



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

від 21 вересня 2023р.

Львів

№ 63/ 70 -р/к

Справа № 63/3-01-92-2020

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Інтер холд трейд» та Приватне підприємство науково-виробниче підприємство «Завод техніки зв'язку і автоматики» подали свої цінові пропозиції для участі у закупівлі за предметом ДК 021:2015-34630000-2. Релейні та батарейні шафи, обладнання залізничної автоматики», ідентифікатор закупівлі UA-2019-11-01-000042-а, замовником якої була регіональна філія «Львівська залізниця» акціонерного товариства «Українська залізниця».

При цьому Товариство з обмеженою відповідальністю «Інтер холд трейд» та Приватне підприємство науково-виробниче підприємство «Завод техніки зв'язку і автоматики» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі у торгах.

За результатами розгляду справи № 63/3-01-92-2020 такі дії Товариство з обмеженою відповідальністю «Інтер холд трейд» та Приватне підприємство науково-виробниче підприємство «Завод техніки зв'язку і автоматики» є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

На Товариство з обмеженою відповідальністю «Інтер холд трейд» накладено штраф, розмір якого склав: 68 000 грн.;

На Приватне підприємство науково-виробниче підприємство «Завод техніки зв'язку і автоматики» накладено штраф, розмір якого склав: 68 000 грн.

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення), розглянувши матеріали справи № 63/3-01-92-2020 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та подання з попередніми висновками Третього відділу досліджень і розслідувань Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 07.09.2023 № 63-03/136п,

ВСТАНОВИЛА

1. Процесуальні дії

- (1) Доручення голови Антимонопольного комітету України від 09.04.2020 № 13-01/332 про проведення дослідження щодо наявності або відсутності ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції у діях товариства з обмеженою відповідальністю «Інтер холд трейд», приватного підприємства НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики», під час їх участі у процедурі закупівлі UA-2019-11-01-000042-а.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 06.08.2020 № 63/60-рп/к розпочато розгляд справи № 63/3-01-92-2020 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції за кваліфікацією згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 і пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (3) Листами від 10.08.2020 № 63-02/3342 (для ТОВ «Інтер холд трейд»), № 63-02/3341 (для ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики») Відповідачам надіслано посвідчені копії Розпорядження від 06.08.2020 № 63/60-рп/к про початок розгляду справи № 63/3-01-92-2020 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (4) У межах розгляду справи № 63/3-01-92-2020 Відділення було складено подання про попередні висновки у справі від 07.09.2023 № 63-03/136п (далі – Подання).
- (5) Листами Відділення від 07.09.2023 № 63-02/1986 та № 63-02/ 1987 на адреси Відповідачів було надіслано копії Подання та одночасно повідомлено про засідання адміністративної колегії Відділення щодо прийняття рішення у справі № 63/3-01-92-2020.
- (6) Відповідно до абзацу четвертого пункту 26 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) 07.09.2023 на офіційному веб-сайті Відділення була розміщена інформація щодо попередніх висновків у справі № 63/3-01-92-2020.

2. Відповідачі

- (7) Товариство з обмеженою відповідальністю «Інтер холд трейд», (далі – ТОВ «Інтер холд трейд»).
- ідентифікаційний код юридичної особи: *(інформація, доступ до якої обмежено)*.
 - місцезнаходження (юридична адреса) юридичної особи: *(інформація, доступ до якої обмежено)*.
 - відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом господарської діяльності товариства *(інформація, доступ до якої обмежено)*.
- (8) Приватне підприємство науково-виробниче підприємство «Завод техніки зв'язку і автоматики», (далі – ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики»).
- ідентифікаційний код юридичної особи: *(інформація, доступ до якої обмежено)*.
 - місцезнаходження (юридична адреса): *(інформація, доступ до якої обмежено)*.
 - відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності товариства є *(інформація, доступ до якої обмежено)*.
- (9) Тобто, ТОВ «Інтер холд трейд» та ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Інформація про Торги

