



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«28» вересня 2022 року

№ 60/33-р/к

Справа № 39/60/42-рп/к.19

м. Київ

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «МУСТАНГ-6», ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – ТОВ «МУСТАНГ-6») та товариство з обмеженою відповідальністю «УКРАВІАПРОМ», ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – ТОВ «УКРАВІАПРОМ») подали пропозиції на участь у тендерній процедурі із закупівлі *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, яка проводилась *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – *«Інформація, доступ до якої обмежено»* або Замовник) за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі *«Інформація, доступ до якої обмежено»*. При цьому, ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у тендері.

За результатами розгляду справи № 39/60/42-рп/к.19 такі дії ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ», визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі у Процедурі закупівлі, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «МУСТАНГ-6» накладено штраф на загальну суму – 68 000,00 гривень.

На ТОВ «УКРАВІАПРОМ» накладено штраф на загальну суму – 68 000,00 гривень.

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

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 39/60/42-рп/к.19 про порушення ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» законодавства про захист

економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання з попередніми висновками П'ятого відділу досліджень і розслідувань від 12.09.2019 № 60-03/181п,

ВСТАНОВИЛА:

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 26.04.2019 № 60/42-рп/к розпочато розгляд справи № 39/60/42-рп/к.19 за ознаками вчинення ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону, у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (2) Відповідно до розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами) з 02 червня 2020 року найменування Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України було змінено на Північне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення).
- (3) Листами від 13.09.2019 № 60-02/5252 та від 13.09.2019 № 60-02/5253 ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» було направлено подання з попередніми висновками від 12.09.2019 № 60-03/181п у справі № 39/60/42-рп/к.19 (далі – Подання).
- (4) Відповідно до рекомендованих повідомлень про вручення поштових відправлень, виплату поштового переказу ТОВ «МУСТАНГ-6» отримало Подання 25.09.2019, ТОВ «УКРАВІАПРОМ» отримало Подання 17.09.2019.
- (5) ТОВ «МУСТАНГ-6» (лист від 07.10.2019 № 1/10/-19, вх. № 60-01/3621 від 10.10.2019) та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» (лист від 25.09.2019 № 250919-02, вх. № 60-01/3456 від 26.09.2019) надали Відділенню пояснення та заперечення до змісту Подання.

1. Відповідачі

- (6) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - (а) товариство з обмеженою відповідальністю «МУСТАНГ-6» (далі – Відповідач-1, ТОВ «МУСТАНГ-6») (ідентифікаційний код юридичної особи **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, адреса місцезнаходження в період проведення Торгів: **«Інформація, доступ до якої обмежено»** ТОВ «МУСТАНГ-6» змінило свою адресу місцезнаходження на: **«Інформація, доступ до якої обмежено»**).

Відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), основним видом діяльності ТОВ «МУСТАНГ-6» є діяльність посередників, що спеціалізуються в торгівлі іншими товарами (код КВЕД **«Інформація, доступ до якої обмежено»**);

 - (б) товариство з обмеженою відповідальністю «УКРАВІАПРОМ» (далі – Відповідач-2, ТОВ «УКРАВІАПРОМ») (ідентифікаційний код юридичної особи **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, адреса місцезнаходження:

«Інформація, доступ до якої обмежено»»).

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, основним видом діяльності ТОВ «УКРАВІАПРОМ» є оптова торгівля іншими машинами й устаткуванням (код КВЕД *«Інформація, доступ до якої обмежено»*) (Відповідач-1 та Відповідач-2 далі разом – Відповідачі).

Отже, Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

2. Обставини справи

2.1. Інформація про торги

- (7) *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – Замовник), проведено процедуру електронних торгів на закупівлю за *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» – *«Інформація, доступ до якої обмежено»*. Очікувана вартість закупівлі становить - 14 959 200,00 грн з ПДВ.

- (8) Відповідно до умов тендерної документації Торги проводились із розподілом за лотами (див. Табл. 1):

Таблиця 1

«Інформація, доступ до якої обмежено»

- (9) Відповідно до форми реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання (див. Табл. 2):

Таблиця 2

№ з/п	Суб'єкт господарювання Адреса місцезнаходження	Дата та час подання тендерної пропозиції
Лот № 1		
1	товариство з обмеженою відповідальністю «ТРЕЙД АГ» ідентифікаційний код юридичної особи <i>«Інформація, доступ до якої обмежено»</i> (далі – ТОВ «ТРЕЙД АГ»). Адреса місцезнаходження: <i>«Інформація, доступ до якої обмежено»</i>	21.06.2018 о 13:54, 13:57
2	ТОВ «МУСТАНГ-6»	21.06.2018 о 17:53
3	ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	21.06.2018 о 18:17
Лот № 2		
1	ТОВ «МУСТАНГ-6»	21.06.2018 о 17:54
2	ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	21.06.2018 о 18:17
Лот № 3		
1	ТОВ «МУСТАНГ-6»	21.06.2018 о 17:54
2	ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	21.06.2018 о 18:17
Лот № 4		
1	ТОВ «МУСТАНГ-6»	21.06.2018 о 17:54
2	ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	21.06.2018 о 18:17
Лот № 5		
1	ТОВ «МУСТАНГ-6»	21.06.2018 о 17:55, 18:05
2	ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	21.06.2018 о 18:17
3	Приватне підприємство «УКРАВІАГОРИЗОНТ» ідентифікаційний код юридичної особи <i>«Інформація, доступ до якої обмежено»</i> (далі - ПП «УКРАВІАГОРИЗОНТ»). Адреса місцезнаходження: <i>«Інформація, доступ до якої обмежено»</i>	20.06.2018 о 14:19
4	Товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕХНОПРОМТРЕЙДІНГ» ідентифікаційний код юридичної особи <i>«Інформація, доступ до якої обмежено»</i> (далі - ТОВ «ТЕХНОПРОМТРЕЙДІНГ»). Адреса місцезнаходження: <i>«Інформація, доступ до якої обмежено»</i>	21.06.2018 о 08:30

5	ТОВ «ТРЕЙД АГ»	21.06.2018 о 13:54, 13:57
6	Приватне підприємство «Скат» ідентифікаційний код юридичної особи <i>«Інформація, доступ до якої обмежено»</i> (далі - ПП «Скат»). Адреса місцезнаходження: <i>«Інформація, доступ до якої обмежено»</i>	21.06.2018 о 20:12
7	Товариство з обмеженою відповідальністю «АКСАРІЯ» ідентифікаційний код юридичної особи <i>«Інформація, доступ до якої обмежено»</i> (далі - ТОВ «АКСАРІЯ»). Адреса місцезнаходження: <i>«Інформація, доступ до якої обмежено»</i>	21.06.2018 о 14:40
Лот № 6		
1	ТОВ «МУСТАНГ-6»	21.06.2018 о 17:55
2	ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	21.06.2018 о 18:17
3	ПП «УКРАВІАГОРИЗОНТ»	20.06.2018 о 14:19
4	ТОВ «ТЕХНОПРОМТРЕЙДІНГ»	21.06.2018 о 08:30
5	ТОВ «ТРЕЙД АГ»	21.06.2018 о 13:54, 13:55, 13:57
6	ТОВ «АКСАРІЯ»	21.06.2018 о 14:40
7	ПП «Скат»	21.06.2018 о 20:12
Лот № 7		
1	ТОВ «МУСТАНГ-6»	21.06.2018 о 17:55
2	ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	21.06.2018 о 18:17
3	ПП «УКРАВІАГОРИЗОНТ»	20.06.2018 о 14:19
4	ТОВ «ТРЕЙД АГ»	21.06.2018 о 13:54, 13:55, 13:57
5	ТОВ «АКСАРІЯ»	21.06.2018 о 14:40
6	ПП «Скат»	21.06.2018 о 20:12
Лот № 8		
1	ТОВ «МУСТАНГ-6»	21.06.2018 о 17:56
2	ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	21.06.2018 о 18:17

- (10) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 22 червня 2018 до 00:00.
- (11) У Торгах за лотом № 1 відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 24.07.2018 № 1068 тендерним комітетом Замовника було вирішено відхилити тендерну пропозицію, надану ТОВ «ТРЕЙД АГ», з причини: «тендерна пропозиція не відповідає умовам тендерної документації», а до аукціону допустити ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ».
- (12) Торги за лотами №№ 5, 6, 7, 8 були відмінені Замовником відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 24.07.2018 № 1068 на підставі частини 1 статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі» з причини: «відхилення всіх тендерних пропозицій згідно з цим Законом».
- (13) Процедура електронних торгів за лотом №1 розпочалася 31.07.2018 о 15:32 та завершилася 31.07.2018 о 15:53, за лотом №2 розпочалася 31.07.2018 об 11:14 та завершилася 31.07.2018 об 11:35, за лотом №3 розпочалася 31.07.2018 об 11:58 та завершилася 31.07.2018 о 12:19, за лотом №4 розпочалася 31.07.2018 об 12:11 та завершилася 31.07.2018 о 12:32.
- (14) За результатами проведення електронного аукціону Відповідачі запропонували наступні ціни для участі у Торгах за лотами №№ 1, 2, 3, 4 (див. Табл. 3):

Таблиця 3

№ з/п	Назва суб'єкта господарювання – учасника Торгів	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн	Відсоток зниження ціни	Примітка
-------	---	--------------------------------	------------------------	----------

		Початкова	Кінцева		
ЛОТ № 1					
1	ТОВ «МУСТАНГ-6»	2 160 000,00	2 160 000,00	0,00	Відхилено
2	ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	2 664 000,00	2 664 000,00	0,00	Відхилено
ЛОТ № 2					
1	ТОВ «МУСТАНГ-6»	1 144 000,00	1 144 000,00	0,00	Відхилено
2	ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	1 425 600,00	1 425 600,00	0,00	Переможець
ЛОТ № 3					
1	ТОВ «МУСТАНГ-6»	1 255 200,00	1 255 200,00	0,00	Відхилено
2	ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	1 473 600,00	1 473 600,00	0,00	Переможець
ЛОТ № 4					
1	ТОВ «МУСТАНГ-6»	1 248 000,00	1 248 000,00	0,00	Відхилено
2	ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	1 468 800,00	1 468 800,00	0,00	Переможець

