядок «ТОВ «КРИВОРІЖРЕМСПЕЦТРАНС» ЄДРПОУ 39416015; роботи з ремонту фрез для обробки профіля бандажів колісних пар на верстаті моделі КЖ-20; 2», який однаково розміщений в першому стовпчику «по лівому краю», в другому стовпчику – «по ширині», третій стовпчик має однакове розміщення «по центру», назва товариства написана великими літерами.

Малюнок 3

Малюнок 4

інформація, доступ до якої обмежено інформація, доступ до якої обмежено

ТОРГИ № 2

- (69) Відповідно до вимог тендерної документації Замовника на Торги № 2, Учасники процедури закупівлі подають свої пропозиції в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями до яких додають низку обов'язкових документів та довідок, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям, встановленим Замовником.
- (70) Відповідно до Додатку № 5 тендерної документації Замовника на Торги № 2 учасники повинні надати «Довідку в довільній формі з описом послуг, що буде надавати учасник

та їх відповідність технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, встановленим замовником у п.6 «Інформація про технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі» Розділ 3. Тендерної документації» (мова оригіналу).

(71) З метою надання зазначеної інформації в складі пропозицій на Торги № 2:

- ПП «РІМ-ЦЕНТР» подало документ «Опис, технічні, якісні та кількісні характеристики на послуги з капітального ремонту фрез КЖ-20 по ТЧ-1, 3, 4, 7» від 11.05.2018 № 33-3;

- ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» подало документ «Опис, технічні, якісні та кількісні характеристики на послуги з капітального ремонту фрез КЖ-20 по ТЧ-1, 3, 4, 7» від 16.05.2018 № 16.05/18-03.

(72) Вказані документи, подані Учасниками торгів в складі тендерних пропозицій на Торги № 2 мають схожості в оформленні та однаково допущені помилки (малюнок 3 та малюнок 4), а саме:

- присутні нехарактерні схожості у зовнішньому оформленні: однакові назви, однаковий зміст тексту, орфографічні помилки в одних і тих самих словах, відсутність крапок після нумерації абзаців тексту;

- зазначили однакові уточнення щодо найменування різця (ріжучих пластин) - RNGX1212MO, хоча Замовник в тендерній документації не зазначив найменування різця.

- в тендерній документації Замовника зазначено, що «Фрези застосовуються для обробки профілю без викочування колісних пар на верстатах моделі КЖ-20...» (мова оригіналу). У тендерних пропозиціях обох Учасників торгів зазначено: «Фрези застосовуються для обробки профілю бандажів колісних пар без їх викочування на верстатах моделі КЖ-20» (мова оригіналу);

- однаково зазначений пункт 6: «Оплата за надані послуги відповідно до умов Договору» (мова оригіналу), хоча в тендерній документації Замовника зазначено «Оплата за надані послуги, буде здійснена по факту надання послуг відповідно до умов Договору» (мова оригіналу);

- в тендерній документації Замовника зазначено, що «Гарантійні термін на надані послуги повинен становити не менше 12 місяців» (мова оригіналу). У тендерній пропозиції ПП «РІМ-ЦЕНТР» зазначено: «4.2 Гарантійний строк експлуатації фрез 12 місяців з дати введення в експлуатацію,» (мова оригіналу), відсутня крапка після пункту 4.2 та вкінці речення замість крапки стоїть кома. У тендерній пропозиції ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» зазначено: «4.2 Гарантійний строк експлуатації фрез 10 місяців з дати введення в експлуатацію,» (мова оригіналу), відсутня крапка після пункту 4.2 та вкінці речення замість крапки стоїть кома. Тобто, зазначення ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» меншого гарантійного терміну на надані послуги, ніж передбачено вимогами тендерної документації Замовника у Торгах № 2, свідчить про участь останнього з метою забезпечення перемоги ПП «РІМ-ЦЕНТР»;

- після підпункту 4.1 в обох Учасників торгів однаковий відступ після слова згідно;

- Учасниками торгів однаково зазначений пункт 4.1: «Виконавець гарантує точність обробки колісних пар згідно «Інструкції з формування, ремонту та утримання колісних пар тягового рухомого складу залізниць країни колії 1520 мм ВНД 32.0.07.001-2001» (нова редакція), затверджена наказом Укрзалізниці № 023-ЦЗ від 03.02.2011 року (мова оригіналу), хоча в тендерній документації Замовника на Торги № 2 зазначено наступне: «Конструкція збірної фасонної фрези повинна бути такою, щоб кожний циліндричний твердосплавний різець обробляв нову ділянку робочої поверхні профілю кочення колеса

відповідно до вимог «Інструкції з формування, ремонту та утримання колісних пар тягового рухомого складу залізниць країни колії 1520 мм ВНД 32.0.07.001-2001» (нова редакція), затверджена наказом Укрзалізниці № 023-ЦЗ від 03.02.2011 року» (мова оригіналу).

