



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

ТИМЧАСОВА АДМІНІСТРАТИВНА КОЛЕГІЯ РІШЕННЯ

22 серпня 2019 р.

Київ

№ 59-р/тк

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Науково-виробниче об'єднання «МДС» (далі – ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС») і товариство з обмеженою відповідальністю «ЄВК» (далі – ТОВ «ЄВК») брали участь у торгах на закупівлю запасних частин до пасажирських вагонів [оголошення в системі електронних закупівель «Prozorro» № UA-2016-12-13-002130-b], проведених філією «Центр забезпечення виробництва» ПАТ «Укрзалізниця».

При цьому зазначені суб'єкти господарювання спільно готувалися до участі в торгах, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в торгах.

За результатами розгляду справи № 143-26.13/89-17 такі дії ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» і ТОВ «ЄВК» визнано антиконкурентними узгодженими діями, які 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 ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» накладено штраф у загальному розмірі 2 350 000 грн.

Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 143-26.13/89-17 про порушення ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» (ідентифікаційний код юридичної особи 39887371) і ТОВ «ЄВК» (ідентифікаційний код юридичної особи 37452989) законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання про попередні висновки Департаменту розслідувань порушень законодавства про захист економічної конкуренції від 28.05.2019 № 143-26.13/89-17/239-спр,

ВСТАНОВИЛА:

1. ВІДПОВІДАЧІ

- (1) Відповідачами у Справі є такі суб'єкти господарювання.
- (2) Товариство з обмеженою відповідальністю «ЄВК» (далі – ТОВ «ЄВК») (вул. Орджонікідзе, буд. 15, м. Запоріжжя, 69106, ідентифікаційний код юридичної особи 37452989).

- (3) Як вбачається з відомостей щодо ТОВ «ЄВК», які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних та фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності товариства є установа та монтаж машин і устаткування (код КВЕД 33.20).
- (4) Товариство з обмеженою відповідальністю «Науково-виробниче об'єднання «МДС» (далі – ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС»)) (вул. Фільтрова, буд. 21, м. Запоріжжя, 69009, ідентифікаційний код юридичної особи 39887371).
- (5) Як вбачається з відомостей щодо ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС», які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних та фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності товариства є виробництво залізничних локомотивів і рухомого складу (код КВЕД 30.20).
- (6) Відповідно до здійснення 21.03.2019 державної реєстрації змін до установчих документів юридичної особи (запис № 12241050007073346) ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» змінило назву на товариство з обмеженою відповідальністю «Стройактив» (далі – ТОВ «Стройактив» або ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС»).
- (7) Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних та фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, вбачається, що ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» (ТОВ «Стройактив») з 16.05.2019 знаходиться в стані припинення.
- (8) Отже, Відповідачі (або Учасники) є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

2. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (9) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 26.07.2017 № 06/149-р розпочато розгляд справи № 143-26.13/89-17 за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «ЄВК» (ідентифікаційний код юридичної особи 37452989) і товариством з обмеженою відповідальністю «Науково-виробниче об'єднання «МДС» (ідентифікаційний код юридичної особи) порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю запасних частин пасажирських вагонів [оголошення в системі електронних закупівель «Prozorro» № UA-2016-12-13-002130-b], проведених філією «Центр забезпечення виробництва» ПАТ «Укрзалізниця».
- (10) Листом Комітету від 26.07.2017 № 143-29/06-8073 копія розпорядження була надіслана ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС».
- (11) Листом Комітету від 26.07.2017 № 143-29/06-8074 копія розпорядження була надіслана ТОВ «ЄВК».
- (12) Листом Комітету від 29.05.2019 № 143-29/06-6903 копія подання про попередні висновки у справі № 143-26.13/89-17 (далі – Подання про попередні висновки) була надіслана ТОВ «ЄВК» за його місцезнаходженням.

- (13) Листом Комітету від 29.05.2019 № 143-29/06-6904 копія подання про попередні висновки у справі № 143-26.13/89-17 (далі – Подання про попередні висновки) була надіслана ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» за його місцезнаходженням.
- (14) 15.08.2019 інформація про попередні висновки від 28.05.2019 № 143-26.13/89-17/239-спр у справі № 143-26.13/89-17 була розміщена на офіційному вебсайті Комітету.
- (15) На зазначене подання ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» не надали Комітету своїх міркувань, пропозицій або заперечень.