- (15) За результатами електронного аукціону за Лотами № 1, № 2, № 3, № 4 найбільш економічно вигідними визнані тендерні пропозиції ТОВ «МУСТАНГ-6».
- (16) Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 06.08.2018 № 1090 тендерні пропозиції ТОВ «МУСТАНГ-6» за Лотами № 1, № 2, № 3, № 4 відхилено у зв'язку з тим, що переможець відмовився від укладання договору про закупівлю через неможливість виконати умови закупівлі у встановлені строки та у необхідній кількості.
- (17) Торги за лотом № 1 згідно з протоколом розгляду тендерних пропозицій № 1122 від 27.08.2018 відмінені Замовником у зв'язку з неможливістю усунення порушень, що виникли через виявленні порушення законодавства з питань публічних закупівель.
- (18) Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій № 1091 від 06.08.2018 переможцем за Лотами №№ 2, 3, 4 визнано ТОВ «УКРАВІАПРОМ».
- (19) Із ТОВ «УКРАВІАПРОМ» Замовником укладені наступні договори про закупівлю гальмівних дисків на загальну суму 4 368 000,00 грн з ПДВ (див. Табл. 4):

Таблиця 4

Назва Учасника	Номер Лоту	Номер та дата договору, укладеного за результатами проведення Торгів	Ціна договору, грн з ПДВ
ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	2	Договір від 22.08.2018 № 178/18	1 425 600,00
ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	3	Договір від 22.08.2018 № 179/18	1 473 600,00
ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	4	Договір від 22.08.2018 № 180/18	1 468 800,00

3. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (20) Аналіз матеріалів Справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» під час участі у Торгах.

3.1. Не зниження цінових пропозицій під час аукціону та відмова від підписання

договору.

- (21) Єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників є «ціна». Тобто, пропозиція учасника, ціна якої є найменшою, визначається найвигіднішою та за умови відповідності кваліфікаційним та іншим вимогам замовника такий учасник визначається переможцем торгів. Таким чином, зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги в торгах.
- (22) Суб'єкт господарювання, який приймає участь у державних (публічних) закупівлях, пропонував би таку ціну на товар, яка забезпечила б йому перемогу у закупівлях. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (23) Проте, протягом проведення Торгів (лоти №№ 1, 2, 3, 4) Відповідачі не знижували своїх цінових пропозицій. За результатом електронного аукціону у Торгах за лотами №№ 1, 2, 3, 4 тендерну пропозицію ТОВ «МУСТАНГ-6» визнано найбільш економічно вигідною.
- (24) Разом з тим, ТОВ «МУСТАНГ-6» відмовилось від укладання договорів за лотами №№ 2, 3, 4, завдяки чому переможцем визнано ТОВ «УКРАВІАПРОМ».
- (25) 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.
- (26) Отже, такі дії ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» під час участі у Торгах свідчать про спільну (узгоджену) поведінку Відповідачів.

3.2. Подання тендерних пропозицій та вхід в аукціон зі спільної IP-адреси.

- (27) Відповідно до інформації, яка була надана державним підприємством «Прозорро», ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі - ДП «Прозорро») (лист від 17.09.2018 № 206/272/03, вх. від 03.10.2018 № 60-01/3387), Відділенням встановлено, що ТОВ «МУСТАНГ-6» подавало свої пропозиції для участі у Торгах з електронного майданчика товариства з обмеженою відповідальністю «Е-ТЕНДЕР», ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі - ТОВ «Е-ТЕНДЕР»), проте у ДП «Прозорро» відсутня інформація щодо IP-адреси з якої ТОВ «МУСТАНГ-6» здійснювало вхід до аукціону. ТОВ «УКРАВІАПРОМ» подавало свої пропозиції для участі у Торгах з електронного майданчика товариства з обмеженою відповідальністю «Смарттендер», ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі - ТОВ «Смарттендер») та здійснювало вхід в аукціон з IP-адрес 94.45.44.242 та 94.45.46.58.
- (28) За інформацією, яка була надана ТОВ «Е-ТЕНДЕР» (лист від 18.10.2018 № 382, вх. № 60-01/3598 від 19.10.2018) ТОВ «МУСТАНГ-6» у Торгах подавало свої тендерні пропозиції з IP адреси 94.45.46.58.
- (29) Відповідно до інформації, яка була надана ТОВ «Смарттендер» (лист від 23.10.2018 № 125, вх. № 60-01/3745 від 30.10.2018) ТОВ «УКРАВІАПРОМ» у Торгах подавало свої тендерні пропозиції з IP адреси 94.45.44.242.
- (30) Відповідно до відомостей з мережі Інтернет, послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресами 94.45.44.242 та 94.45.46.58 надаються товариством з обмеженою

відповідальністю «СКІФ НЕТ ЮА», ідентифікаційний код *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – ТОВ «СКІФ НЕТ ЮА»).

- (31) ТОВ «СКІФ НЕТ ЮА» листом від 29.11.2018. № 28 (вх. № 60-01/4125 від 03.12.2018) повідомило, що у період з 01.01.2018 по 31.08.2018 послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресами 94.45.44.242 та 94.45.46.58 надавались, зокрема: 94.45.46.58 – товариству з обмеженою відповідальністю «Амтел-Україна» ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – ТОВ «Амтел-Україна») згідно із договором про надання телекомунікаційних послуг від 01.01.2015 № SN 20130405 за адресою: *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*); 94.45.44.242 – ТОВ «УКРАВІАПРОМ» адреса надання послуги: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, згідно з договором про надання телекомунікаційних послуг від 25.07.2016 № SN 20160709.
- (32) Згідно з інформацією з ЄДР, засновник (учасник) із часткою 100% у статутному капіталі та директор ТОВ «УКРАВІАПРОМ» у період проведення Торгів був Крюков Володимир Іванович, який також є засновником (учасником) із часткою 80% у статутному капіталі ТОВ «Амтел-Україна», що свідчить про пов'язаність ТОВ «УКРАВІАПРОМ» відносинами контролю з ТОВ «Амтел-Україна».
- (33) Отже, послуги доступу до мережі інтернет за IP-адресами 94.45.44.242 та 94.45.46.58 у період проведення Торгів надавались за однією адресою (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (34) Таким чином, ТОВ «МУСТАНГ-6» для участі у Торгах подавало свої тендерні пропозиції, а ТОВ «УКРАВІАПРОМ» здійснювало вхід в аукціон з однієї IP-адреси, що належить ТОВ «Амтел-Україна», яке знаходиться *«Інформація, доступ до якої обмежено»* та пов'язане з ним відносинами контролю.
- (35) Наведені вище обставини свідчать про те, що під час підготовки документів та участі у Торгах між ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» відбувався обмін інформацією, зокрема в електронному вигляді, а це в свою чергу є свідченням того, що під час підготовки документів, необхідних для участі у Торгах Відповідачі діяли узгоджено.

3.3. Товар одних виробників та особливості ціноутворення пропозицій Відповідачів.

- (36) Відповідно до вимог розділу 3 Тендерної документації Замовника для підтвердження відповідності тендерної пропозиції технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам замовника, учасник у складі тендерної пропозиції повинен надати Довідку, в якій зазначається інформація про підприємство-виробника Товару та конкретне найменування Товару, який пропонується до постачання, а також його технічні, якісні та кількісні характеристики (окремо по кожному пункту вимог замовника, зазначених у проекті договору (Додаток 7 до тендерної документації)).
- (37) На виконання вимог тендерної документації ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» у складі своїх тендерних пропозицій надали інформацію про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі та інші документи, за результатами аналізу яких Відділенням встановлено, що Відповідачі запропонували однаковий товар одних виробників, а саме (див. Табл. 5):

Таблиця 5

«Інформація, доступ до якої обмежено»

- (38) З Таблиці 5 вбачається, що Відповідачі для участі у Торгах запропонували продукцію одних виробників, а саме: ТОВ «МУСТАНГ-6» за Лотами №№ 1, 5, 6, 7, 8 та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» за Лотами №№ 1, 5, 6, 7 запропонували продукцію виробництва **«Інформація, доступ до якої обмежено»**. ТОВ «МУСТАНГ-6» за Лотами №№ 2, 3, 4 та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» за лотами №№ 2, 3, 4, 8 товар виробництва ТОВ «Гідробест» (Україна).
- (39) Отже, Відповідачі запропонували для участі у Торгах однаковий товар одних виробників.
- (40) Відділенням на адресу товариства з обмеженою відповідальністю «ГІДРОБЕСТ», ідентифікаційний код юридичної особи **«Інформація, доступ до якої обмежено»** (далі – ТОВ «ГІДРОБЕСТ» або Виробник) було направлено вимогу від 12.03.2019 № 60-02/1402 про надання інформації.
- (41) Листом від 27.03.2019 № 177 (вх. № 60-01/213кі від 28.03.2019) ТОВ «ГІДРОБЕСТ» повідомило, що є вітчизняним товаровиробником, зокрема **«Інформація, доступ до якої обмежено»**. Товари виробництва інших компаній ТОВ «ГІДРОБЕСТ» не реалізовує.
- (42) Крім того, ТОВ «ГІДРОБЕСТ» надало інформацію про реалізаційні ціни, які діяли протягом I півріччя 2018 року на **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, що були предметом пропозицій Відповідачів за Лотами №№ 2, 3, 4, а саме (див. Табл. 6):

Таблиця 6

«Інформація, доступ до якої обмежено»

- (43) Листами від 09.10.2018 № 09/10/1 (вх. № 60-01/3520 від 20.10.2018) та від 03.10.2018 № 03/10-4 (вх. № 60-01/3483 від 09.10.2018) ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» відповідно, надали калькуляції (розрахунки) цін.
- (44) Відповідно до інформації, що міститься у калькуляціях (розрахунках) Відповідачів, Відділенням встановлено, що ТОВ «УКРАВІАПРОМ» і ТОВ «МУСТАНГ-6» під час формування своїх цінових пропозицій для участі у Торгах запланували наступні витрати на придбання вказаної продукції виробництва ТОВ «ГІДРОБЕСТ» (див. Табл. 7):