- (10) Регіональною філією «Львівська залізниця» акціонерного товариства «Українська залізниця» (ідентифікаційний код юридичної особи – *(інформація, доступ до якої обмежено)*) в системі електронних публічних закупівель розміщено оголошення про проведення відкритих торгів за ідентифікатором UA-2019-11-01-000042-а на закупівлю «ДК 021:2015 – 34630000 – 2. Релейні та батарейні шафи, обладнання залізничної автоматики», а саме шафа ШРУ-М3, шафа ШРУ-М4, шафа ШРУ-М5, шафа ШРУ-М6, шафа ШМБ металева батарейна, генератор камертонний ГКШ-МА, фільтр шляховий (колійний) ФП-25М, ящик колійний КЯ-1-1(ПЯ-1), ящик колійний КЯ-1-1(ПЯ-1), шафа релейна ШМРВ .
- Очікувана вартість: *(Інформація, доступ до якої обмежено)* грн. без ПДВ.
 - Процедура відкриті торги.
 - Дата оприлюднення: 01.11.2019
 - Аукціон: 19.11.2019.
 - Завершення: 19.11.2019

- Згідно з реєстром пропозицій (дата та час розкриття 19.11.2019 14:45) свої пропозиції подали:

Таблиця 1

Учасники	Початкова пропозиція	Кінцева пропозиція
ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики»	<i>(Інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(Інформація, доступ до якої обмежено)</i>
ТОВ «Інтер холдтрейд»	<i>(Інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(Інформація, доступ до якої обмежено)</i>

- (11) За результатами розгляду пропозицій конкурсних торгів найбільш економічно вигідною визнано пропозицію товариства з обмеженою відповідальністю «Інтер холд трейд» з ціною пропозицією *(Інформація, доступ до якої обмежено)* грн. Пропозиція ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» не розглядалася.
- (12) Відповідно до звіту Тендерного комітету РФ «Львівська залізниця» АТ «Українська залізниця» з ТОВ «Інтер холд трейд» підписано договір про закупівлю від *(Інформація, доступ до якої обмежено)*.

4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (13) Аналіз конкурсних пропозицій та інформації, отриманої Західним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі - Відділення) під час розслідування Справи, засвідчив, що ТОВ «Інтер холд трейд» та ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики», узгодили між собою участь у Торгах. Зазначене підтверджується наступним.

4.1 Наявність договірних відносин

- (14) У складі своєї тендерної пропозиції ТОВ «Інтер холд трейд» надало копію договору на реалізацію товару (договір про дилерство) від *(Інформація, доступ до якої обмежено)* укладену з ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики».
- (15) Відповідно до договору від *(Інформація, доступ до якої обмежено)* про дилерство, ТОВ «Інтер холд трейд» отримує від ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» право на постачання обладнання через процедуру відкритих торгів, які проводять Філії акціонерного товариства «Українська залізниця», у якості торгового представника – дилера.

- (16) Це свідчить про договірні відносини між ТОВ «Інтер холд трейд» та ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики», які створюють певні умови для узгодженої поведінки. Тим самим, ТОВ «Інтер холд трейд» та ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» зацікавлені в участі один одного у торгах. Така зацікавленість Відповідачів щодо участі один одного у торгах пояснюється спільністю інтересів та доводить наявність між ними антиконкурентних узгоджених дій.
- (17) Тобто, ще до подання Відповідачами своїх пропозицій для участі у Закупівлі ТОВ «Інтер холд трейд» та ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» були пов'язані господарськими відносинами, що надало їм можливість для узгодження поведінки під час підготовки та проведення Закупівлі.
- (18) ТОВ «Інтер холд трейд» у листі від *(Інформація, доступ до якої обмежено)* надало додатки 5 до податкової декларації з податку на додану вартість за 2019 рік, відповідно до яких встановлено обсяг розрахунків із продажу та придбання, що оподатковуються податком на додану вартість, між ТОВ «Інтер холд трейд» та ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики». Зазначена інформація наведена в таблиці 2.