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (16) Філія «Центр забезпечення виробництва» ПАТ «Укрзалізниця» (далі – Замовник) провела відкриті торги на закупівлю запасних частин до пасажирських вагонів згідно з оголошенням № UA-2016-12-13-002130-b, розміщеним у системі електронних закупівель «Prozorro» на офіційному сайті <https://prozorro.gov.ua/tender> (далі – Торги або Процедура закупівлі).
- (17) Місце поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг – матеріальний склад ДП «Укрзалізничпостач» (08500, Київська обл., м. Фастів, вул. Шевченка, 48).
- (18) Строк поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг: до 31 грудня 2017 року.
- (19) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 01 лютого 2017 року о 10:00. Початок аукціону: 13 лютого 2017 року об 11:21. Очікувана вартість: 11 781 637,66 UAH з ПДВ.
- (20) Відповідно до протоколу розкриття Замовником були отримані пропозиції:

Найменування учасника	Початкова цінова пропозиція	Кінцева цінова пропозиція
ТОВ «ЄВК»	11 781 637,66 грн	11 781 637,66 грн
ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС»	11 734 510,82 грн	11 734 510,82 грн

- (21) Переможцем у відкритих торгах на закупівлю запасних частин до пасажирських вагонів було визнано ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС», з яким Замовником укладено відповідний договір № ЦЗВ-03-00317-01 від 03.03.2017 на загальну суму 11 734 510,82 грн (з ПДВ).
- (22) До цього договору 28.12.2017 були внесені зміни додатковою угодою № 1.
- (23) Відповідно до цієї додаткової угоди № 1 була включена до договору поставки ЦЗВ-03-00317-01 від 28.12.2017 специфікація № 2 на суму 2 025 134,99 грн з ПДВ і, відповідно, збільшена загальна вартість продукції, яка становить 13 759 645,81 грн з ПДВ та термін дії договору продовжено до 31.03.2018.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (24) За результатами аналізу інформації та матеріалів, отриманих під час розгляду справи № 143-26.13/89-17, виявлено обставини, які можуть свідчити про вчинення ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю запасних

частин пасажирських вагонів, проведених філією «Центр забезпечення виробництва» ПАТ «Укрзалізниця» відповідно до оголошення № UA-2016-12-13-002130-b.

4.1. Цінові пропозиції Відповідачів під час участі у Процедурі закупівлі

- (25) Учасники запропонували на Торги запасні частини до пасажирських вагонів одного виробника («Евак ГмбХ», Німеччина) із ціновою пропозицією ТОВ «ЄВК» (11 781 637,66 грн (з ПДВ)) та ціновою пропозицією ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» (11 734 510,82 грн (з ПДВ)), які є майже ідентичними й відрізняються на 0,4 відсотка щодо кожної запропонованої продукції.
- (26) Порівняльний аналіз цін на запасні частини пасажирських вагонів у пропозиціях ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» наведено в таблиці:

№ п/п	Найменування продукції, зазначеної в ТД	Одиниця виміру	Кількість	Ціна, зазначена у пропозиції ТОВ «ЄВК», грн б/ПДВ	Ціна, зазначена у пропозиції ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС», грн б/ПДВ	Різниця цінових пропозицій між ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС»
1	Сопло злива	шт.	51	52 638,12	52 427,49	0,4%
2	Фільтр	шт.	25	51 307,25	51 102,00	0,4%
3	Кабель з роз'ємом	шт.	34	229 323,20	228 405,88	0,4%
4	Клапан швидкого вихлопу	шт.	31	50 861,39	50 658,03	0,4%
5	Муфта швидкого з'єднання	шт.	30	8 729,10	8 694,30	0,4%
6	Фітінг прямий	шт.	57	3 995,13	3 979,17	0,4%
7	Муфта кутова	шт.	29	4 057,68	4 041,44	0,4%
8	Прокладка	шт.	127	21 141,69	21 056,60	0,4%
9	Заслінка	шт.	4	69 690,72	69 411,96	0,4%
10	Ущільнювальне кільце 1/4" 17,9x13,4x2	шт.	280	22 405,60	22 316,00	0,4%
11	Ущільнювальне кільце 3/8" арт. 20-10078	шт.	281	22 485,62	22 395,70	0,4%
12	Клапан швидкого вихлопу	шт.	61	89 426,00	89 068,54	0,4%
13	Датчик рівня	шт.	33	235 793,58	234 850,44	0,4%