Таблиця 7

«Інформація, доступ до якої обмежено»

- (45) Листом від 03.10.2018 № 03/10-4 (вх. № 60-01/3483 від 09.10.2018) ТОВ «УКРАВІАПРОМ» повідомило, що (цитата): *«Ціни вказані у конкурсних пропозиціях, що надавались для участі у Торгах, надані з урахування очікуваної вартості товару, вказаної у тендерній документації Замовника, можливого пониження цін в результаті електронного аукціону, а також витрати на придбання товару у постачальника, витрати на транспортування, витрати на оплату податку на додану вартість, податку на прибуток, витрати на оренду приміщень, витрати на забезпечення виконання договору, витрати за послуги для участі у тендерних закупівлях в системі прозорро, витрати на оплату праці, можливі інфляційні витрати, штрафні санкції (10% від вартості договору), які визначені договором поставки, прибуток підприємства»* та надало калькуляції (розрахунки) цінових пропозицій.
- (46) У своєму листі від 09.10.2018 № 09/10/1 (вх. від 20.10.2018 № 60-01/3520) ТОВ «МУСТАНГ-6» на питання щодо розрахунку цін, які вказані у тендерних

пропозиціях Товариства, наданих для участі у Торгах, повідомило наступне (цитата): *«Ціни ТОВ «МУСТАНГ-6» розраховувались шляхом моніторингу ринкових цін, а також моніторингу подібних тендерних пропозицій 2016, 2017, 2018 років. Також, ми брали до уваги вимоги, які були зазначені у проекті договору, що був викладений у тендерній документації Замовником, і був обов'язковим до підписання».*

(47) ***«Інформація, доступ до якої обмежено»***

(48) Крім того, Відділенням встановлено, що протягом 2018 року (до 31.08.2018 включно), в тому числі під час проведення Торгів, між ТОВ «ГІДРОБЕСТ» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» існували сталі господарські відносини у вигляді поставки продукції ***«Інформація, доступ до якої обмежено»***, що підтверджується банківськими виписками ТОВ «УКРАВІАПРОМ».

(49) Також, ТОВ «ГІДРОБЕСТ» повідомило, що ТОВ «УКРАВІАПРОМ», розраховувалось за продукцію з урахуванням знижок та пільг, а для ***«Інформація, доступ до якої обмежено»*** ТОВ «УКРАВІАПРОМ» надавало ТОВ «ГІДРОБЕСТ» ***«Інформація, доступ до якої обмежено»*** для ТОВ «УКРАВІАПРОМ». Зазначена інформація підтверджується специфікаціями до договору від 28.12.2017 № ГБ-55-ДП-2017 (див. Табл. 8):

Таблиця 8

«Інформація, доступ до якої обмежено»

(50) ***«Інформація, доступ до якої обмежено»***

(51) Разом з тим, листом від 16.05.2019 №282 (вх. № 60-01/2003 від 27.05.2019) ТОВ «ГІДРОБЕСТ» повідомило, що (цитата): *«У період з 01.01.2018 р. по 31.08.2019 р. господарські відносини між ТОВ «ГІДРОБЕСТ» та ТОВ «МУСТАНГ-6» не існували. У зазначений період від ТОВ «Мустанг-6» не надходили запити (поштовим зв'язком, електронною поштою, телефонним зв'язком) з питань придбання «Інформація, доступ до якої обмежено» їх вартості або отримання комерційної пропозиції».*

(52) На офіційному вебсайті ТОВ «ГІДРОБЕСТ», ***«Інформація, доступ до якої обмежено»*** відсутня інформація про ціни на продукцію Виробника ***«Інформація, доступ до якої обмежено»*** що були предметом пропозицій Відповідачів за Лотами №№ 2, 3, 4.

(53) Враховуючи наведене, ТОВ «МУСТАНГ-6» у 2018 році, в тому числі протягом підготовки та участі у Торгах, не мало господарських відносин з ТОВ «ГІДРОБЕСТ», не зверталось до ТОВ «ГІДРОБЕСТ» щодо отримання інформації про ціни на ***«Інформація, доступ до якої обмежено»***, чи з питань придбання такої продукції та не отримувало від ТОВ «ГІДРОБЕСТ» інформації з наведених питань, проте розраховувало свою цінову пропозицію за цінами, що значно нижчі, ніж реалізаційних цін Виробника, які діяли протягом I півріччя 2018 року на даний товар ніж реалізаційні ціни у ТОВ «ГІДРОБЕСТ» та які, в деяких випадках, були близькі до цін, за якими ТОВ «ГІДРОБЕСТ» реалізовувало гальмівні диски ТОВ «УКРАВІАПРОМ» (див. Табл. 7, лот № 2).

(54) Отже, ТОВ «МУСТАНГ-6» під час підготовки тендерної пропозиції для участі у Торгах не могло бути обізнаним щодо вартості ***«Інформація, доступ до якої обмежено»***, які були предметом його тендерної пропозиції, без обміну інформацією з ТОВ «УКРАВІАПРОМ».

(55) Внаслідок узгодження цін тендерних пропозицій Відповідачами було усунуто змагальність між ними, чим, зокрема, порушено право Замовника торгів на отримання

найбільш ефективного для нього результату останніх, який досягається лише за наявності умов справжньої конкуренції.

3.4. Обмін інформацією між Відповідачами.

- (56) За інформацією ТОВ «УКРАВІАПРОМ», наданою листом від 03.10.2018 № 03/10-4 (вх. № 60-01/3483 від 09.10.2018), останній, у господарській діяльності використовував номер телефону **«Інформація, доступ до якої обмежено»**.
- (57) Згідно з листом приватного акціонерного товариства «ВФ Україна» (далі – ПрАТ «ВФ Україна») [лист від 21.06.2019 № 02/КИ-Б/59, вх. № 60-01/499кі], номер телефону **«Інформація, доступ до якої обмежено»** належить ТОВ «УКРАВІАПРОМ» на підставі договору від 23.12.2000 № 295392831787/395370608456.
- (58) Відповідно до інформації наданою ТОВ «МУСТАНГ-6» (лист від 09.10.2018 № 09/10/1, вх. № 60-01/3520 від 12.10.2018), останній у своїй господарській діяльності використовує номер телефону **«Інформація, доступ до якої обмежено»**.
- (59) За інформацією, наданою приватним акціонерним товариством «Київстар» (далі – ПрАТ «Київстар») листом від 24.06.2019 № 14303/05 (вх. № 60-01/503кі від 26.06.2019) номер телефону **«Інформація, доступ до якої обмежено»** закріплений за абонентом Смалем Анатолієм Васильовичем, який відповідно до відомостей з ЄДР є керівником ТОВ «МУСТАНГ-6».
- (60) Відповідно до інформації наданої ПрАТ «Київстар» (лист від 31.07.2019 № 17182/05, вх. №60-01/579кі) та ПрАТ «ВФ Україна» (лист від 05.08.2019 № 02/КИ-Б/78 вх. № 60-01/593кі від 06.08.2019) за період з 01.05.2018 по 31.08.2019 між номерами телефонів ТОВ «УКРАВІАПРОМ» **«Інформація, доступ до якої обмежено»** та ТОВ «МУСТАНГ-6» **«Інформація, доступ до якої обмежено»** відбувались з'єднання у наступний проміжок часу (див. Табл. 9):

Таблиця 9

№	Абонент, який телефонував	Абонент, якому телефонували	Дата дзвінка	Час дзвінка	Тривалість розмови (у секундах)	Часовий період
1	ТОВ «МУСТАНГ-6»	ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	за тиждень до оголошення Торгів
2	ТОВ «МУСТАНГ-6»	ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	через три тижні після оголошення Торгів та за 10 днів до подачі Відповідачами тендерних пропозицій
3	ТОВ «МУСТАНГ-6»	ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	
4	ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	ТОВ «МУСТАНГ-6»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	
5	ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	ТОВ «МУСТАНГ-6»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	за 3 дні до подачі Відповідачами тендерних пропозицій
6	ТОВ «МУСТАНГ-6»	ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	
7	ТОВ «МУСТАНГ-6»	ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	за 2 дні до подачі Відповідачами тендерних

[illegible]

[illegible]

			якої обмежено»	якої обмежено»	якої обмежено»	
46	ТОВ «МУСТАНГ-6»	ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	

- (61) Наведене свідчить про те, що між ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» відбувався обмін інформацією до, під час та після участі у Торгах, зокрема під час розрахунку цінових пропозицій, що свідчить про недотримання засад добросовісної конкуренції останніми.

3.5. Аналіз цінових пропозицій.

- (63) За результатами аналізу калькуляцій (розрахунків) цінових пропозицій Відповідачів Відділенням встановлено наступне.
- (64) Цінові пропозиції ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» мають спільний коефіцієнт при обчисленні розрахунку вартості за одиницю продукції, який дорівнює 1,2 відсотка в перерахунку на вартість одиниці продукції у цінових пропозиціях Відповідачів (див Табл. 10):

Таблиця 10

«Інформація, доступ до якої обмежено»

- (65) Наведені обставини свідчать про те, що між Відповідачами відбувся обмін інформацією, зокрема щодо вартості продукції, яка була предметом закупівлі, з метою спільної (узгодженої) підготовки та участі у Торгах, що в свою чергу, характеризує поведінку ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» під час участі у Торгах, як антиконкурентні узгоджені дії.
- (66) Справжність змагання при проведенні торгів забезпечується таємністю інформації, що міститься у тендерній пропозиції. Зокрема, учасники торгів під час підготовки тендерних пропозицій конкурують між собою та повинні формувати пропозиції самостійно (незалежно від інших Відповідачів). Враховуючи вище наведене, під час проведення торгів тендерна пропозиція, що перемогла, повинна містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим Відповідачам умови

3.6. Відсутність господарських відносин з виробниками та постачальниками.