- однаково зазначений пункт 5: «Надання послуг виконується на умовах та у строк відповідно до Договору» (мова оригіналу), хоча в тендерній документації Замовника зазначено «Оплата за надані послуги, буде здійснена по факту надання послуг відповідно до умов Договору» (мова оригіналу).

Малюнок 5

Малюнок 6

інформація, доступ до якої обмежено інформація, доступ до якої обмежено

- (73) Отже, подання ПП «РІМ-ЦЕНТР» та ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» у складі тендерних пропозицій на Торги № 1-2 документів, які мають спільні помилки, схожості в оформленні та інші об'єднуючі особливості не може пояснюватись випадковим збігом обставин, а свідчить про узгодження дій, спільну підготовку документів та обмін інформацією між ПП «РІМ-ЦЕНТР» та ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» під час підготовки та участі в Торгах № 1-2.

4.4. Неподання ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» повного пакету документів, які вимагались тендерними документаціями Замовника на Торги № 1-2.

ТОРГИ № 1

- (74) В тендерній документації Замовника на Торги № 1 передбачалось надання учасниками документального підтвердження досвіду виконання аналогічного договору, а саме довідки у довільній формі, що містить інформацію про наявність досвіду роботи на ринку та виконання аналогічного господарського договору у кількості не менше одного з обов'язковим зазначенням: замовника-клієнта; назви предмету договору; обсягу послуг (кількість відремонтованих фрез колісо-фрезерних верстатів) та/або суми договору, а також листи/відгуки у кількості не менше одного від контрагента згідно договору, зазначеного в довідці. Аналогічним договором вважається договір на надання послуг з ремонту фрез колісо-фрезерних верстатів.
- (75) В складі тендерної пропозиції на Торги № 1 ПП «РІМ-ЦЕНТР» надав довідку про підтвердження досвіду виконання аналогічних договорів від 04.08.2017 № 33, в якій зазначений замовник-клієнт, назва предмету договору, обсяг послуг, комплектів та в додатку до якої містяться листи-відгуки про успішний досвід співпраці по ремонту фасонних фрез для обробки профілю бандажів колісних пар на верстатах моделі КЖ-20 від ВІДОКРЕМЛЕНОГО ПІДРОЗДІЛУ МОТОРВАГОННОГО ДЕПО ФАСТІВ-1 ДЕРЖАВНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНО-ГАЛУЗЕВОГО ОБ'ЄДНАННЯ «ПІВДЕННО-ЗАХІДНА ЗАЛІЗНИЦЯ» від 30.10.2015 № РПЧ-8/-2894 та від СЛУЖБИ ЛОКОМОТИВНОГО ХОЗЯЙСТВА «ЛОКОМОТИВНОЕ ДЕПО СЛАВЯНСК» ГОСУДАРСТВЕННОГО ПРЕДПРИЯТИЯ «ДОНЕЦКАЯ ЖЕЛЕЗНАЯ ДОРОГА» від 27.10.2015 № 522.
- (76) В складі тендерної пропозиції ТОВ «БУДДЕТАЛЬ», наданої на участь у Торгах № 1, міститься довідка про підтвердження досвіду виконання аналогічних договорів від 09.08.2017 № 2, в якій зазначений замовник-клієнт, назва предмету договору, обсяг послуг, комплектів та в додатку до якої відсутні листи-відгуки про успішний досвід співпраці по ремонту фасонних фрез для обробки профілю бандажів колісних пар на верстатах моделі КЖ-20.