14	Блок унітазний	шт.	1	208 857,13	208 021,70	0,4%
15	Розводка кабельна унітаза	шт.	67	522 855,94	520 764,20	0,4%
16	Індикатор вихода зі строю	шт.	16	115 029,28	114 569,12	0,4%
17	Індикатор зайнятості	шт.	15	107 739,15	107 308,20	0,4%
18	Блок зворотного змиву	шт.	8	57 780,00	57 548,88	0,4%
19	Панель управління	шт.	2	194 586,44	193 808,10	0,4%
20	Блок унітазний	шт.	2	452 020,22	450 212,14	0,4%
21	Заслонка	шт.	49	816 080,79	812 816,41	0,4%
22	Заслонка	шт.	36	617 399,64	614 930,04	0,4%
23	Прокладка	шт.	40	2 956,00	2 944,00	0,4%
24	Угольник	шт.	14	2 057,72	2 049,46	0,4%
25	Кільце ущільнююче	шт.	141	11 282,82	11 237,70	0,4%
26	Кільце ущільнююче	шт.	141	11 282,82	11 237,70	0,4%
27	Кабель з роз'ємом	шт.	21	118 186,11	117 713,40	0,4%
28	Паста мідна	шт.	7	7 384,65	7 355,11	0,4%
29	Компресор JUN-AIR, Тур 600 110 DC	шт.	10	1 825 392,00	1 818 090,40	0,4%
30	Насос вакуумний	шт.	8	234 699,36	233 760,56	0,4%
31	Вакуумний насос V3.0.2K 600	шт.	52	1 481 185,16	1 475 260,28	0,4%
32	Датчик тиску V1.0 0,2 bar, Au (goldko)	шт.	158	539 149,72	536 993,02	0,4%
33	Клапан магнітний 2/2-канальний 1/4" 24VDC (NORGREN 8496004.826404 00)	шт.	117	925 857,27	922 154,22	0,4%
34	Бак водяний для	шт.	19	121 946,56	121 458,83	0,4%

	ЕЧТ- систем на VTS-569-II-ZU					
35	Фільтр із регулятором напівавтоматичний	шт.	16	103 974,24	103 558,40	0,4%
36	Клапан швидкого вихлопу для ЕЧТ - систем на VT-S-569-II-ZU	шт.	23	17 908,72	17 837,19	0,4%
37	Муфта швидкого з'єднання	шт.	65	11 549,20	11 503,05	0,4%
38	Перехідник труби зливний для ЕЧТ - систем на основі VTS-568-II-H и VT-S-569-II-ZU	шт.	48	22 925,76	22 834,08	0,4%
39	Сидіння для ЕЧТ- систем на основі VTS-568-II-H и VT-S-569-II-ZU	шт.	32	219 476,48	218 598,72	0,4%
40	Кнопка змиву	шт.	42	206 613,12	205 786,56	0,4%

- (27) З наведеної таблиці спостерігається відхилення цінових пропозицій ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» щодо 40 товарів від цінових пропозицій ТОВ «ЄВК» на 0,4 відсотка. Також на однакові пункти найменування товару Учасники запропонували однакові еквіваленти товару. У складі пропозицій конкурсних торгів Учасники надали однакові документи на підтвердження відповідності запропонованої продукції технічним вимогам, установленим документацією конкурсних торгів (копії сертифікатів відповідності, технічних умов, листів).
- (28) Зазначені підходи до ціноутворення були б неможливими без попереднього погодження ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» своєї поведінки під час підготовки до участі у Процедурі закупівлі.