- (67) За інформацією ТОВ «УКРАВІАПРОМ», наданою листом від 03.10.2018 № 03/10-4 (вх. № 60-01/3483 від 09.10.2018), згідно з договором від 16.02.2018 № 02-18/1 ТОВ «УКРАВІАПРОМ» закуповувало *«Інформація, доступ до якої обмежено»* у товариства з обмеженою відповідальністю «ГЛОРІЗ ПРОМ», ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – ТОВ «ГЛОРІЗ ПРОМ»).
- (68) У свою чергу, за інформацією наданою Головним управлінням ДФС у місті Києві листом від 27.06.2019 № 16810/9/26-15-08-06-19 (вх. № 60-01/530кі від 15.07.2019), згідно виданих та отриманих ТОВ «МУСТАНГ-6» податкових накладних, ТОВ «МУСТАНГ-6» також було пов'язане у 2018 році господарськими відносинами з ТОВ «ГЛОРІЗ ПРОМ». Проте, ТОВ «ГЛОРІЗ ПРОМ» надавало послуги, а також реалізовувало ТОВ «МУСТАНГ-6» протягом 2018 року товари, відмінні від тих, що були предметом Торгів.

- (69) Окрім цього, відповідно до згаданих вище податкових накладних ТОВ «МУСТАНГ-6» не закуповувало та не реалізовувало у 2018 році товарів, продукції ТОВ «ГІДРОБЕСТ» або будь-якого іншого виробника, які були предметом Торгів.
- (70) Також, у складі своєї тендерної пропозиції ТОВ «МУСТАНГ-6» надало лист-відгук про виконання договорів з товариством з обмеженою відповідальністю «Фабрикант ХХІ» (далі – ТОВ «Фабрикант ХХІ»), у якому зазначено, що [цитата] *«Товариство з обмеженою відповідальністю «Фабрикант ХХІ», що діє на підставі Статуту не має претензій та зауважень у співпраці з ТОВ «Мустанг-6».*
- (71) Крім того, за результатами аналізу інформації, що була надана Головним управлінням ДФС у місті Києві листом від 27.06.2019 № 16810/9/26-15-08-06-19 (вх. № 60-01/530кі від 15.07.2019), Відділенням встановлено, що протягом 2018 року ТОВ «МУСТАНГ-6» постачало ТОВ «Фабрикант ХХІ» ***«Інформація, доступ до якої обмежено».***
- (72) Відповідно до довідки про відповідність кваліфікаційним вимогам, поданої ТОВ «МУСТАНГ-6» у складі власної тендерної пропозиції, ТОВ «МУСТАНГ-6» реалізувало у 2016 році ТОВ «Фабрикант ХХІ» ***«Інформація, доступ до якої обмежено»*** згідно з договором купівлі-продажу від 01.08.2016 № 1/08-1, які закуповувалися у рамках Торгів за лотом № 8 в обсязі ***«Інформація, доступ до якої обмежено».***
- (73) Для участі у Торгах ТОВ «Мустанг-6» за лотом № 8 запропонувало ***«Інформація, доступ до якої обмежено».***
- (74) Разом з цим, за інформацією наданою Головним управлінням ДФС у місті Києві листом від 27.06.2019 № 16810/9/26-15-08-06-19 (вх. №60-01/530кі від 15.07.2019) з Єдиного реєстру податкових накладних та банківських виписок стосовно операцій по рахунках ТОВ «Мустанг-6», наданих АТ КБ «ПРИВАТБАНК» (лист від 27.02.2019 № Е.30.0.0.0/4-48633 БТ, вх. № 60-01/156кі від 06.03.2019), АТ «АЛЬФА-БАНК» (лист від 13.02.2019 № 780/БТ-26-6/6, вх. № 60-01/160кі від 06.03.2019) та АТ «Мегабанк» (лист від 14.02.2019 № 10-0335БТ, вх. 60-01/123кі) у ТОВ «МУСТАНГ-6» відсутні будь-які операції із закупівлі ***«Інформація, доступ до якої обмежено»*** чи у будь-якого іншого виробника протягом 2018 року.
- (75) Вище викладене вказує на те, що у ТОВ «МУСТАНГ-6» відсутні господарські відносини з виробниками та постачальниками продукції, що була предметом його тендерної пропозиції протягом 2018 року в тому числі під час участі у Торгах.
- (76) Зазначене, в сукупності з іншими доказами, зібраними в ході розгляду справи, свідчить, що ТОВ «МУСТАНГ-6» подало свою тендерну пропозицію для участі у Торгах з метою забезпечення участі та здобуття перемоги ТОВ «УКРАВІАПРОМ», заздалегідь узгодивши такі дії між собою.

3.7. Спільні особливості в документах.

- (77) За результатами порівняльного аналізу документів, які входили до складу тендерних пропозицій Учасників, встановлено наступне.
- (78) У файлах під назвами «Перший файл» та «Другий файл», які містяться у тендерних пропозиціях ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» сторінки документів однаково пронумеровані у нижніх правих кутах від руки непарною нумерацією: 1, 3, 5, 7 і т.д.
- (79) Згідно з тендерною документацією Замовник вимагав від учасників Довідку в довільній формі, в якій зазначається інформація про підприємство-виробника Товару та конкретне

найменування Товару, який пропонується до постачання, а також його технічні, якісні та кількісні характеристики (далі – Довідка).

- (80) У тендерних пропозиціях ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» Довідка має однакову назву «Інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі» та схоже оформлення.
- (81) Варто зазначити, що така назва властива лише Довідкам ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ», у інших учасників Торгів Довідка має інші назви.
- (82) Документи тендерних пропозицій ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» містяться у файлах під назвами «Перший файл» та «Другий файл» Учасників в однаковому порядку та розташовані переважно на однакових сторінках (пронумерованих від руки не парною нумерацією), а саме:
 - реєстр наданих документів на сторінці 1;
 - гарантійний лист учасника на сторінці 3;
 - довідка про відсутність підстав у відмові в участі на сторінці 7;
 - копія протоколу № 1 Загальних зборів Учасників (ТОВ «МУСТАНГ-6») та протокол № 1 Загальних зборів Учасників (копія) (ТОВ «УКРАВІАПРОМ») на сторінці 11;
 - копія Наказу № 1 про призначення на посаду директора ТОВ «МУСТАНГ-6» та наказ про призначення директора (копія) (ТОВ «УКРАВІАПРОМ») на сторінці 13;
 - довідка про відповідність кваліфікаційним вимогам на сторінці 19;
 - довідка про не ліцензування діяльності на сторінці 29.
- (83) У процесі підготовки та участі у державних (публічних) закупівлях учасники Торів повинні діяти самостійно, змагатися між собою, що є обов'язковою умовою конкуренції.
- (84) Згідно зі статтею 3 Закону України «Про публічні закупівлі» одним з основних принципів здійснення закупівель є добросовісна конкуренція серед учасників. Метою Закону України «Про публічні закупівлі» є, зокрема створення конкурентного середовища у сфері публічних закупівель.
- (85) Враховуючи зазначене, суб'єкти господарювання, які беруть участь у процедурах закупівель 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.
- (86) Справжність змагання при проведенні процедур закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у тендерних пропозиціях учасників торгів. Забезпечити таку таємність можливо лише за умови, що кожен учасник торгів готує свою тендерну пропозицію самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, тендерні пропозиції кожного з учасників процедур закупівель повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам умови.
- (87) Крім того, якщо учасники самостійно та на власні вподобання готують документи, які входять до складу пропозицій, наявність однакових документів, спільних помилок та спільних особливостей в оформленні документів виключається.
- (88) Такі особливості в оформленні документів свідчать, що Відповідачами під час підготовки документації для участі у Торгах залучалась одна особа.

3.8. Синхронність дій Відповідачів у часі.

- (89) ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» подавали свої тендерні пропозиції за лотами №№ 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8 до системи «Prozorro» в один день (21.06.2018) та у близький проміжок часу (менше 30 хвилин) (див. Табл. 11)

Таблиця 11

Назва учасника	Час подання тендерної пропозиції
Лот № 1	
ТОВ «МУСТАНГ-6»	17:53
ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	18:17
Лот № 2	
ТОВ «МУСТАНГ-6»	17:54
ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	18:17
Лот № 3	
ТОВ «МУСТАНГ-6»	17:54
ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	18:17
Лот № 4	
ТОВ «МУСТАНГ-6»	17:54
ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	18:17
Лот № 5	
ТОВ «МУСТАНГ-6»	17:55, 18:05
ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	18:17
Лот № 6	
ТОВ «МУСТАНГ-6»	17:55
ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	18:17
Лот № 7	
ТОВ «МУСТАНГ-6»	17:55
ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	18:17
Лот № 8	
ТОВ «МУСТАНГ-6»	17:56
ТОВ «УКРАВІАПРОМ»	18:17

- (90) Окрім цього, за інформацією наданою товариством з обмеженою відповідальністю «Е-ТЕНДЕР», ідентифікаційний код **«Інформація, доступ до якої обмежено»** (далі - ТОВ «Е-ТЕНДЕР») [лист від 18.10.2018 № 382, вх. № 60-01/3598 від 19.10.2018] ТОВ «МУСТАНГ-6» задля участі у Торгах здійснювало перерахунок коштів на користь ТОВ «Е-ТЕНДЕР» 20.06.2018 о 15:53.
- (91) За інформацією, наданою електронним майданчиком товариством з обмеженою відповідальністю науково-виробниче підприємство «Інформаційні технології», ідентифікаційний код **«Інформація, доступ до якої обмежено»** (далі - ТОВ НВП «Інформаційні технології») [лист від 07.11.2018 № 785, вх. № 60-01/3894 від 13.11.2018] ТОВ «УКРАВІАПРОМ» задля участі у Торгах здійснювало перерахунок коштів на користь ТОВ НВП «Інформаційні технології» 20.06.2018.
- (92) Згідно властивостей файлів із назвою «Перший файл» поданих ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» у складі своїх тендерних пропозицій, файли створені в один день - 21.06.2018.
- (93) Відповідно до властивостей файлів з назвою «Другий файл», поданих у складі тендерних пропозицій ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ», електронні документи створені за допомогою одного програмного засобу MF 8500 C Series, в один день у близький проміжок часу (з різницею 17 хвилин): 21.06.2018 о 16:47 для ТОВ «МУСТАНГ-6»; 21.06.2018 о 17:04 для ТОВ «УКРАВІАПРОМ».