Таблиця 2

№	Постачальник	Обсяг постачання листопад -грудень 2019 року	
		грн (без ПДВ)	грн з ПДВ
1	ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики»	<i>(Інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(Інформація, доступ до якої обмежено)</i>
2	ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики»	<i>(Інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(Інформація, доступ до якої обмежено)</i>

- (19) АТ «Гаскомбанк» на вимогу Відділення лист від *(Інформація, доступ до якої обмежено)* надало інформацію про рух грошових коштів, в період з 01.01.2019 до 31.12.2019, по розрахунковому рахунку ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики», відповідно до якої між Відповідачами здійснювалися перерахунки коштів, що підтверджує наявність господарських відносин між Відповідачами. Для прикладу в Таблиці 3 наводимо наявні перерахунки коштів, а саме ТОВ «Інтер холд трейд» сплачувало кошти ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики»:

Таблиця 3

Дата	Суб'єкт, що сплачує	Призначення платежу	Сума	Суб'єкт, що отримує
------	---------------------	---------------------	------	---------------------

(інформація з обмеженим доступом)

- (20) АТ «Банк Кредит Дніпро» листом від *(Інформація, доступ до якої обмежено)* надало інформацію про те, що в період з 01.01.2019 до 31.12.2019 року було проведено 7 перерахунків між ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» та ТОВ «Інтер холд трейд».
- (21) Наведені відомості свідчать про те, що ТОВ «Інтер холд трейд» та ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» пов'язані між собою господарськими відносинами.
- (22) Наявність господарських відносин зумовлює виникнення у суб'єктів господарювання, які пов'язані такими відносинами певних прав та обов'язків та створює умови для обізнаності Відповідачів щодо діяльності та фінансової спроможності один одного, в тому числі і під час участі у закупівлі.
- (23) Отже існування господарських відносин між ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» та ТОВ «Інтер холд трейд» в період до, під час, та після проведення закупівлі, враховуючи відомості викладені в пунктах 14 – 20 цього рішення свідчить про єдність економічних інтересів Відповідачів, про їх безпосередню пов'язаність під час участі у закупівлі та створення сприятливих умов для обміну інформацією між ними.

4.2 Невідповідність тендерної пропозиції одного з Відповідачів вимогам тендерної документації.

- (24) Відповідно до пункту 9 Додатку 2 Тендерної документації необхідно було подати форму «Тендерна пропозиція», яка заповнюється відповідно до Додатку 3 Тендерної документації. У тендерній пропозиції ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» відсутня форма «Тендерна пропозиція».
- (25) При цьому необхідно зазначити, що форма «Тендерна пропозиція» подається всіма учасниками процедури закупівлі до кінцевої дати подання тендерних пропозицій.
- (26) Відповідно до пункту 2.2. Додатку 6 Тендерної документації Учасники мали надати довідку «Дані про товар», заповнену відповідно до Додатку 8. ПП НВП «Завод техніки і автоматики» у своїх тендерних пропозиціях не надало зазначену довідку.
- (27) Відповідно до Додатку 5 Тендерної документації, продукція, яка є предметом закупівлі, виготовляється різними підприємствами-виробниками, а саме: *(Інформація, доступ до якої обмежено)*.
- (28) Враховуючи той факт, що закупівля з 10 позицій виноситься одним лотом, виробник обладнання СЦБ, який мав намір взяти участь у цьому тендері, повинен закупити продукцію, яку він не виробляє, в іншого виробника або

дилера виробника. Для прикладу, ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» не виробляє «Генератор камертонний ГКШ-МА (ГКШ-М)». Саме тому, для участі у зазначеній закупівлі, ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» необхідно було придбати зазначену продукцію у виробників цієї продукції (*Інформація, доступ до якої обмежено*).