- (29) З цього випливає, що участь у Торгах ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» обумовлена домовленістю між цими Учасниками Торгів щодо їх результатів.
- (30) При цьому ТОВ «ЄВК» запропонувало на Торги запасні частини до пасажирських вагонів за ціною 11 781 637,66 грн, що збігається з очікуваною вартістю предмета закупівлі замовника – 11 781 637,66 грн.
- (31) Оскільки ціна предмета закупівлі є основою (єдиним критерієм) оцінки пропозицій учасників конкурсних торгів, що безпосередньо зазначено в документації конкурсних торгів Замовника, то учасники торгів мали змагатись саме за цим критерієм.
- (32) Подання ТОВ «ЄВК» пропозиції конкурсних торгів, яка збігається з очікуваною вартістю Процедури закупівлі, та не зниження ціни під час проведення аукціону свідчить про відсутність намірів у ТОВ «ЄВК» перемогти у Процедурі закупівлі.
- (33) Отже, Відповідачі зазначили ціни своїх пропозицій конкурсних торгів таким чином, щоб забезпечити перемогу заздалегідь визначеному суб'єкту господарювання, а саме ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС».
- (34) Тобто, ТОВ «ЄВК», пропонуючи однакові з ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» запасні частини до пасажирських вагонів одного й того самого виробника, при цьому підвищуючи на незначний рівень усі свої цінові пропозиції на Торгах, створювало уявлення про наявність конкуренції, у той же час забезпечуючи перемогу визначеному суб'єкту господарювання – ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС», що, у свою чергу, свідчить про узгоджені дії між Відповідачами.

4.2. Подання пропозицій з однієї ІР-адреси

- (35) Для участі в аукціоні обидва Учасники завантажували початкові пропозиції з однієї ІР-адреси (що підтверджується листом ТОВ «Інформаційні технології» вих. № 98 від 01.03.2018 (вих. № 8-143/2751 від 12.03.2018) та листом ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» вих. № 02.03.2018-3 від 02.03.2018 (вих. № 8-143/241-кі від 20.03.2018)): *(конфіденційна інформація)*.
- (36) У зазначені дати та час вищевказану ІР-адресу було закріплено за ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС», яке завантажувало початкові пропозиції на торги відразу від двох учасників (ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС»).
- (37) За інформацією ТОВ «Фрінет» (лист вих. № 845 від 27.08.2018, вх. № 8-143/10394 від 30.08.2018), послуги з доступу до мережі Інтернет за ІР-адресою 109.251.146.244 закріплено за абонентом ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» (ідентифікаційний код 39887371) та надаються за адресою: вул. Повітрофлотська, буд. 2 а, м. Дніпро, 49017 на підставі договору № 561701685 від 06.06.2016.

Вищевказана IP-адреса закріплена за ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» з 01.10.2016 по теперішній час.

- (38) Також слід зауважити, що згідно з відомостями з Єдиного державного реєстру юридичних та фізичних осіб-підприємців, місцезнаходженням ТОВ «ЄВК» на момент подання пропозицій на Торги було зазначено адресу: вул. Берегового, буд. 35 с, смт Губиниха, Новомосковський р-н, Дніпропетровська обл., 51251. Проте цінові пропозиції ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» подавались в один день, з однієї IP-адреси та за допомогою обладнання, яке знаходиться за адресою ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» (вул. Повітрофлотська, буд. 2 а, м. Дніпро, 49017).
- (39) Інформація, викладена вище, свідчить про те, що ТОВ «ЄВК» використовувало для подання пропозиції конкурсних торгів IP адресу, яка належить ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС», яке було його конкурентом під час участі у Процедурі закупівлі.
- (40) Отже, використання однакової IP-адреси Відповідачами під час подання пропозицій за умови, що Відповідачі зареєстровані в різних населених пунктах, а IP-адреса закріплена за одним із Відповідачів за адресою його реєстрації, свідчить про координацію поведінки та спільну участь Відповідачів у Торгах.

4.3. Надання фінансової допомоги

- (41) Листом від 15.06.2018 № Е.30.0.0.0/4-245524 БТ (вх. № 11-143/575-кі від 26.06.2018) ПАТ КБ «Приватбанк» надало копії банківських виписок за банківськими рахунками ТОВ «ЄВК», відповідно до яких виявлено надання Відповідачами один одному безвідсоткової фінансової допомоги.
- (42) Так, у 2015 році ТОВ «ЄВК» отримало безвідсоткову зворотну фінансову допомогу від ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» (ідентифікаційний код 39887371) *(конфіденційна інформація)*.
- (43) У 2016 році ТОВ «ЄВК» отримало безвідсоткову зворотну фінансову допомогу від ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» (ідентифікаційний код 39887371) *(конфіденційна інформація)*.
- (44) У 2017 році ТОВ «ЄВК» отримало безвідсоткову зворотну фінансову допомогу від ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» (ідентифікаційний код 39887371) *(конфіденційна інформація)*.
- (45) Відповідно до абзацу восьмого підпункту 14.1.257 пункту 14.1 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 інших видів компенсацій у вигляді користування такими коштами.