- (94) Такі особливості свідчать, що під час підготовки та участі у Торгах між Відповідачами відбувся обмін інформацією, в тому числі в електронному вигляді, або до підготовки тендерних пропозицій, поданих ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» залучалась одна особа.
- (95) Синхронність дій у часі вказує на системний погоджений характер поведінки Відповідачів у господарській діяльності, у тому числі під час підготовки до участі у Торгах та свідчить про обмін інформацією між Відповідачами та про узгодженість дій під час участі у Торгах.

3.9. Статистика участі ТОВ «МУСТАНГ-6» в інших торгах.

- (96) За інформацією, наявною у Відділенні, у 2017 та 2018 році ТОВ «МУСТАНГ-6» приймало участь ще у трьох тендерах разом з ТОВ «УКРАВІАПРОМ» (див. Табл. 12):

Таблиця 12

№ з/п	Предмет (ідентифікатор закупівлі)	Замовник	Очікувана вартість	Учасники
1.	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	1. ТОВ «МУСТАНГ-6» 2. ТОВ «УКРАВІАПРОМ» 3. ТОВ «ІНКΟΣ ЛАЙН» (переможець) 4. ТОВ «ЕксімКаргоТрейд»
2.	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	1. ТОВ «МУСТАНГ-6» 2. ТОВ «УКРАВІАПРОМ» (переможець);
3.	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»	ЛОТ № 1 1. ТОВ «ГІДРОБЕСТ»; 2. ТОВ «МУСТАНГ-6» 3. ТОВ «УКРАВІАПРОМ» (торги відмінено).
				ЛОТ № 2 1. ТОВ «МУСТАНГ-6» 2. ТОВ «УКРАВІАПРОМ» (переможець)

				ЛОТ № 3 1. ТОВ «МУСТАНГ-6» 2. ТОВ «УКРАВІАПРОМ» (переможець)
--	--	--	--	---

- (97) Згідно з протоколом засідання тендерного комітету **«Інформація, доступ до якої обмежено»** (пункт 1 таблиці 12) пропозиція ТОВ «МУСТАНГ-6» була відхилена з причини не надання останнім документів, що підтверджують відсутність підстав, передбачених статтею 17 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (98) Під час участі у тендерах, які зазначені у пунктах 2, 3 таблиці 12 (**«Інформація, доступ до якої обмежено»**), ТОВ «МУСТАНГ-6» жодного разу не здобувало перемогу, цінові пропозиції ТОВ «МУСТАНГ-6» завжди були вищі цінових пропозицій ТОВ «УКРАВІАПРОМ».
- (99) Окрім цього, ТОВ «МУСТАНГ-6» у під час участі в інших тендерних закупівлях, у яких не брало участь ТОВ «УКРАВІАПРОМ», пропонувало товари, відмінні від тих, що були запропоновані ТОВ «МУСТАНГ-6» у Торгах, зокрема (див. Табл. 13):

Таблиця 13

Предмет (ідентифікатор закупівлі)	Замовник	Очікувана вартість	Учасники
Набір подарунковий для першокласника №5 («Інформація, доступ до якої обмежено»)	Філія «Центр сервісного забезпечення» Публічного акціонерного товариства «Українська залізниця»	2 745 600,00 грн.	1. ТОВ «АРКУШ ТРЕЙДИНГ» 2. ТОВ «ЛІДЕР-ТРЕЙДИНГ» 3. ФОП Мудревський Сергій Іванович 4. ТОВ «МУСТАНГ-6»
Подарунок новорічний дитячий № 4 («Інформація, доступ до якої обмежено»)	Філія «Центр сервісного забезпечення» Публічного акціонерного товариства «Українська залізниця»	3 916 080,00 грн.	1. ТОВ «ПРОТЕК ІНВЕСТ» 2. ТОВ «МУСТАНГ-6»
01.47.2 – Яйця у шкаралупі, свіжі (яйце куряче). 03142500 – 3 – Яйця (яйце куряче). («Інформація, доступ до якої обмежено»)	Київська міська клінічна лікарня №3	38 880,00 грн.	1. ПП «Торгпродсервіс» 2. ТОВ «МУСТАНГ-6»
Буряк, морква, капуста («Інформація, доступ до якої обмежено»)	Київський міський центр радіаційного захисту населення міста Києва від наслідків Чорнобильської катастрофи	40 000,00 грн	1. ТОВ «Віта Фрукт» 2. ТОВ «МУСТАНГ-6»
Код ДК 021:2015 – 03221000-6 «Овочі» («Інформація, доступ до якої обмежено»)	Київська міська клінічна лікарня №7	66 850,00 грн.	1. ФОП Майстренко Микола Олександрович 2. ТОВ «МУСТАНГ-6»
Овочі, фрукти та горіхи («Інформація, доступ до якої обмежено»)	Дитяча клінічна лікарня № 8 Шевченківського району м.Києва	80 000,00 грн.	1. ТОВ «Віта Фрукт» 2. ТОВ «МУСТАНГ-6» 3. ФОП Мельник

- (100) Таким чином, ТОВ «МУСТАНГ-6» пропонувало товар аналогічний тому, що був предметом Торгів, лише під час спільної участі у торгах з

ТОВ «УКРАВІАПРОМ», проте в інших випадках предметом торгів були продукти харчування.

- (101) Отже, системний характер поведінки Відповідачів, у тому числі щодо реалізації одного виду товару не характерного для основної діяльності у ТОВ «МУСТАНГ-6» під час спільної участі у Торгах вказує на відсутність наміру у ТОВ «МУСТАНГ-6» здобути перемогу, прийняття ним участі у Торгах спільно з ТОВ «УКРАВІАПРОМ» для забезпечення перемоги ТОВ «УКРАВІАПРОМ» та свідчить про антиконкурентні узгоджені дії Відповідачів.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (102) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів, зокрема при укладенні ними угод у будь-якій формі; прийнятті об'єднанням рішень у будь-якій формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.
- (103) Конкурентна процедура закупівлі (тендер), відповідно до пункту 13 частини першої статті 1 Закону України «Публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників за процедурами закупівель відкритих торгів, торгів з обмеженою участю та конкурентного відбору.
- (104) Узгодженням дій учасників торгів (конкурсних торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі в торгах та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних пропозицій, що полягає в координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки пропозицій конкурсних торгів (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення торгів.
- (105) Установлені адміністративною колегією Відділення факти у своїй сукупності, а саме:
- відмова ТОВ «МУСТАНГ-6» від підписання договорів із Замовником у зв'язку з неможливістю його виконання;
 - не зниження цінових пропозицій ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» під час аукціону;
 - подання тендерної пропозиції ТОВ «МУСТАНГ-6» та здійснення входу в аукціон ТОВ «УКРАВІАПРОМ» з однієї IP-адреси, що належить суб'єкту господарювання, пов'язаному відносинами контролю з ТОВ «УКРАВІАПРОМ», та послуги доступу за якою надаються за адресою фактичного та юридичного місцезнаходження ТОВ «УКРАВІАПРОМ» (переможця);
 - пропозиція товару одного виробника, з яким у ТОВ «МУСТАНГ-6» відсутні господарські відносини;
 - встановлення ТОВ «МУСТАНГ-6» у своїй ціновій пропозиції цін на продукцію виробника нижчих за реалізаційні ціни виробника на цю продукцію;
 - наявність обставин обміну інформацією між ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ»;
 - спільний коефіцієнт при обчисленні Відповідачами запропонованих цін на товар, що пропонувався в рамках Торгів;
 - відсутність у ТОВ «МУСТАНГ-6» господарських відносин з виробниками та постачальниками;
 - наявність спільних особливостей в оформленні документів;
 - синхронність дій Відповідачів у часі;

- обставини щодо пропонованих товарів під час участі ТОВ «МУСТАНГ-6» в інших торгах не можуть бути результатами випадкового збігу обставин, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки до участі та участі в Торгах, зокрема про обмін інформацією між ними.
- (106) З огляду на вищезазначене, ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» під час підготовки документів для участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (107) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (108) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже, спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, тобто вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (109) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (110) 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.
- (111) 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.
- (112) 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.
- (113) Отже, наведені вище факти у їх сукупності свідчать про вчинення ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» порушень, передбачених 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, під час участі у тендерній процедурі закупівлі:
- (114) - *«Інформація, доступ до якої обмежено».*

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (115) Листами від 13.09.2019 № 60-02/5252 та від 13.09.2019 № 60-02/5253 ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» було направлено подання з попередніми висновками від 12.09.2019 № 60-03/181п у справі 39/60/42-рп/к.19 (далі – Подання).