ТОРГИ № 2

- (77) В тендерній документації Замовника на Торги № 2 передбачалось надання учасниками документального підтвердження досвіду виконання аналогічного договору, а саме довідки у довільній формі, що містить інформацію про наявність досвіду роботи на ринку та виконання аналогічного господарського договору у кількості не менше одного з обов'язковим зазначенням: замовника-клієнта; назви предмету договору; обсягу послуг (кількість відремонтованих фрез колісо-фрезерних верстатів) та/або суми договору, а також листи/відгуки у кількості не менше одного від контрагента згідно договору, зазначеного в довідці. Аналогічним договором вважається договір на надання послуг з ремонту фрез колісо-фрезерних верстатів
- (78) В складі тендерної пропозиції на Торги № 2, ПП «РІМ-ЦЕНТР» надав довідку про підтвердження досвіду виконання аналогічних договорів від 11.05.2018 № 33-1, в якій зазначений замовник-клієнт, назва предмету договору, обсяг послуг, комплектів та листи-відгуки про успішний досвід співпраці по ремонту фасонних фрез для обробки профілю бандажів колісних пар на верстатах моделі КЖ-20 від ВІДОКРЕМЛЕНОГО ПІДРОЗДІЛУ МОТОРВАГОННОГО ДЕПО ФАСТІВ-1 ДЕРЖАВНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНО-ГАЛУЗЕВОГО ОБ'ЄДНАННЯ «ПІВДЕННО-ЗАХІДНА ЗАЛІЗНИЦЯ» від 30.10.2015 № РПЧ-8/-2894 та від ВИРОБНИЧОГО ПІДРОЗДІЛУ «МОТОРВАГОННЕ ДЕПО ЛЬВІВ» РЕГІОНАЛЬНОЇ ФІЛІЇ ЛЬВІВСЬКА ЗАЛІЗНИЦЯ ПАТ «УКРАЇНСЬКА ЗАЛІЗНИЦЯ».
- (79) В складі тендерної пропозиції ТОВ «БУДДЕТАЛЬ», наданої на участь у Торгах № 2, відсутня довідка про підтвердження досвіду виконання аналогічних договорів та відсутні листи-відгуки про успішний досвід співпраці по ремонту фасонних фрез для обробки профілю бандажів колісних пар на верстатах моделі КЖ-20. Натомість містяться, зокрема:
- довідка про наявність в учасника обладнання та матеріально-технічної бази (основних будівельних машин, транспортних засобів, механізмів, устаткування) для виконання робіт за Договором про закупівлю;
 - довідка про кваліфікацію та досвід працівників, які будуть залучені до виконання робіт.
- (80) Таким чином, неподання ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» повного пакету документів для участі у Торгах № 1-2, які вимагались Замовником, свідчить про формальну участь вказаного учасника, що не відповідає суті конкурентних процедур закупівель і свідчить про узгодженість дій Учасників торгів під час участі у Торгах № 1-2.

4.5. Наявність комунікації між ПП «РІМ-ЦЕНТР» та ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» в період проведення Торгів № 1-2

- (81) Відповідно до інформації ТОВ «Закупки. Пром.Уа» від 28.04.2020 № 572/05 (вх. від 13.05.2020 № 53-01/372) Відповідачі під час реєстрації на майданчику зазначили контактних осіб та, зокрема, їх номери телефону:

ПП «РІМ-ЦЕНТР»:

- **ДЄДА Олексій** (інформація, доступ до якої обмежено);
- **e-mail:** інформація, доступ до якої обмежено

ТОВ «БУДДЕТАЛЬ»:

- **Олег Володимирович** (інформація, доступ до якої обмежено);
- **e-mail:** інформація, доступ до якої обмежено

- (82) ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» листом від 25.05.2020 № 25/05/07-20 (вх. від 25.05.2020 № 55-01/402) надало інформацію про номери телефонів, які використовувало ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» протягом II півріччя 2017 року та I півріччя 2018 року, а саме:

- директор ПАШКО Олександр Іванович (інформація, доступ до якої обмежено);
 - бухгалтер (інформація, доступ до якої обмежено);
 - Абросимов Олег Володимирович (інформація, доступ до якої обмежено).
- (83) Крім того, за інформацією АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «ПЕРШИЙ УКРАЇНСЬКИЙ МІЖНАРОДНИЙ БАНК» (лист від 17.06.2020 № 19.1/403, вх. від 30.06.2020 № 55-01/651кі, інформація з обмеженим доступом) номер телефону інформація, доступ до якої обмежено зазначений на картці із зразками підписів і відбитки печатки від 02.08.2017 директора ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» Пашко Олександра Івановича.
- (84) Відділенням встановлено, що в складі тендерної пропозиції ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» на фірмових бланках вказувалася електронна адреса інформація, доступ до якої обмежено. В складі тендерної пропозиції ПП «РІМ-ЦЕНТР» на фірмових бланках вказувалася електронна адреса інформація, доступ до якої обмежено.
- (85) Відповідно до інформації ПРИВАТНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «ВФ УКРАЇНА» (далі – ПрАТ «ВФ УКРАЇНА») від 07.05.2020 № 02/КІ-Б/54 (вх. від 12.05.2020 № 55-01/38кі, конфіденційна інформація) абонентський номер телефону інформація, доступ до якої обмежено був номером, який обслуговується на умовах передплатеного зв'язку, телекомунікаційні послуги за якими надаються знеособлено (анонімно). Номер телефону інформація, доступ до якої обмежено зареєстровано за інформація, доступ до якої обмежено (місце проживання/місцезнаходження: інформація, доступ до якої обмежено).
- (86) Згідно з інформацією, зазначеною в листі ПрАТ «ВФ УКРАЇНА», у період підготовки та участі в Торгах між абонентськими номерами інформація, доступ до якої обмежено (директор ПП «РІМ-ЦЕНТР») та інформація, доступ до якої обмежено (директор ТОВ «БУДДЕТАЛЬ») були неодноразові телефонні розмови (таблиця 6).