- (46) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначальною характеристикою економічної конкуренції є змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваги над іншими суб'єктами господарювання.
- (47) При цьому означене змагання не залишає місця таким обставинам, як надання фінансової допомоги, оскільки надання такої допомоги збільшує шанси того суб'єкта господарювання у змаганні, який цю допомогу отримує, по відношенню до того суб'єкта господарювання, який таку допомогу надає.
- (48) Крім того, за своєю суттю фінансова допомога може надаватися між суб'єктами господарювання, які поєднані або споріднені між собою спільністю економічних інтересів, оскільки вона надається на безвідсотковій основі.
- (49) Відповідно до статті 42 Господарського кодексу України підприємництво - це самостійна, ініціативна, систематична, на власний ризик господарська діяльність, що здійснюється суб'єктами господарювання (підприємцями) з метою досягнення економічних і соціальних результатів та одержання прибутку.
- (50) Отже, у разі неповернення фінансової допомоги прибуток суб'єкта господарювання зменшиться на відповідну величину, а такий суб'єкт господарювання не досягне мети своєї діяльності.
- (51) Виходячи з наведеного суб'єкт господарювання, який надає фінансову допомогу, крім всього переліченого, зацікавлений у фінансових результатах того, хто таку допомогу отримує, оскільки розраховує на її повернення.
- (52) Наведене свідчить про єдність інтересів Відповідачів та відсутність між ними конкуренції.

4.4. Спільна підготовка Відповідачів до Торгів

Спільні особливості електронних файлів

- (53) Свої пропозиції ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» розмістили у форматі стислих даних архіву з розширенням «rar».
- (54) За результатами аналізу властивостей цих файлів встановлено, що деякі електронні файли ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС», завантажені в електронну систему закупівель «Prozorro» у форматі «rar»-архівів, мають однакові або схожі назви:

ТОВ «ЄВК»		ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС»	
Параметр «Програма» pdf	Назва архіву	Параметр «Програма» pdf	Назва архіву

файлу, який містився у відповідному архіві		файлу, який містився у відповідному архіві	
Canon	Переклад ISO.rar	Canon	Переклад ISO.rar
Canon	Переклад листа виробника.rar	Canon	Переклад листа виробника.rar
Microsoft® Word 2013	EVAC OP&ORG.PTS	Microsoft® Word 2013	EVAC OP&ORG.PTS
Canon	Переклад дилерського ЕВК	Canon	Переклад дилерського HBO МДС
Canon	Переклад IRIS.rar	Canon	Переклад IRIS.rar
Canon	Переклад паспорту ЄВК.rar	Canon	паспорт переклад.rar
Canon	дані на товар євк дод 4.rar	Canon	Дані на товар мдс.rar
Microsoft® Office Visio® 2007	EVAC_ISO-9001_en.rar	Microsoft® Office Visio® 2007	EVAC_ISO-9001_en.rar
Microsoft® Office Visio® 2007	EVAC_IRIS_en.rar	Microsoft® Office Visio® 2007	EVAC_IRIS_en.rar
Microsoft® Word 2013	EVAC PASSPORT.rar	Microsoft® Word 2013	EVAC PASSPORT.rar
Canon	пропозиція ЄВК.rar	Canon	Пропозиція.rar
ABBYY FineReader 8.0 Professional Edition	Рішення_0503.rar	ABBYY FineReader 8.0 Professional Edition	Рішення_0493. rar
ABBYY FineReader 8.0 Professional Edition	Довіреність__225.rar	ABBYY FineReader 8.0 Professional Edition	Довіреність__225.rar
ABBYY FineReader 8.0 Professional Edition	ЕГ_0503.rar	ABBYY FineReader 8.0 Professional	ЕГ_0493.rar

		Edition	
--	--	---------	--

- (55) Крім того, спільною особливістю стискання інформації в архівні файли «rar» є однакова структура цих файлів, а саме файли «rar» містили таку структуру: «назва теки/ назва файлу з розширенням pdf».
- (56) Схожість назв файлів «rar» пов'язана з тим, що під час стискання файлів в архів програма, яка виконує таке завдання, за замовчуванням використовує назви тек під час створення файлів «rar» у назвах цих файлів, у разі якщо стискаються не конкретні файли, а тека, в якій ці файли знаходяться.
- (57) Отже, однакові чи схожі назви тек, однакові параметри «Програма», схожа структура архівів «rar» свідчать про спільну підготовку ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» до участі в Торгах та про обмін інформацією між ними.