- (116) Відповідно до рекомендованих повідомлень про вручення поштових відправлень, виплату поштового перекладу ТОВ «МУСТАНГ-6» отримало Подання 25.09.2019, ТОВ «УКРАВІАПРОМ» отримало Подання 17.09.2019.
- (117) ТОВ «МУСТАНГ-6» (лист від 07.10.2019 № 1/10/-19, вх. № 60-01/3621 від 10.10.2019) та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» (лист від 25.09.2019 № 250919-02, вх. № 60-01/3456 від 26.09.2019) надали Відділенню пояснення та заперечення до змісту Подання з попередніми висновками, згідно з якими Відповідачі не погоджуються з висновками щодо порушення ними законодавства про захист економічної конкуренції.
- (118) ТОВ «УКРАВІАПРОМ» надало зауваження щодо обставин, викладених у Розділі 1 Подання, зокрема щодо не зниження цінової пропозиції під час аукціону. Відповідач-2 зазначає, що не мав об'єктивної можливості здійснювати зменшення цінової пропозиції з економічної точки зору. Це обумовлено умовами, строками виконання зобов'язань, розміром штрафних санкцій, визначених договорами про закупівлю, які були запропоновані Замовником.
- (119) Зазначене заперечення не приймається та спростовується наступним.
- (120) Зниження ціни під час аукціону у процедурах закупівель є правом, а не обов'язком учасника.
- (121) Разом з тим, єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників є «ціна». Тобто, пропозиція учасника, ціна якої є найменшою, визначається найвигіднішою та за умови відповідності кваліфікаційним та іншим вимогам замовника такий учасник визначається переможцем торгів.
- (122) Таким чином, зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги в торгах. Суб'єкт господарювання, який приймає участь у державних (публічних) закупівлях, пропонував таку ціну на товар, яка забезпечила б йому перемогу у торгах. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (123) Відділенням встановлено, що Відповідачі подали свої тендерні пропозиції для участі у Торгах. Даний факт свідчить про готовність ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» постачати Замовнику продукцію, що була предметом пропозицій обох Відповідачів, при чому ТОВ «УКРАВІАПРОМ» мало знижки від Виробника, з яким було пов'язане сталими господарськими відносинами, про що зазначено у Розділі 3.3, а ТОВ «МУСТАНГ-6» запропонувало дану продукцію за цінами, що значно нижче, ніж реалізаційні ціни Виробника, не маючи при цьому господарських відносин з останнім.
- (124) Дані обставини свідчать про обізнаність ТОВ «УКРАВІАПРОМ» щодо реалізаційних цін на дану продукцію, а також на можливість зниження ним своєї ціни під час аукціону у разі бажання отримати перемогу у Торгах.
- (125) За вказаних обставин, не зниження цінової пропозиції під час електронного аукціону ТОВ «УКРАВІАПРОМ» вказує на його інформованість щодо особи конкурента у Торгах та впевненість щодо таких самих дій з боку такого конкурента.
- (126) Дана обставина в сукупності з іншими, встановленими в ході розгляду Справи фактами свідчить про координацію поведінки між Відповідачами та узгодження ними своїх цінових пропозицій під час участі у Торгах.

- (127) Також, ТОВ «УКРАВІАПРОМ» надало зауваження щодо обставин, викладених у Розділі 1 Подання, зокрема, щодо відмови від підписання договору ТОВ «МУСТАНГ-6», Відповідач зазначає, що таке право передбачене Законом України «Про публічні закупівлі», яке підприємство приймало, виходячи зі своїх можливостей та міркувань.
- (128) Зазначене заперечення не приймається та спростовується наступним.
- (129) Згідно з тендерною документацією замовника, єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників є «ціна». Тобто, пропозиція учасника, ціна якої є найменшою, визначається найвигіднішою та за умови відповідності кваліфікаційним та іншим вимогам замовника такий учасник визначається переможцем торгів. Таким чином, зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги в торгах.
- (130) ТОВ «МУСТАНГ-6» заздалегідь знаючи, що воно відмовиться від підписання договору та, розуміючи неможливість виконання умов договорів із Замовником, виставляє ціну нижче тієї, що запропонувало ТОВ «УКРАВІАПРОМ». Така відмова призвела до перемоги ТОВ «УКРАВІАПРОМ» за лотами №№ 2, 3, 4 Торгів, хоча ціна останнього була вище, що свідчить про узгодження дій Відповідачами під час їх участі у Торгах.
- (131) У своїх запереченнях ТОВ «УКРАВІАПРОМ» вказує, що подавало тендерну пропозицію та здійснювало вхід в аукціон з IP-адреси 94.45.44.242, яка належить ТОВ «УКРАВІАПРОМ» згідно з договором про надання телекомунікаційних послуг від 25.07.2016 № SN 20160709 укладеного із ТОВ «СКІФ НЕТ ЮА».
- (132) Дане заперечення не приймається та спростовується наступним.
- (133) Як зазначено у Поданні, ТОВ «УКРАВІАПРОМ» здійснювало вхід в аукціон зокрема, з IP-адреси, 94.45.46.58, яка за встановленими Відділенням даними належить та використовується ТОВ «Амтел-Україна» згідно з договором про надання телекомунікаційних послуг від 01.01.2015 № SN 20130405 за адресою: **«Інформація, доступ до якої обмежено»**.
- (134) Відповідно до інформації наданої ТОВ «Амтел-Україна» листом 24.12.2018 № 24/12/18 (вх. № 60-01/14 від 02.01.2019), згідно з договором оренди нежилых приміщень від 01.09.2017 № 0917 та від 01.09.2018 № 0918 укладених з ПрАТ «ЦКБ «МАЯК» офісне приміщення № 219 за **«Інформація, доступ до якої обмежено»** займає ТОВ «Амтел-Україна».
- (135) Крім того, варто зазначити, що згідно з договором оренди нежилых приміщень від 01.09.2017 № 0917-4 укладеного з ПрАТ «ЦКБ «МАЯК», офісне приміщення **«Інформація, доступ до якої обмежено»** займає ТОВ «УКРАВІАПРОМ».
- (136) За адресою місцезнаходження ТОВ «Амтел-Україна», послуги з доступу до мережі Інтернет згідно з договором про надання телекомунікаційних послуг від 01.01.2015 № SN 20130405 надає ТОВ «СКІФ НЕТ ЮА».
- (137) Листом від 09.10.2018 № 09/10/1 (вх. № 60-01/3520 від 20.10.2018) ТОВ «МУСТАНГ-6» повідомило, що згідно з договором оренди нежилых приміщень від 16.05.2015 № 15 з ФОП Терещенко Р.Г., станом на дату подання тендерної пропозиції воно фактично знаходилось за адресою: **«Інформація, доступ до якої обмежено»** та використовувало у своїй діяльності мобільний Інтернет та безкоштовний вай-фай без укладання договору.

- (138) Слід зазначити, що адреси Відповідачів знаходяться у різних районах міста Києва та віддалені територіально одна від одної на значну відстань. Тому подання ТОВ «МУСТАНГ-6» своєї тендерної пропозиції та вхід в аукціон ТОВ «УКРАВІАПРОМ» з IP-адреси, яка належить ТОВ «Амтел-Україна» та використовується у його офісному приміщенні **«Інформація, доступ до якої обмежено»** не може бути випадковим збігом обставин та свідчить про узгодженні дії Відповідачів.
- (139) Таким чином, враховуючи наявність відносин контролю між ТОВ «УКРАВІАПРОМ» та ТОВ «Амтел-Україна», вказане заперечення не спростовує висновків, наведених у Поданні.
- (140) У своїх запереченнях щодо Розділу 3 Подання, ТОВ «УКРАВІАПРОМ» повідомило, що ТОВ «ГІДРОБЕСТ» має ще одного офіційного дилера на території України, у тому числі з реалізації гальмівних дисків, а саме товариство з обмеженою відповідальністю «ТРЕЙД АГ» (ідентифікаційний код юридичної особи **«Інформація, доступ до якої обмежено»**), а також, що будь-який потенційний учасник Торгів гальмівних дисків, може здійснити попередній моніторинг цін, а також пошук потенційних постачальників даної продукції, виходячи з результатів закупівель попередніх років.
- (141) Зазначене заперечення не приймається та спростовується наступним.
- (142) ТОВ «ТРЕЙД АГ» приймало участь у лотах №№ 1, 5, 6, 7 та запропонувало гальмівні диски продукції ТОВ «ГІДРОБЕСТ». По лоту № 1 пропозицію учасника ТОВ «ТРЕЙД АГ» було відхилено, а торги відмінено, та у лотах №№ 2, 3, 4 згадане товариство не приймало участі, тому не могло запропонувати своїх цін на гальмівні диски, що закуповувались у лотах №№ 1, 2, 3, 4.
- (143) ТОВ «МУСТАНГ-6» не зверталося за інформацією щодо цін на гальмівні диски, які були предметом Торгів до ТОВ «ГІДРОБЕСТ» і не могло бути обізнано про ціни, які встановив виробник на гальмівні диски, які закуповувались у рамках Торгів. Окрім цього, у ТОВ «МУСТАНГ-6» відсутні господарські відносини з ТОВ «ТРЕЙД АГ» у досліджуваний період.
- (144) У свою чергу ТОВ «МУСТАНГ-6» у лотах №№ 2, 3, 4 встановив ціни на гальмівні диски, що були предметом Торгів, близькі до цін, що запропонувало ТОВ «УКРАВІАПРОМ». При цьому, ціна ТОВ «УКРАВІАПРОМ» розраховувалась відповідно до знижок, які надало ТОВ «ГІДРОБЕСТ», що свідчить про узгодження цін між Відповідачами.
- (145) У своїх запереченнях щодо Розділу 4 Подання, ТОВ «УКРАВІАПРОМ» повідомило, що між номерами, що належать ТОВ «УКРАВІАПРОМ» та ТОВ «МУСТАНГ-6» могли відбуватися перемовини, однак предмет перемовин не був пов'язаний з участю сторін в Торгах. Зокрема, між підприємствами проводились попередні переговори відносно можливості укладення договору оренди технічних засобів, необхідних для проведення тестування акумуляторних батарей, а саме амперметра, зарядного пристрою для акумуляторних батарей, варіометра тощо. Крім цього, ТОВ «УКРАВІАПРОМ» наголошує, що раніше між Відповідачами у 2017 році вже укладався договір щодо оренди технічних засобів.
- (146) Узгоджена поведінка учасників аукціону не відповідає його суті - підтриманню реального балансу між інтересами організатора - продаж за максимальною ціною та інтересами учасників - придбання за мінімальною ціною в умовах вільної конкуренції з іншими учасниками з різними можливостями.