Таблиця № 6

Дата та час	Час з'єднання	Тривалість розмови (в секундах)
Період проведення Торгів № 1		
інформація, доступ до якої обмежено	інформація, доступ до якої обмежено	інформація, доступ до якої обмежено
інформація, доступ до якої обмежено	інформація, доступ до якої обмежено	інформація, доступ до якої обмежено
	інформація, доступ до якої обмежено	інформація, доступ до якої обмежено
інформація, доступ до якої обмежено	інформація, доступ до якої обмежено	інформація, доступ до якої обмежено
	інформація, доступ до якої обмежено	інформація, доступ до якої обмежено
	інформація, доступ до якої обмежено	інформація, доступ до якої обмежено
Період проведення Торгів № 2		
інформація, доступ до якої обмежено	інформація, доступ до якої обмежено	інформація, доступ до якої обмежено
інформація, доступ до якої обмежено	інформація, доступ до якої обмежено	інформація, доступ до якої обмежено

<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>

- (87) Отже, наявність протягом періоду проведення Торгів № 1-2 постійних та тривалих телефонних розмов між абонентськими номерами, що належать директору ПП «РІМ-ЦЕНТР» (*інформація, доступ до якої обмежено*) та директору ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» (*інформація, доступ до якої обмежено*), свідчить про обмін інформацією між Відповідачами.
- (88) Відповідно до інформації ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УКРНЕТ» (далі – ТОВ «УКРНЕТ»), наданої листом від 28.04.2020 № 161/01/01-08 (вх. від 05.05.2020 № 55-01/36кі, конфіденційна інформація), електронна поштова скринька *інформація, доступ до якої обмежено* зареєстрована 07.08.2012, при реєстрації вказано наступні дані: *інформація, доступ до якої обмежено*, контакти: *інформація, доступ до якої обмежено*.
- (89) Відповідно до інформації ТОВ «УКРНЕТ» електронна поштова скринька *інформація, доступ до якої обмежено* зареєстрована 18.09.2015, при реєстрації вказано наступні дані: *інформація, доступ до якої обмежено*; контакти: *інформація, доступ до якої обмежено*.

- (90) ТОВ «УКРНЕТ» листом від 28.04.2020 № 161/01/01-08 (вх. від 05.05.2020 № 55-01/36кі, конфіденційна інформація) надало інформацію про листування користувачів електронних поштових скриньок *інформація, доступ до якої обмежено* та *інформація, доступ до якої обмежено* у періоди з 01.07.2017 по 30.09.2017 та з 01.01.2018 по 30.06.2018.
- (91) Аналізом отриманої інформації, наданої ТОВ «УКРНЕТ», Відділенням встановлено, що з електронної адреси *інформація, доступ до якої обмежено* (ПП «РІМ-ЦЕНТР») надсилалися листи на електронну адресу *інформація, доступ до якої обмежено*. Інформація наведена у таблиці № 7.