Синхронність дій Відповідачів у часі

- (58) Більшість файлів ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» створено 01.02.2017 у проміжок часу з 00 год. 30 хв. до 02 год. 39 хв. При цьому хронологія (незначний проміжок часу) виготовлення файлів зазначених суб'єктів господарювання свідчить про одночасне та послідовне використання ними одного й того ж обладнання для їх виготовлення.
- (59) Зазначене не може бути випадковим збігом обставин та свідчить про спільну підготовку ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» до участі в Торгах.
- (60) Обома Відповідачами у складі своїх пропозицій подані електронні банківські гарантії з одного й того ж банку – публічного акціонерного товариства «Діамантбанк» (далі – ПАТ «Діамантбанк») з однаковою датою та близькими вихідними номерами:

Учасник	ТОВ «ЄВК»	ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС»
Номер та дата електронної банківської гарантії	№ Г-2017/0503 від 31.01.2017	№ Г-2017/0493 від 31.01.2017
Дата видачі та вих. Банку	від 31.01.2017 № 1239/14.4-14.4	від 31.01.2017 № 1235/14.4-14.4

- (61) Листом від 03.12.2018 № 52/бт-81 (вх. № 11-06/1293-кі від 10.12.2018) ПАТ «Діамантбанк» надало копії платіжних доручень (*конфіденційна інформація*).
- (62) Крім того, банківські гарантії були завантажені Відповідачами до системи електронних закупівель «Prozorro» в один день – 01.02.2017.
- (63) Проте слід зауважити, що Відповідачам не було встановлено обмежень щодо строків отримання банківських гарантій. Відповідачі були обмежені лише строками подання пропозицій, оскільки кінцевий строк подання тендерних пропозицій було встановлено Замовником до 01 лютого 2017 року до 10:00.

- (64) Отже, синхронність дій Відповідачів у часі, пов'язаних з отриманням та оплатою банківських гарантій, разом з іншими встановленими обставинами в цій справі свідчить про їх спільну підготовку до участі в Торгах.

Забезпечення участі в Торгах

- (65) Разом із цим, згідно з інформацією, наданою ПАТ КБ «Приватбанк» від 15.06.2018 № Е.30.0.0.0/4-245524 БТ (вх. № 11-143/575-кі від 26.06.2018), ТОВ «ЄВК» здійснювало оплату електронної банківської гарантії ПАТ «Діамантбанк» із коштів, які надходили на рахунок ТОВ «ЄВК» від ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» (*конфіденційна інформація*).
- (66) Так, ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» перерахувало ТОВ «ЄВК» безвідсоткову зворотну фінансову допомогу (*конфіденційна інформація*).
- (67) Отже, участь ТОВ «ЄВК» у Торгах стала можливою завдяки перерахуванню коштів від ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС», оскільки на рахунках ТОВ «ЄВК» не знаходилося достатньо коштів для сплати банківської гарантії.

Ідентичні документи

- (68) У Процедурі закупівлі Учасники запропонували до постачання продукцію одного й того ж виробника («Евак ГмбХ», Німеччина) та надали однакові за змістом листи про те, що вони є авторизованими дилерами продукції «Евак ГмбХ», м. Ведель на території України. У складі пропозицій конкурсних торгів Учасників були надані однакові документи на підтвердження відповідності запропонованої продукції технічним вимогам, установленим документацією конкурсних торгів (копії сертифікатів відповідності, листів).
- (69) Так, на Торги ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» надали однакові за змістом гарантійні листи «Евак ГмбХ», м. Ведель про те, що кожен із Відповідачів діє як авторизований дилер «Евак ГмбХ», м. Ведель на території України до кінця 2017 року, та про те, що компанія «Евак ГмбХ» гарантує якість і відповідність товару технічній документації.
- (70) Враховуючи надання Відповідачами гарантійних листів від одного виробника щодо гарантування постачання відповідних запасних частин до пасажирських вагонів, ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» планували придбати запропоновані запасні частини в цього виробника та формували свої цінові пропозиції виходячи з відпускних цін цього виробника, а також вищезазначеної різниці між поданими ціновими пропозиціями ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС», яка зазначалась у пунктах 25 – 27 цього рішення.
- (71) Одночасно Відповідачами ціни були сформовані таким чином, що один з Відповідачів зазначив ціни стосовно всіх позицій (пункти 25– 27), які були вищі на однаковий коефіцієнт, що давало змогу отримати перемогу заздалегідь визначеному учаснику – ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС».
- (72) Також на виконання вимог документації конкурсних торгів ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» надали у складі своїх пропозицій такі ідентичні документи:
- сертифікат № 12 100 34497 TMS на систему управління якістю стосовно виробництва, складання та обслуговування компактних та центральних вакуумних туалетів;