- (147) Зазначене заперечення не приймається та спростовується наступним.
- (148) Враховуючи сукупність фактів та обставин, встановлених у ході розгляду справи, наявність з'єднань між телефонними номерами Відповідачів, у період участі у Торгах, їх частоту, кількість та тривалість після оголошення Торгів, напередодні та після подачі тендерних пропозицій Відповідачами, участі в аукціонах, та після відмови ТОВ «МУСТАНГ-6» від підписання договору у зв'язку із неможливістю його виконання, а також, те, що за досліджуваний період між Відповідачами були відсутні господарські відносини, наявність з'єднань між телефонними номерами ТОВ «УКРАВІАПРОМ» та ТОВ «МУСТАНГ-6» свідчить про обмін інформацією в тому числі щодо умов участі у Торгах, що у свою чергу є свідченням узгодженості дій між Відповідачами.
- (149) ТОВ «УКРАВІАПРОМ» у своїх запереченнях вказує на те, що не погоджується з висновком, який зазначений у Розділі 5 Подання, про узгодженні дії між Відповідачами і аргументує це наступним.
- (150) Розглянувши результати аналізу калькуляцій (розрахунків) цінових пропозицій, що були проведенні Відділенням ТОВ «УКРАВІАПРОМ» зазначає, що коефіцієнт співвідношення вартості одиниці продукції у цінових пропозицій ТОВ «УКРАВІАПРОМ» та ТОВ «МУСТАНГ-6» (згідно з таблицею 10 Подання), який дорівнює 1,2, розрахований не точно, можливо з використанням програмного комплексу та відповідно округленого до одного десяткового знаку. Для уточнення ТОВ «УКРАВІАПРОМ» надало власну таблицю розрахунку коефіцієнт співвідношення вартості одиниці продукції у цінових пропозицій ТОВ «УКРАВІАПРОМ» та ТОВ «МУСТАНГ-6» у якій провело округлення до мільярдних знаків. ТОВ «УКРАВІАПРОМ» звертає увагу Відділення на те, що при будь-якому більш точному розрахунку та округленні точніше ніж до одного десяткового знаку, коефіцієнт не є спільним чи однаковим, а отже це не є підставою вважати, що між Відповідачами відбувався обмін інформацією зокрема щодо вартості продукції, з метою спільної узгодженої підготовки та участі у Торгах.
- (151) Слід зазначити, що Відділенням у Справі встановлювалась наявність можливості для обміну інформації між Відповідачами, що є свідченням обміну інформацією між собою та погодженої поведінки щодо участі в Торгах.
- (152) При розрахуванні коефіцієнту співвідношення цін Відповідачів між собою, Відділенням було округлено числа до десяткового знаку. Округлення до десяткових знаків проводилось Відділенням для того, щоб вказати, що різниця у розрахунку цін ТОВ «УКРАВІАПРОМ» та ТОВ «МУСТАНГ-6» була приблизно однакова.
- (153) Наведене вказує на те, що Відповідачі розраховували ціни на одиниці продукції використовуючи спільний коефіцієнт саме для зручності встановлення ними різниці у цінах на продукцію, яка була предметом Торгах. Отже, зазначені заперечення не приймаються Відділенням.
- (154) У своїх запереченнях до Розділу 6 Подання, ТОВ «УКРАВІАПРОМ» вказує на те, що повідомило Відділення, що протягом у 2018 році мало господарські відносини з ТОВ «МУСТАНГ-6». Дана інформація є не правдивою, бо у своєму листі від 03.10.2018 № 03/10-4 (вх. № 60-01/3483 від 09.10.2018) ТОВ «УКРАВІАПРОМ» вказало наступне [цитата]: «У 2018 році господарських відносин з ТОВ «МУСТАНГ-6» - не було». Також, за результатом аналізу банківських виписок та Додатку 5 до податкової декларації з податку на додану вартість наданого ГУ ДФС у м. Києві, Відділенням не встановлено факту господарських відносин між Відповідачами».

- (155) Окрім цього ТОВ «УКРАВІАПРОМ» вказує, що відсутність господарських відносин безпосередньо з виробниками продукції, що була предметом Торгів, не означає, що це єдині можливі джерела придбання продукції.
- (156) Відділенням було проаналізовано інформацію щодо можливих джерел придбання ТОВ «МУСТАНГ-6» продукції, яка була предметом Торгів, і за період з 01.01.2018 по 31.10.2018, Відділенням не виявлено жодного факту таких придбань.
- (157) Отже, Зазначене заперечення не приймається Відділенням та не підтверджується документами, що були зібрані у справі.
- (158) ТОВ «УКРАВІАПРОМ» та ТОВ «МУСТАНГ-6» надали заперечення щодо Розділу 7 Подання, зокрема щодо непарної нумерації сторінок у складі тендерної пропозиції, однакової назви Довідки в довільній формі, в якій зазначається інформація про підприємство-виробника Товару та конкретне найменування Товару, який пропонується до постачання, а також його технічні, якісні та кількісні характеристики та щодо розташування документів тендерної пропозиції в одному порядку.
- (159) ТОВ «УКРАВІАПРОМ» та ТОВ «МУСТАНГ-6» вказують, що тендерну пропозицію було складено згідно з додатком 1 Тендерної документації Замовника, а кожну сторінку було пронумеровано згідно Розділу III пункту 1 Тендерної документації Замовника. Розміщення документів в однаковому порядку було обумовлено вимогами, викладеними у додатку 1 Тендерної документації Замовника. Кожну сторінку було пронумеровано Відповідачем з обох сторін, а оскільки тендерна пропозиція ТОВ «УКРАВІАПРОМ» містила лише ті сторінки, що містила інформацію, нумерація вийшла не парною. Така нумерація сторінок, окрім тендерних пропозицій ТОВ «УКРАВІАПРОМ» та ТОВ «МУСТАНГ-6», міститься також у тендерній пропозиції ТОВ «АКСАРІЯ».
- (160) Дані заперечення приймаються Відділенням, проте не спростовують наступного.
- (161) Згідно з тендерною документацією, Замовник вимагав від учасників Довідку в довільній формі, в якій зазначається інформація про підприємство-виробника Товару та конкретне найменування Товару, який пропонується до постачання, а також його технічні, якісні та кількісні характеристики. У складі тендерних пропозицій ТОВ «УКРАВІАПРОМ» та ТОВ «МУСТАНГ-6» Довідка має однакову назву «Інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі» та схоже оформлення.
- (162) Вказана Довідка має готуватися у самостійно та у довільній формі. Однакова назва Довідки, що притаманна лише Відповідачам та схожість в її оформленні не може бути простим збігом, приймаючи до уваги інші обставини, які були вказані у Поданні та є одним із доказів узгоджених дій між Відповідачами.
- (163) ТОВ «УКРАВІАПРОМ» надало заперечення щодо Розділу 8 Подання. Зокрема Відповідач-2 повідомив, що подав свої тендерні пропозиції в останній день подачі пропозицій, визначений Замовником, у зв'язку з тим, що це є сталою стратегією ТОВ «УКРАВІАПРОМ» участі у процедурах закупівель. Відповідач вказує, що кошти на користь майданчика ТОВ НВП «Інформаційні технології» перерахував за день до закінчення періоду подачі пропозицій, що не заборонено і жодним чином не регламентується. Тому висновки Вказані у Поданні є необґрунтованими та безпідставними.
- (164) Зазначені заперечення не приймаються та спростовується наступним.

- (165) За умови, якщо б кожен з учасників самостійно готував свої пропозиції, тобто за умов дійсного змагання суб'єктів господарювання, дії ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» не були б синхронними у часі.
- (166) Таким чином, Відповідачі мали достатній ресурс часу з моменту опублікування оголошення про проведення Торгів (22.05.2018) до кінцевого строку подання конкурсних пропозицій (22.06.2018), щоб подати власні тендерні пропозиції до системи «ProZorro», та створювати файли для участі у Торгах в різні дні та у різний проміжок часу. Натомість Відповідачі подали власні тендерні пропозиції до системи «ProZorro» в один день у проміжок часу, що не перевищував 30 хвилин; перераховували гроші на користь майданчиків за день до кінцевого строку надання пропозицій, створювали деякі файли для участі у Торгах в один день з різницею у 17 хвилин, що свідчить про системний погоджений характер поведінки Відповідачів у господарській діяльності, у тому числі під час підготовки до участі у Торгах та обмін інформацією між останніми під час участі у Торгах".
- (167) ТОВ «УКРАВІАПРОМ» надало заперечення щодо Розділу 9 Подання. У своїх запереченнях Відповідач вказує, що статистика щодо участі ТОВ «МУСТАНГ-6» є вибірковою та не може свідчити про антиконкурентні узгодженні дії Відповідачів. Зокрема ТОВ «УКРАВІАПРОМ» вказує, що [цитата]: «під час участі нашого підприємства у конкурсних процедурах закупівлі брали участь крім ТОВ «МУСТАНГ-6» брало участь багато різних учасників».
- (168) Зазначені заперечення не приймаються та спростовується наступним.
- (169) Статистика спільної участі ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» у процедурах закупівель, включаючи досліджувані Торги, враховуючи сукупність фактів та доказів, встановлену під час розгляду справи № 39/60/42-рп/к.19, а саме: відмову від підписання договору після визнання ТОВ «МУСТАНГ-6» переможцем, у зв'язку із неможливістю його виконання, відсутність господарських операцій під час діяльності ТОВ «МУСТАНГ-6» у зазначений період щодо придбання та реалізації товарів, що були предметом зазначених процедур закупівель, відсутність господарських відносин з виробниками, постачальниками, зокрема гальмівних дисків, які були предметом Торгів, а також специфіку товарів, які придбавались замовниками в інших торгах у яких ТОВ «МУСТАНГ-6» приймав участь, свідчить про те, що ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» узгодили свої дії та умови участі у Торгах таким чином, щоб ТОВ «МУСТАНГ-6» подало свою тендерну пропозицію з метою забезпечення перемоги ТОВ «УКРАВІАПРОМ».
- (170) Отже, ТОВ «МУСТАНГ-6» не мав на меті отримати перемогу у Торгах та реалізувати продукцію, що була предметом Торгів.
- (171) Окрім вище викладеного, ТОВ «УКРАВІАПРОМ» зазначило, що фактичне чи ймовірне настання негативних наслідків у цій ситуації (недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, ущемлення інтересів інших суб'єктів господарювання (конкурентів, покупців) чи споживачів або іншого реального порушення їх прав чи інтересів, чи настання інших відповідних наслідків, не могло мати місця та не мало сенсу, оскільки участь у Торгах брало лише два учасника ТОВ «УКРАВІАПРОМ» та ТОВ «МУСТАНГ-6».
- (172) Зазначені заперечення не приймаються та спростовується наступним.
- (173) Порушення, які кваліфікуються пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді спотворення результатів торгів, аукціонів,

конкурсів, тендерів характеризуються домовленістю щонайменше двох суб'єктів господарювання.