Таблиця № 7

Відправник	Дата надсилання	Час надсилання	Отримувач
<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>

- (92) Перша частина електронної адреси *інформація, доступ до якої обмежено* співпадає з прізвищем директора *інформація, доступ до якої обмежено*, друга частина – з назвою ТОВ «БУДДЕТАЛЬ». Відділенням встановлено, що ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» на фірмових бланках документів, які подавалися на участь в Торгах № 1-2 вказувалася електронна адреса *інформація, доступ до якої обмежено*.
- (93) Отже, листування між електронною поштовою скринькою ПП «РІМ-ЦЕНТР» та електронною поштовою скринькою, назва якої співпадає з прізвищем директора ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» та назвою вказаного товариства, до періоду проведення Торгів № 2 та після не може бути випадковим збігом обставин, а свідчить про обмін інформацією між Відповідачами.
- (94) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних закупівлях, є конкурентами, а, отже, повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію
- (95) Справжність змагання при проведенні аукціонів забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях конкурсних торгів. Зокрема, учасники торгів під час підготовки своїх тендерних пропозицій конкурують між собою та повинні формувати пропозицію самостійно (незалежно від інших учасників). Враховуючи зазначене, під час проведення аукціону пропозиція конкурсних торгів, що перемогла, повинна містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам умови.
- (96) Погодження поведінки при формуванні своїх конкурсних пропозицій Учасниками торгів призводить до заміни конкуренції на координацію поведінки зазначених суб'єктів господарювання з метою створення видимості конкуренції у аукціоні, що в свою чергу призводить до спотворення їх результатів.
- (97) Вищезазначені факти у сукупності з іншими встановленими обставинами свідчать про попереднє погодження Відповідачами умов участі в Торгах № 1-2 та вчинення Учасниками торгів антиконкурентних узгоджених дій.

5. Висновки у Справі та кваліфікація дій Відповідачів

- (98) Таким чином, наведені вище обставини свідчать про обізнаність Відповідачів про участь кожного з них у Торгах № 1-2 та узгодження між ними спільної поведінки.
- (99) Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки пропозицій конкурсних торгів для участі в Торгах № 1-2 Відповідачі були обізнані щодо участі один одного в зазначених торгах, що підтверджується, зокрема, таким:

ТОРГИ № 1

- використанням послуг одного електронного майданчика, вхід до аукціонів лише ПП «РІМ-ЦЕНТР» та можливим не здійсненням входу ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» в аукціони та не здійсненням пониження цінкових пропозицій жодним з Учасників торгів під час раундів аукціонів;
- нехарактерною схожістю в оформленні, структурі та змісті документів, допущенні однакових помилок в документах тендерних пропозицій Учасників торгів;
- наявністю комунікації між Відповідачами;
- неподанням ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» повного пакету документів, які вимагалися тендерною документацією у Торгах № 1;
- нездійсненням ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» пониження цінкових пропозицій під час участі в аукціоні у Торгах № 1;

ТОРГИ № 2

- використанням послуг одного електронного майданчика, вхід до аукціонів лише ПП «РІМ-ЦЕНТР» та можливим не здійсненням входу ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» в аукціони та не здійсненням пониження цінкових пропозицій жодним з Учасників торгів під час раундів аукціонів;
 - нехарактерною схожістю в оформленні, структурі та змісті документів, допущенні однакових помилок в документах тендерних пропозицій Учасників торгів;
 - наявністю комунікації між Відповідачами;
 - неподанням ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» повного пакету документів, які вимагалися тендерною документацією у Торгах № 2;
 - ненадання ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» забезпечення тендерної пропозиції, яка вимагалися тендерною документацією Замовником по Торгах № 2;
 - нездійсненням ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» пониження цінкових пропозицій під час участі в аукціоні у Торгах № 2.
- (100) Таким чином, наведені вище обставини свідчать про обізнаність Відповідачів про участь кожного з них у Торгах № 1-2 та узгодження між ними спільної поведінки.
- (101) Наведені вище обставини наявності між Відповідачами спільних інтересів та взаємозв'язків, обізнаність та системність поведінки останніх під час підготовки та проведення Торгів № 1-2 свідчать про те, що Відповідачі мали можливість узгодити та узгодили свою поведінку під час проведення Торгів № 1-2, замінивши ризик, який породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки.
- (102) Така координація економічної поведінки Відповідачів призвела до усунення між ними конкуренції під час проведення Торгів № 1-2.
- (103) Держава та суспільство загалом зацікавлені в тому, щоб укласти контракти на закупівлю товарів, робіт або послуг із суб'єктом господарювання, який запропонує найкращу,

максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає вимогам процедури закупівлі.