- листи виробника «Евак ГмбХ», м. Ведель щодо підтвердження постачання авторизованим національним дилерам оригінальної продукції, які видані в один день – **31.02.2017.**

- (73) Крім того, тексти вищезазначених листів виробника «Евак ГмбХ», м. Ведель, які надали Учасники Торгів, ідентичні та мають спільну помилку, а саме зазначення дати видачі – **31.02.2017.**
- (74) Проте вищевказані листи виробника завантажені Відповідачами до системи електронних закупівель «Prozorro» в один день – **01.02.2017.**
- (75) Також слід зазначити, що у складі пропозицій конкурсних торгів ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» надали документи (гарантійні листи, сертифікати, листи виробника «Евак ГмбХ», м. Ведель), переклад яких виконаний у Бюро перекладів ФОП Жилиєва Лілія Леонідівна, яке знаходиться в м. Дніпро. Це при тому, що територіальне розташування Відповідачів є різним. Так, місцезнаходженням ТОВ «ЄВК» на момент подання пропозицій на Торги було зазначено адресу: вул. Берегового, буд. 35 с, смт Губиниха, Новомосковський р-н, Дніпропетровська обл., 51251, а місцезнаходженням ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» зазначено адресу: вул. Повітрофлотська, буд. 2 а, м. Дніпро, 49017. Проте переклад вищевказаних документів був виконаний в одному й тому ж Бюро перекладів ФОП Жилиєва Лілія Леонідівна.
- (76) Отже, зазначена схожість в оформленні вищезазначених документів, які подавали Відповідачі в складі пропозицій, свідчить про обмін інформацією між Відповідачами та спільну підготовку Відповідачів до участі у Процедурі закупівлі.

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (77) Наведені вище обставини свідчать про спільну підготовку Відповідачів до участі у Процедурі закупівлі, з метою забезпечення перемоги певному Учаснику Торгів, та про те, що на всіх стадіях підготовки пропозицій конкурсних торгів Відповідачі були обізнані щодо участі один одного, що підтверджується, зокрема, таким:
- спільне використання однієї і тієї ж ІР-адреси для подання пропозицій конкурсних торгів;
 - одночасне отримання (оформлення) документів, наданих у складі пропозицій конкурсних торгів;
 - схожість документів, наданих у складі пропозицій конкурсних торгів;
 - заниження цінової пропозиції на однаковий коефіцієнт;
 - надання безвідсоткової зворотної фінансової допомоги;
 - забезпечення участі одного з Відповідачів за рахунок іншого.
- (78) Наявність між Відповідачами сталих взаємозв'язків (господарська діяльність, інше) та поведінка останніх під час підготовки та проведення Процедури закупівлі свідчать про те, що Відповідачі узгодили свою поведінку під час проведення Процедури закупівлі, замінивши ризик, який породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки.
- (79) Така координація економічної поведінки Відповідачів призвела до усунення між ними конкуренції під час проведення Процедури закупівлі.