- (29) Для підтвердження відповідності товару технічним і якісним характеристикам згідно з Технічною специфікацією та відповідно до пункту 2.3. Додатку 6 Тендерної документації Учасникам необхідно було надати копію ГОСТу, або технічні умови виробника на товар, тощо. Якщо виробників декілька, то зазначені документи повинні бути надані на кожного виробника продукції.
- (30) ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» надало технічні умови лише на власну продукцію – шафи металеві і батарейні та фільтри колійні.
- (31) Відповідно до пункту 2.4. Додатку 6 Тендерної документації Учасникам необхідно було надати зразок сертифікату якості або зразок паспорту виробника на продукцію, яка була предметом закупівлі.
- (32) ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» надало зразки паспортів лише на власну продукцію – шафи металеві і батарейні та фільтри колійні.
- (33) Відповідно до пункту 2.6 Додатку 6 Тендерної документації, учаснику, який не є виробником продукції, необхідно було надати скановані копії документів, які підтверджують відносини із виробником: договір з виробником, або сертифікат дистриб'ютора, представника, дилера, або лист виробника про представництво його інтересів учасником.
- (34) ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики», яке не виробляє генератор камертонний ГКШ-МА (ГКШ-М), не надало жодних документів які підтверджують відносини із виробником зазначеної продукції.
- (35) Наведене в пунктах 24 - 33 цього рішення свідчить про те, що ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» не могло в повному обсязі поставити продукцію, яка була предметом закупівлі.
- (36) Відповідно до пункту 6 підпункту 6.1 тендерної документації, у разі не відповідності тендерної пропозиції умова тендерної документації (ненадання повного пакету документів) замовник має право відхилити тендерну пропозицію.
- (37) Підтвердженням того, що ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» не зацікавлене в перемозі у Торгах та брало участь у якості технічного учасника, може слугувати і той факт, що відповідно до листа ДП «ПРОЗОРРО» від (*Інформація, доступ до якої обмежено*), ІР-адреса ПП НВП

«Завод техніки зв'язку і автоматики» відсутня в системі легування, оскільки учасник не заходив на аукціон.

- (38) Разом з тим ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» здійснювало витрати, у тому числі фінансові за подання учасником тендерної пропозиції, чим забезпечувало перемогу ТОВ «Інтер холд трейд», оскільки згідно з частиною другою статті 20 Закону України «Про публічні закупівлі» для проведення відкритих торгів має бути подано не менше двох тендерних пропозицій.
- (39) За таких обставин дії ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» із забезпечення перемоги ТОВ «Інтер холд трейд» в Торгах не мали на меті здобуття перемоги.
- (40) При конкурентному формуванні тендерних пропозицій, учасник подаватиме документи, котрі відповідатимуть вимогам тендерної документації замовника, оскільки, пропозицію потенційного переможця може бути відхилено через невідповідність таким вимогам, незважаючи на ціну.
- (41) Невідповідність пропозицій ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» в Торгах вимогам, встановленим Замовником, свідчить про те, що ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» несумлінно ставилося до подання документів.
- (42) Отже, неподання всіх документів, які вимагалися замовником, а також неможливість в повному обсязі поставити продукцію, яка була предметом закупівлі, може свідчити про те, що ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» не зацікавлене в перемозі у Торгах, заздалегідь відмовилось від конкуренції в Торгах та брало участь як технічний учасник, за для забезпечення перемоги ТОВ «Інтер холд трейд».

4.3 Схожість в оформленні документів Відповідачів, наданих у пропозиціях конкурсних торгів.