- (104) 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 неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.
- (105) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушення законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (106) 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.
- (107) Таким чином, встановленими у Справі обставинами у їх сукупності доведено, що ПП «РІМ-ЦЕНТР» та ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачені пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених РЕГІОНАЛЬНОЮ ФІЛІЄЮ «ПІВДЕННО-ЗАХІДНА ЗАЛІЗНИЦЯ» ПУБЛІЧНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «УКРАЇНСЬКА ЗАЛІЗНИЦЯ» (ідентифікаційний код юридичної особи – *інформація, доступ до якої обмежено*; місцезнаходження: *інформація, доступ до якої обмежено*) на закупівлі:
- «Капітальний ремонт фрез КЖ-20 (ДК 021:2015:50530000-9 – Послуги з ремонту і технічного обслуговування техніки)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»: UA-2017-07-26-000922-b);
 - «Ремонт фрез КЖ-20 по ТЧ-1, 3, 4, 7 (ДК 021:2015:50530000-9 – Послуги з ремонту і технічного обслуговування техніки)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»: UA-2018-05-10-001174-a).

6. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (108) Відділенням листом від 13.06.2024 № 70-02/1559є надіслано ПП «РІМ-ЦЕНТР» копію подання з попередніми висновками у Справі.
- (109) На подання з попередніми висновками у Справі ПП «РІМ-ЦЕНТР» листом від 23.06.2024 № 12 (вх. від 24.06.2024 № 70-01/1596) (далі – Лист) надало свої заперечення, відповідно до яких вказаний суб'єкт господарювання з висновками про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції не погоджується.
- (110) ПП «РІМ-ЦЕНТР» у Листі зазначило, що висновки Відділення, викладені в поданні, не відповідають Закону України «Про захист економічної конкуренції», а саме Відділенням не досліджено та не зроблено висновки про конкурентну поведінку Відповідачів по цій справі. Без цього, на думку ПП «РІМ-ЦЕНТР», не можна стверджувати про порушення Відповідачами пункту 4 частини другої статті 6, пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (111) Крім того, ПП «РІМ-ЦЕНТР» в Листі зазначає, що *«Негативний вплив на конкуренцію є визначальним для розуміння антиконкурентності узгоджених дій. Тобто, якщо узгоджені дії чинять негативний вплив на конкуренцію, така поведінка суб'єктів господарювання стає протиправною, а дії – антиконкурентними...»* (мова оригіналу).
- (112) Вказані заперечення ПП «РІМ-ЦЕНТР» спростовуються наступним.

- (113) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» економічна конкуренція (конкуренція) – 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 товарів на ринку.
- (114) Статтею 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (115) Згідно зі статтею 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції. Антиконкурентними узгодженими діями, визнаються узгоджені дії, які стосуються, зокрема, спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (116) В постанові Верховного Суду від 27.05.2021 у справі № 903/23/19 зазначено, що для кваліфікації дій суб'єктів господарювання антиконкурентними узгодженими не є обов'язковою умовою наявність негативних наслідків таких дій у вигляді завдання збитків, порушень прав та охоронюваних законом інтересів інших господарюючих суб'єктів чи споживачів, оскільки достатнім є встановлення самого факту погодження конкурентної поведінки, яка може мати негативний вплив на конкуренцію. Отже, для визнання органом Антимонопольного комітету України порушення законодавства про захист економічної конкуренції вчиненим достатнім є встановлення й доведення наявності наміру суб'єктів господарювання погодити (скоординувати) власну конкурентну поведінку, зокрема шляхом обміну інформацією під час підготовки та участі у торгах, що разом з тим призводить або може призвести до переваги одного з учасників під час конкурентного відбору з метою визначення переможця процедури торгів. Негативним наслідком при цьому є сам факт спотворення результатів торгів (через узгодження поведінки конкурентами). Узгоджена поведінка учасників торгів не відповідає суті конкурсу. Змагальність під час торгів забезпечується таємністю інформації. З огляду на зміст статей 1, 5, 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», змагальність учасників процедури закупівлі передбачає самостійні та незалежні дії (поведінку) кожного з них, обов'язок готувати свої пропозиції окремо, без обміну інформацією.
- (117) Близька за змістом правова позиція висловлена у низці постанов Верховного Суду, в тому числі в постановах Верховного Суду від 13.03.2018 у справі № 924/381/17, від 12.06.2018 зі справи № 922/5616/15, від 18.10.2018 у справі № 916/3214/17, від 18.12.2018 у справі № 922/5617/15, від 05.03.2020 у справі № 924/552/19, від 11.06.2020 у справі № 910/10212/19, від 22.10.2019 у справі № 910/2988/18, від 05.08.2018 у справі № 922/2513/18, від 07.11.2019 у справі № 914/1696/18, від 02.07.2020 у справі № 927/741/19.
- (118) Таким чином, наведені Відділенням обставини у поданні з попередніми висновками у Справі свідчать про обмін інформацією Відповідачів, обізнаність та узгодження між ними спільної поведінки під час підготовки та проведення Торгів № 1-2.
- (119) Крім того, ПП «РІМ-ЦЕНТР» в Листі зазначає, що *«До 2016 року і відповідно до запровадження електронної системи публічних закупівель ТОВ «МІНТЕК» мав монополію на ринку надання послуг із ремонту фрез для обробки профілю бандажів колісних пар на верстаті моделі КЖ-20 що є предметом торгів по цій справі...Із запровадженням електронної системи публічних закупівель появилася можливість нашому підприємству подолати бар'єри монопольного ринку, організувавши відкриті*