- (80) Вказані факти в сукупності свідчать про те, що на стадії підготовки своїх тендерних пропозицій Учасники були обізнані щодо конкурсних пропозицій один одного, що дозволило їм забезпечити перемогу у відкритих торгах певному суб'єкту господарювання.
- (81) Отже, у діях ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» вбачається узгодження дій, які усували конкуренцію між ними під час проведення Процедури закупівлі.
- (82) Тобто, встановленими у справі № 143-26.13/89-17 обставинами в їх сукупності доведено, що ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» вчинили антиконкурентні узгоджені дії під час підготовки та участі в торгах на закупівлю запасних частин до пасажирських вагонів [оголошення в системі електронних закупівель «Prozorro» № UA-2016-12-13-002130-b], проведених філією «Центр забезпечення виробництва» ПАТ «Укрзалізниця».
- (83) 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.
- (84) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (85) 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.
- (86) 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.
- (87) 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.
- (88) Отже, дії ТОВ «ЄВК» і ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС», а саме, узгодження ними поведінки під час підготовки та участі в торгах на закупівлю запасних частин до пасажирських вагонів [оголошення в системі електронних закупівель «Prozorro» № UA-2016-12-13-002130-b], проведених філією «Центр забезпечення виробництва» ПАТ «Укрзалізниця», є порушенням, передбаченим пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, тендерів.

6. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ КОМІТЕТУ

- (89) Отже, доказами, зібраними у справі, у своїй сукупності доведено, що дії Відповідачів є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів на закупівлю запасних частин до пасажирських вагонів [оголошення в системі електронних закупівель «Prozorro» № UA-2016-12-13-002130-b], проведених філією «Центр забезпечення виробництва» ПАТ «Укрзалізниця».
- (90) Така поведінка Відповідачів 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».
- (91) Як стало відомо у ході розгляду справи № 143-26.13/89-17, за інформацією Головного управління Державної фіскальної служби у Дніпропетровській області від 03.01.2019 № 380/10/04-36-12-05-18 (вх. № 7-06/468 від 15.01.2019), юридична особа ТОВ «ЄВК» була припинена.
- (92) Ця інформація підтверджується відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних та фізичних осіб-підприємців та громадських формувань офіційного сайту Міністерства юстиції України. Відповідно до запису № 11031170016045259 від 13.11.2018, стан суб'єкта – ТОВ «ЄВК» припинено за судовим рішенням Господарського суду Запорізької області від 08.11.2018 № 908/1464/18 про припинення юридичної особи ТОВ «ЄВК» у зв'язку з визнанням її банкрутом.
- (93) За змістом статті 104 Цивільного кодексу України, юридичні особи припиняються в результаті реорганізації (з правонаступництвом) і ліквідації (без правонаступництва).
- (94) Відомості про юридичну особу – правонаступника ТОВ «ЄВК» в Єдиному державному реєстрі юридичних та фізичних осіб-підприємців та громадських формувань відсутні.
- (95) Відповідно до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо, зокрема, відповідача - юридичну особу ліквідовано.
- (96) Враховуючи, що ТОВ «ЄВК» припинено, провадження у справі № 143-26.13/89-17 в частині вчинення порушення ТОВ «ЄВК» підлягає закриттю на підставі статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (97) Відповідно до частини другої статті 52 Закону, за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 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 потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

- (98) Відповідно до інформації, наданої листом Головного управління Державної фіскальної служби у Дніпропетровській області від 20.03.2019 № 31944/10/04-36-12-05-17 (вх. № 7-06/3635 від 25.03.2019), дохід ТОВ «Науково-виробниче об'єднання «МДС» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік становить 62 384 101 грн.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Науково-виробниче об'єднання «МДС» (товариство з обмеженою відповідальністю «Стройактів») (ідентифікаційний код юридичної особи 39887371) і товариство з обмеженою відповідальністю «СВК» (ідентифікаційний код юридичної особи 37452989) вчинили порушення, 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 на закупівлю запасних частин до пасажирських вагонів [оголошення в системі електронних закупівель «Prozorro» № UA-2016-12-13-002130-b], проведених філією «Центр забезпечення виробництва» ПАТ «Укрзалізниця».

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Науково-виробниче об'єднання «МДС» (товариство з обмеженою відповідальністю «Стройактів») у розмірі 2 350 000 (два мільйони триста п'ятдесят тисяч) гривень.

3. Закрити провадження у справі № 143-26.13/89-17 у частині вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «СВК» (ідентифікаційний код юридичної особи 37452989) порушення, передбаченого 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 на закупівлю запасних частин до пасажирських вагонів [оголошення в системі електронних закупівель «Prozorro» № UA-2016-12-13-002130-b], проведених філією «Центр забезпечення виробництва» ПАТ «Укрзалізниця».

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

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