- (43) За результатами аналізу тендерних пропозицій Відповідачів виявлено, що ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» та ТОВ «Інтер холд трейд» у складі своїх тендерних пропозицій надали документи, які є ідентичними за змістом, а саме – відомості про учасника, довідка щодо застосування заходів із захисту довкілля. Учасники оформили зазначені довідки однаково за змістом (див. рис. 1, рис.2).
- (44) В пункті 1 Додатку № 2 Тендерної документації для учасників процедури закупівлі, щодо підготовки тендерних пропозицій для участі в процедурі відкритих торгів на закупівлю (Релейні та батарейні шафи, обладнання залізничної автоматики), зазначається, що довідка з відомостями про учасника повинна бути в довільній формі, яка містить відомості про учасника (адреса –

юридична та фактична, керівництво, телефон для контактів, інша інформація, яку учасник вважає за доцільне зазначити, тощо). Довідка з відомостями про учасника повинна обов'язково містити інформацію про діючу електронну адресу (не російських доменів) для отримання заявок на поставку продукції з електронної адреси замовника (nh-mtz@railway.lviv.ua), згідно з п.5.3 розділу V додатку 4 тендерної документації (див. рис. 1).

(інформація, доступ до якої обмежено)

Рис. 1 Копії довідок з відомостями про учасників

- (45) В довідці з відомостями про учасника, ПП НВП «Завод техніки зв'язку автоматики» та ТОВ «Інтер холд трейд» подало додаткову, не передбачену тендерною документацією інформацію, а саме:
- пункт 1 – Повна назва підприємства
 - пункт 3 – Банківські реквізити обслуговуючого банку
 - пункт 4 - Код ЄДРПОУ
 - пункт 5 – Індивідуальний податковий номер
 - пункт 6 – Статус платника податку
- (46) Відповідно до Додатку 6 Тендерної документації Закупівлі – довідка учасника про те що технічні, якісні характеристики товару передбачають застосування заходів із захисту довкілля (надається у випадку, якщо така інформація не міститься у інших документах тендерної пропозиції учасника, які підтверджують відповідність товару технічним і якісним характеристикам згідно технічної специфікації замовника) (див. рис. 2).

(інформація, доступ до якої обмежено)

Рис. 2 Копії довідок щодо застосування заходів з захисту довкілля.

- (47) ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» та ТОВ «Інтер холд трейд» у складі своїх тендерних пропозицій надали ідентичні за змістом довідки щодо застосування заходів із захисту довкілля.
- (48) При дотриманні принципу конкурентної боротьби між учасниками торгів зазначені довідки подані в складі тендерних пропозицій ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» та ТОВ «Інтер холд трейд» мали б відрізнитись у тому числі і за змістом, не містити в собі спільних об'єднуючих особливостей, адже кожен документ, у разі якщо учасники торгів готували їх окремо один від одного без обміну інформацією, мав би відображати їх індивідуальні, суб'єктивні підходи до їх підготовки.
- (49) Таким чином однакове представлення інформації не може пояснюватися випадковим збігом та свідчить, що ПП НВП «Завод техніки зв'язку і

автоматики» та ТОВ «Інтер холд трейд» спільно (узгоджено) готували свої інформаційні довідки, відповідно у ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» та ТОВ «Інтер холд трейд» була змога обмінюватися інформацією на стадії підготовки своїх пропозицій.

4.4 Документи, подані Відповідачами у складі тендерних пропозицій створено за допомогою однакових програм

- (50) Аналіз тендерних пропозицій, поданих ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» та ТОВ «Інтер холд трейд» під час участі у Торгах, свідчить про те, що окремі документи, надані Відповідачами створені за допомогою однакових програм, а саме:

Таблиця 4

Назва документа	Опис властивостей		
	Створено	Тип документа	Версія програми PDF
1	2	3	4
ТОВ «Інтер холд трейд»			
01 Дані про товар	-	PDF File (pdf)	1,3 Acrobat 4x
02 Тендерна документація	-	PDF File (pdf)	1,3 Acrobat 4x
03 Працівники	-	PDF File (pdf)	1,3 Acrobat 4x
04 Про відсутність підстав	-	PDF File (pdf)	1,3 Acrobat 4x
05 Відомості про учасника	-	PDF File (pdf)	1,3 Acrobat 4x
06 Гарантійний лист	-	PDF File (pdf)	1,3 Acrobat 4x
07 Захист довкілля	-	PDF File (pdf)	1,3 Acrobat 4x
Витяг	-	PDF File (pdf)	1,3 Acrobat 4x
Декларація про відповідність	-	PDF File (pdf)	1,3 Acrobat 4x
ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики»			
01 Про учасника	-	PDF File (pdf)	1,3 Acrobat 4x
02 Погодження з проектом	-	PDF File (pdf)	1,3 Acrobat 4x
03 Відсутність підстав	-	PDF File (pdf)	1,3 Acrobat 4x
05 Наявність працівників	-	PDF File (pdf)	1,3 Acrobat 4x
06 Повноваження	-	PDF File (pdf)	1,3 Acrobat 4x
07 ТС	-	PDF File (pdf)	1,3 Acrobat 4x
08 Захист довкілля	-	PDF File (pdf)	1,3 Acrobat 4x
09 Витяг з реєстру	-	PDF File (pdf)	1,3 Acrobat 4x
15 Повноваження	-	PDF File (pdf)	1,3 Acrobat 4x

16 Протокол 69	-	PDF File (pdf)	1,3 Acrobat 4x
17 Протокол 70	-	PDF File (pdf)	1,3 Acrobat 4x

- (51) Інформація зазначена в таблиці 4 ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» та ТОВ «Інтер холд трейд» свідчить про те, що документи, надані Відповідачами під час участі у Торгах, створені за допомогою однакових програм, що не може бути випадковим збігом у разі підготовки документів суб'єктами господарювання, які є конкурентами та подаються на участь у Торгах, не знаючи один про одного.
- (52) Отже, подання ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» та ТОВ «Інтер холд трейд» у складі тендерних пропозицій у Торгах електронних файлів з однаковими параметрами, «Версія програми PDF» свідчить про єдине електронне джерело цих файлів, що в свою чергу свідчить про те, що між Відповідачами відбувся обмін інформацією та спільна підготовка Відповідачами своїх тендерних пропозицій для участі у Торгах.

4.5 Цінова поведінка Учасників

- (53) Оскільки основним критерієм вибору переможця у торгах є ціна, спеціалісти Відділення здійснили аналіз цінових пропозицій Учасників.
- (54) Необхідно зазначити, що при наявності дійсної конкуренції між учасниками закупівлі, за умови їх необізнаності щодо цінових пропозицій один одного та зацікавленості кожного з них у перемозі, їх конкурентною поведінкою є пропозиція максимально низької ціни, за умови беззбиткової діяльності підприємства.
- (55) За результатами аналізу цінових пропозицій Відповідачів встановлено, що цінова пропозиція ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» є на *(інформація, доступ до якої обмежено)* грн. (0,3%) вищою ніж цінова пропозиція ТОВ «Інтер холд трейд», що й забезпечило останньому перемогу у Торгах.
- (56) При цьому, необхідно зазначити, що ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» є виробником продукції (шафа металева релейна ШМР-М3, шафа металева релейна ШМР-М4, шафа металева релейна ШМР-М5, шафа металева релейна ШМР-М6, шафа металева БАТАРЕЙНА ШМБ), тоді як ТОВ «Інтер холд трейд» - дилер. Ціна дилера формується з врахуванням ціни виробника, витрат на доставку продукції та власного прибутку.
- (57) Крім того, ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» має значно нижчі витрати на поставку продукції, оскільки знаходиться в одному місті із замовником Торгів, тоді як ТОВ «Інтер холд трейд» поставляє також продукцію *(Інформація, доступ до якої обмежено)*.