торги. Протягом 2016-2018 років на ринку послуг з ремонту фрез було лише два реальних вітчизняних конкурента, це ПП «РІМ-ЦЕНТР» та ТОВ «МІНТЕК»... (мова оригіналу).

- (120) З урахуванням вищевказаного, ПП «РІМ-ЦЕНТР» визнало, що в період проведення Торгів № 1-2 на ринку надання послуг із ремонту фрез було лише два реальних вітчизняних конкурента (ПП «РІМ-ЦЕНТР» та ТОВ «МІНТЕК»), а ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» не відносився до суб'єктів господарювання, що здійснюють діяльність на ринку надання послуг із ремонту фрез, а, отже, ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» виступало учасником Торгів № 1-2 лише задля забезпечення перемоги ПП «РІМ-ЦЕНТР» та не мало на меті перемогти у даних процедурах закупівель.
- (121) ПП «РІМ-ЦЕНТР» в Листі також зазначає: *«Таким чином, узгоджена спільна, своя, економічна поведінка Відповідачів по цій справі не може вважатися антиконкурентною...»* (мова оригіналу), наводячи мету і обставини, задля якої була узгоджена вказана поведінка Відповідачів під час участі у Торгах №1-2.
- (122) Вказаним ПП «РІМ-ЦЕНТР» фактично підтверджує наявність узгодженої спільної економічної поведінки між ним та ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» під час підготовки та участі у Торгах № 1-2, що, в свою чергу, підтверджує вчинення ними порушень законодавства про захист економічної конкуренції, у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів Торгів № 1-2.
- (123) Отже, зміст цих заперечень не спростовує висновків Відділення щодо наявності антиконкурентних узгоджених дій у діях Відповідачів під час участі в Торгах № 1-2.
- (124) Слід зазначити, що доведення такого виду порушення як антиконкурентні узгоджені дії, у вигляді спотворення результатів торгів, ґрунтується на сукупності обставин, а не на окремому поодинокому факті.
- (125) Тобто питання про наявність узгоджених антиконкурентних дій має досліджуватися з огляду на усю сукупність обставин і доказів, з'ясованих і досліджених у справі, в їх взаємозв'язку.
- (126) Відділенням листом від 13.06.2024 № 70-02/1558е було надіслано ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» копію подання з попередніми висновками у Справі.
- (127) Зауважень або заперечень ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» до змісту подання з попередніми висновками у справі № 8/01-95-21 не надало.

7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (128) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, та зауваженнями і запереченнями ПП «РІМ-ЦЕНТР» не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії ПП «РІМ-ЦЕНТР» та ТОВ «БУДДЕТАЛЬ», які полягали у:

ТОРГИ № 1

- використанні послуг одного електронного майданчика, вході до аукціонів лише ПП «РІМ-ЦЕНТР» та можливого не здійснення входу ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» в аукціони та не здійсненні пониження цінових пропозицій жодним з Учасників торгів під час раундів аукціонів;
- нехарактерній схожості в оформленні, структурі та змісті документів, допущенні однакових помилок в документах тендерних пропозицій Учасників торгів;
- наявності комунікації між Відповідачами;

- неподанні ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» повного пакету документів, які вимагалися тендерною документацією у Торгах № 1;

- нездійсненні ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» пониження цінових пропозицій під час участі в аукціоні у Торгах № 1;

ТОРГИ № 2

- використанні послуг одного електронного майданчика, вході до аукціонів лише ПП «РІМ-ЦЕНТР» та можливого не здійснення входу ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» в аукціони та не здійсненні пониження цінових пропозицій жодним з Учасників торгів під час раундів аукціонів;

- нехарактерній схожості в оформленні, структурі та змісті документів, допущенні однакових помилок в документах тендерних пропозицій Учасників торгів;

- наявності комунікації між Відповідачами;

- неподанні ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» повного пакету документів, які вимагалися тендерною документацією у Торгах № 2;

- ненаданні ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» забезпечення тендерної пропозиції, яка вимагалися тендерною документацією Замовником по Торгах № 2;

- нездійсненні ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» пониження цінових пропозицій під час участі в аукціоні у Торгах № 2;

є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів.