- (174) Особливість такого порушення та тяжкість його наслідків обумовлюється відсутністю змагальності у торгах, наслідком якої є спотворення конкуренції, що обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (175) Також, ТОВ «МУСТАНГ-6» надало зауваження щодо обставин, викладених у Розділі 1 Подання, зокрема щодо відмови від підписання ним договору, Відповідач зазначає, оскільки строки поставки товару були короткі, Відповідач прийняв рішення відмовитись від укладання договору, оскільки був високий ризик порушення термінів поставки продукції поставки продукції та сплати за це штрафів.
- (176) Зазначені заперечення не приймаються та спростовується наступним
- (177) Для кваліфікації цих дій 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.
- (178) Відділенням у Справі було встановлено й доведено наявності наміру Учасниками погодити (скоординувати) власну конкурентну поведінку, зокрема, шляхом обміну інформацією під час підготовки до участі у Торгах та безпосередньо під час аукціону, що разом з тим призвело до переваги одного з учасників під час аукціону.
- (179) Негативним наслідком при цьому є сам факт спотворення результатів аукціону (відмова від реальної конкуренції через узгодження поведінки учасників).
- (180) Особливість такого порушення та тяжкість його наслідків обумовлюється відсутністю змагальності у торгах, наслідком якої є спотворення конкуренції, що обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (181) ТОВ «МУСТАНГ-6» для участі у Торгах, необхідно було детально ознайомитись із умовами у Тендерній документації, зокрема, щодо термінів поставки, які Замовник встановив на поставку продукції, що була предметом Торгів. Отже, ТОВ «МУСТАНГ-6» свідомо йшло на ризик, подаючи тендерну пропозицію для участі у Торгах та було впевнене у своїй спроможності виконати договори у строк встановлений Замовником.
- (182) Зважаючи на інші обставини справи, Відповідач умисно встановив ціну нижчу від ціни ТОВ «УКРАВІАПРОМ» та у подальшому відмовився від підписання договорів із Замовником.
- (183) ТОВ «МУСТАНГ-6» надало заперечення щодо Розділу 2 Подання, зокрема щодо подання тендерних пропозицій та входу в аукціон з однакової IP-адреси. Відповідач зазначає, що подавав пропозицію з IP-адреси 94.45.46.58, що належить ТОВ «АМТЕЛ-Україна», яке не було учасником у Торгах, що у свою чергу свідчить про те, що Відповідачі не подавали тендерні пропозиції з однієї IP-адреси.
- (184) Зазначені заперечення не приймаються та спростовується наступним
- (185) Відповідно до матеріалів справи, ТОВ «МУСТАНГ-6» для участі у Торгах подавало свої тендерні пропозиції з IP адреси 94.45.46.58. У свою чергу ТОВ «УКРАВІАПРОМ»

здійснювало вхід в аукціон зокрема з IP-адреси 94.45.46.58. Вказана IP-адреса, відповідно до матеріалів справи належить ТОВ «Амтел-Україна», засновником якої є один із засновників ТОВ «УКРАВІАПРОМ».

- (186) Крім цього, ТОВ «МУСТАНГ-6» у своїх запереченнях вказує, що подавало тендерну пропозицію для участі у Торгах, знаходячись у офісі ТОВ «АМТЕЛ-Україна», обговорюючи питання, які пов'язані з комерційною діяльністю ТОВ «МУСТАНГ-6».
- (187) Таким чином ТОВ «МУСТАНГ-6» подавало тендерну пропозицію, а ТОВ «УКРАВІАПРОМ» заходило в аукціон для участі у Торгах з однієї IP-адреси, що належить третій особі, з яким Відповідач-1 має тісні комерційні зв'язки, а ТОВ «УКРАВІАПРОМ» має спільного засновника, що у свою чергу свідчить про пов'язаність Відповідачів.
- (188) ТОВ «МУСТАНГ-6» надало заперечення щодо Розділу 3 Подання, зокрема щодо товару одних виробників та особливостей ціноутворення пропозицій Учасників. Відповідач зазначив, що даний товар не є предметом широкого вжитку, його випускає лише обмежена кількість виробників, а в Україні він майже відсутній. Тому виробником запропонованого товару буде лише ТОВ «ГІДРОБЕСТ».
- (189) Окрім цього, ТОВ «МУСТАНГ-6» зазначає, що здійснило або могло здійснити моніторинг цін, здійснити пошук постачальників продукції виходячи з відкритих даних, оприлюднених на майданчиках системи «ProZorro».
- (190) Також, ТОВ «МУСТАНГ-6» вказує, що не одноразово брало участь не тільки у тендерних закупівлях продуктів харчування, а й запасних частин до суден.
- (191) Зазначені заперечення не приймаються та спростовується наступним
- (192) За інформацією, що міститься у матеріалах справи, ТОВ «МУСТАНГ-6» не надсило ТОВ «ГІДРОБЕСТ» запити (поштовим зв'язком, електронною поштою, телефонним зв'язком) з питань придбання **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, їх вартості або отримання комерційної пропозиції. Отже, зважаючи на специфіку продукції, на яку вказало у своїх запереченнях ТОВ «Мустанг-6», Відповідач не міг бути обізнаний про ціну на такі типи дисків, а тому встановив ціну, близьку до цін ТОВ «УКРАВІАПРОМ», які є значно нижчими за реалізаційні ціни ТОВ «ГІДРОБЕСТ».
- (193) ТОВ «МУСТАНГ-6» зазначає, що директор ТОВ «МУСТАНГ-6» Смаль Анатолій Васильович у 2014 році був директором за сумісництвом у ТОВ «Фірма Мустанг-6», ідентифікаційний код юридичної особи **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, і успішно брав участь у тендерних закупівлях предметом яких були запасні частини до повітряних суден, тому товар який виступав предметом у Торгах був відомий директору ТОВ «МУСТАНГ-6».
- (194) Зазначені заперечення не приймаються та спростовується наступним
- (195) Досліджувані Торги проводились у червні 2018 року, тому ціни на гальмівні диски виробництва ТОВ «ГІДРОБЕСТ» мали іншу ціну ніж у 2014 році. Більш того, вказана інформація безпосередньо не стосується ТОВ «МУСТАНГ-6», а відноситься до іншого суб'єкта господарювання, тому не може розглядатися Відділенням як заперечення доказів у Справі.
- (196) Окрім цього, щодо обміну інформацією між ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ», Відповідач-1 зазначає, що Відповідачі мали певні спільні інтереси у 2017-2018 роках, оскільки працюють в спільній сфері діяльності, а Смаль

Анатолій Васильович відповідно знайомий з Крюковим Володимиром Івановичем в межах ділової співпраці.

- (197) Отже, зазначені ТОВ «МУСТАНГ-6» обставини підтверджують те, що Відповідачі були пов'язані спільним економічним інтересом та узгодили свої дії під час участі у Торгах.
- (198) Отже, зміст інших пояснень та заперечень, наданих ТОВ «УКРАВІАПРОМ» та ТОВ «МУСТАНГ-6» у своїх запереченнях на Подання з попередніми висновками не спростовує викладених в ньому висновків та фактів.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (199) Отже, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали у:
- відмові ТОВ «МУСТАНГ-6» від підписання договорів із Замовником у зв'язку з неможливістю його виконання;
 - не зниженні цінових пропозицій ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ» під час аукціону;
 - поданні тендерної пропозиції ТОВ «МУСТАНГ-6» та здійсненні входу в аукціон ТОВ «УКРАВІАПРОМ» з однієї IP-адреси, що належить суб'єкту господарювання, пов'язаному відносинами контролю з ТОВ «УКРАВІАПРОМ», та послуги доступу за якою надаються за адресою фактичного та юридичного місцезнаходження ТОВ «УКРАВІАПРОМ» (переможця);
 - пропозиції товару одного виробника, з яким у ТОВ «МУСТАНГ-6» відсутні господарські відносини;
 - встановленні ТОВ «МУСТАНГ-6» у своїй ціновій пропозиції цін на продукцію виробника нижчих за реалізаційні ціни виробника на цю продукцію;
 - наявності обміну інформацією між ТОВ «МУСТАНГ-6» та ТОВ «УКРАВІАПРОМ»;
 - спільному коефіцієнті при обчисленні Відповідачами запропонованих цін на товар, що пропонувався в рамках Торгів;
 - відсутності у ТОВ «МУСТАНГ-6» господарських відносин з виробниками та постачальниками;
 - наявності спільних особливостей в оформленні документів;
 - синхронності дій Відповідачів у часі;
 - обставини щодо запропонованих товарів під час участі ТОВ «МУСТАНГ-6» в інших торгах
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів.

- (200) Така поведінка Відповідачів є порушенням 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».

7. Визначення розмірів штрафів

- (201) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», 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.

- (202) Відповідно до листа ГУ ДПС у м. Києві (лист від 31.08.2022 № 19530/5/26-15-12-07-03, вх. № 60-01/559к від 06.09.2022) чистий дохід ТОВ «МУСТАНГ-6» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2021 рік становить **«Інформація, доступ до якої обмежено»** грн.
- (203) Відповідно до листа ГУ ДПС у м. Києві (лист від 31.08.2022 № 19530/5/26-15-12-07-03, вх. № 60-01/559к від 06.09.2022) чистий дохід ТОВ «УКРАВІАПРОМ» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2021 рік становить **«Інформація, доступ до якої обмежено»** грн.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 14 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), адміністративна колегія Відділення

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «МУСТАНГ-6», (ідентифікаційний код юридичної особи **«Інформація, доступ до якої обмежено»**) та товариство з обмеженою відповідальністю «УКРАВІАПРОМ» (ідентифікаційний код юридичної особи **«Інформація, доступ до якої обмежено»**), вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у Торгах **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, яка проводилась **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, ідентифікаційний код юридичної особи **«Інформація, доступ до якої обмежено»** у системі електронних державних закупівель «ProZorro», ідентифікатор закупівлі - **«Інформація, доступ до якої обмежено»**.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «МУСТАНГ-6» штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою «УКРАВІАПРОМ» штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

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.