(129) Така поведінка Відповідачів є порушеннями законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченими 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.

8. Визначення розміру штрафів

(130) Відповідно до абзацу другої 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.

(131) ПП «РІМ-ЦЕНТР» листом від 18.05.2024 № 11 (вх. від 27.05.2024 № 70-01/1351) надало інформацію щодо розміру доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2023 рік, який відповідно до податкової декларації платника єдиного податку третьої групи (юридичні особи) склав *інформація, доступ до якої обмежено*.

(132) За інформацією Головного управління ДПС у Дніпропетровській області (лист від 21.05.2024 № 23730/5/04-36-04-03-08, вх. від 31.05.2024 № 70-01/1412), обсяг доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт та послуг), отриманого ТОВ «БУДДЕТАЛЬ» за 2023 рік склав *інформація, доступ до якої обмежено*.

Відповідно до абзацу четвертого пункту 2 розділу II «Прикінцеві та перехідні положення» Закону України № 3295-IX від 09.08.2023 «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо вдосконалення законодавства про захист економічної конкуренції та діяльності Антимонопольного комітету України» справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, розгляд яких розпочато до дня набрання чинності цим Законом, розглядаються відповідно до законодавства, яке діяло до дня набрання чинності цим Законом.

Враховуючи вищевикладене та 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 України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (в 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 ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «РІМ-ЦЕНТР» (ідентифікаційний код юридичної особи – *інформація, доступ до якої обмежено*; місцезнаходження: *інформація, доступ до якої обмежено*) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «БУДДЕТАЛЬ» (ідентифікаційний код юридичної особи – *інформація, доступ до якої обмежено*; місцезнаходження: *інформація, доступ до якої обмежено*) 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, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених РЕГІОНАЛЬНОЮ ФІЛІЄЮ «ПІВДЕННО-ЗАХІДНА ЗАЛІЗНИЦЯ» ПУБЛІЧНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «УКРАЇНСЬКА ЗАЛІЗНИЦЯ» на закупівлю «Капітальний ремонт фрез КЖ-20 (ДК 021:2015:50530000-9 – Послуги з ремонту і технічного обслуговування техніки)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»: UA-2017-07-26-000922-b).

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «РІМ-ЦЕНТР» (ідентифікаційний код юридичної особи – *інформація, доступ до якої обмежено*) штраф у розмірі 35 000,00 (тридцять п'ять тисяч) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «БУДДЕТАЛЬ» (ідентифікаційний код юридичної особи – *інформація, доступ до якої обмежено*) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

4. Визнати, що ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «РІМ-ЦЕНТР» (ідентифікаційний код юридичної особи – *інформація, доступ до якої обмежено*; місцезнаходження: *інформація, доступ до якої обмежено*) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «БУДДЕТАЛЬ» (ідентифікаційний код юридичної особи – *інформація, доступ до якої обмежено*; місцезнаходження: *інформація, доступ до якої обмежено*) 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, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених РЕГІОНАЛЬНОЮ ФІЛІЄЮ «ПІВДЕННО-ЗАХІДНА ЗАЛІЗНИЦЯ»

ПУБЛІЧНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «УКРАЇНСЬКА ЗАЛІЗНИЦЯ» на закупівлю «Ремонт фрез КЖ-20 по ТЧ-1, 3, 4, 7 (ДК 021:2015:50530000-9 – Послуги з ремонту і технічного обслуговування техніки)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»: UA-2018-05-10-001174-a).

5. За порушення, зазначене в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «РІМ-ЦЕНТР» (ідентифікаційний код юридичної особи – *інформація, доступ до якої обмежено*) штраф у розмірі 35 000,00 (тридцять п'ять тисяч) гривень.

6. За порушення, зазначене в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «БУДДЕТАЛЬ» (ідентифікаційний код юридичної особи – *інформація, доступ до якої обмежено*) штраф у розмірі 68 000,00 (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.

Відповідно до частини восьмої 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

Юрій ГЛАДИК