- (58) Саме тому, цінова пропозиція ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» не може бути вищою за цінову пропозицію ТОВ «Інтер холд трейд».
- (59) Під час участі у Торгах ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики», незважаючи на незначну різницю між ціновими пропозиціями, не знижувало свою первинну цінову пропозицію, завідомо пропонувало вищі ціни, щоб забезпечити у торгах перемогу ТОВ «Інтер холд трейд».
- (60) Оскільки, ціна предмета закупівлі є основною (єдиним критерієм) оцінки пропозицій учасників конкурсних торгів, як безпосередньо зазначено в документації конкурсних торгів Замовника, відповідно Учасники мали змагатися саме за цим критерієм.
- (61) Відтак, ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» мало бути зацікавлене у тому щоб перемогти, оскільки участь у торгах відволікає людський ресурс та кошти на збір документів, подання пропозиції тощо.
- (62) Така поведінка ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики», щодо подання вищої цінової пропозиції за цінову пропозицію свого дилера, відмова щодо участі в аукціоні та незмінність своєї цінової пропозиції, може свідчити про те, що ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» не мало наміру перемагати у Торгах.

4.6 Зацікавленість Відповідачів щодо участі один одного у Торгах

- (63) ТОВ «Інтер холд трейд» у своїх тендерних пропозиціях надає копії документів, які належать іншому учаснику закупівлі – ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики», зокрема:
- Технічні умови ТУ 31.2-34167410-008-2006 ВЕСТ.665214.005 ТУ Шафи металеві релейні і батарейні;
 - Зразок паспорту на Шафу металеву батарейну ВЕСТ.665214.005-03 ПС;
 - Зразок паспорту на Шафу металеву релейну ШМР, ВЕСТ.665214.005ПС;
 - Зразок паспорту на Шафу металеву релейну ШМРВ, ВЕСТ.665214.005-02 ПС.
- (64) Ненадання, ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» конкуренту у торгах, документів, необхідних для підтвердження відповідності товару технічним і якісним характеристикам, а також зразків паспортів на продукцію, яка була предметом закупівлі, могло бути підставою для відхилення Замовником пропозиції ТОВ «Інтер холд трейд», про що було відомо ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики».
- (65) Наведене в пункті 63 цього рішення свідчить про те, що ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» то ТОВ «Інтер холд трейд» зацікавлені в участі в Торгах один одного та пояснюється спільністю інтересів Відповідачів.

5. Висновки відділення та правові кваліфікації дій учасників торгів

- (66) 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. Відповідно до пункту 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визначаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів. Згідно з частиною четвертою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з Законом.
- (67) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у публічних 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.
- (68) Справжність змагання при проведенні процедур закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у тендерних пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники торгів під час підготовки своїх тендерних пропозицій формують свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників.
- (69) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснювати у будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема про укладення ними угод у будь-якій формі, прийнятті об'єднанням рішень в якій – небудь формі, створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які його створили, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.
- (70) Тендер (торги) відповідно до частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначається як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, цим законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (71) Узгодженням дій учасників тендера (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі в тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає в координації поведінки таких суб'єктів, як на стадії підготовки конкурсної документації, так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу.
- (72) Наведені вище обставини свідчать про обізнаність Відповідачів про участь кожного з них у Торгах та узгодження між ними спільної поведінки.

- (73) Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях, а саме підготовки тендерних пропозицій та участі в Торгах, Відповідачі були обізнані щодо їх участі в Торгах, що підтверджується, зокрема:
- наявність договірних відносин;
 - невідповідність тендерної пропозиції одного з Відповідачів вимогам тендерної документації;
 - схожість в оформленні документів Відповідачів, наданих у пропозиціях конкурсних торгів;
 - документи, подані Відповідачами тендерної документації створено за допомогою однакових програм ;
 - узгодження цінових пропозицій Відповідачів;
 - зацікавленість Відповідачів щодо участі один одного у Торгах.
- (74) З огляду на зазначене, Відповідачі під час підготовки та 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».
- (75) Отже, узгодження ТОВ «Інтер холд трейд» та ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» своїх пропозицій усунуло конкуренцію та змагання між ними, чим порушило право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції, а відтак вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (76) Таким чином, дії ТОВ «Інтер холд трейд», (*інформація, доступ до якої обмежено*), ідентифікаційний код юридичної особи: (*інформація, доступ до якої обмежено*) та ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» (*інформація, доступ до якої обмежено*), ідентифікаційний код юридичної особи: (*інформація, доступ до якої обмежено*)) щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю за предметом: «ДК 021:2015 – 34630000 – 2. Релейні та батарейні шафи, обладнання залізничної автоматики», а саме шафа ШРУ-М3, шафа ШРУ-М4, шафа ШРУ-М5, шафа ШРУ-М6, шафа ШМБ металева батарейна, генератор камертонний ГКШ-МА, фільтр шляховий (колійний) ФП-25М, ящик колійний КЯ-1-1(ПЯ-1), ящик колійний КЯ-1-1(ПЯ-1), шафа релейна ШМРВ, ідентифікатор закупівлі UA-2019-11-01-000042-а, яку проводила Регіональна філія «Львівська залізниця» акціонерного товариства «Українська залізниця» (ідентифікаційний код юридичної особи – (*інформація, доступ до якої обмежено*)), є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

6. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (77) На подання про попередні висновки у справі від 07.09.2023 № 63-03/136п, яке було надіслано Відповідачам листами Відділення від 07.09.2023 № 63-02/1986 та № 63-02/1987, ТОВ «Інтер холд трейд» та ПП НВП «Завод техніки зв'язку та автоматики» не надали своїх заперечень чи спростувань.

7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (78) Пропозиції учасників конкурсних торгів повинні відрізнятись, як за зовнішнім оформленням, так і за ціновими параметрами, у разі, якщо учасники торгів готували їх окремо, без обміну інформацією, оскільки запропоновані пропозиції мали б відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до підготовки пропозицій.
- (79) Крім того, відповідно до:
- частини 1 статті 5 Закону України «Про публічні закупівлі» закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом добросовісної конкуренції серед учасників.
- (80) У розумінні:
- частини 1 статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання;
 - пункту 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визначаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів.
- (81) Таким чином доказами зібраними у справі, з урахуванням сукупності усіх факторів доводиться вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «Інтер холд трейд» та ПП НВП «Завод техніки зв'язку та автоматики» під час участі у торгах.
- (82) Така поведінка Відповідачів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, передбачених пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

8. Визначення розміру штрафу

- (83) Відповідно до частини 2 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 потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

- (84) Відповідно до частини 5 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян, штраф, передбачений абзацом третім частини другої цієї статті, - у розмірі до десяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян, штраф, передбачений абзацом четвертим частини другої цієї статті, у розмірі до двох тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян. У разі потреби розмір доходу (виручки) може бути визначений органами Антимонопольного комітету України на підставі адміністративної інформації, отриманої з інших джерел.
- (85) Відповідно до інформації, наданої Головним управлінням ДПС у Львівській області листом від 11.09.2023 №9905/5/13-01-04-07 (вх. від 14.09.2023 №63-01/360кі), розмір доходу (виручки) за 2022 рік, ПП НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» склав *(інформація, доступ до якої обмежено)* гривень.
- (86) Відповідно до інформації, наданої Головним управлінням ДПС у місті Києві листом від 21.08.2023 № 5/26-15-04-03-04 (вх. від 28.08.2023 №63-01/326кі), розмір доходу (виручки) за 2022 рік, ТОВ «Інтер холд трейд» склав *(інформація, доступ до якої обмежено)* гривень.
- (87) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення береться до уваги, що законодавство про захист економічної конкуренції не ставить застосування передбаченої ним відповідальності за порушення цього законодавства у залежність від наявності у суб'єкта господарювання вини в будь-якій формі.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 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 Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Інтер холд трейд» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація, доступ до якої обмежено*)), місцезнаходження ((*інформація, доступ до якої обмежено*)) та приватного підприємства НВП «Завод техніки зв'язку і автоматики» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація, доступ до якої обмежено*)), місцезнаходження ((*інформація, доступ до якої обмежено*)), під час участі у процедурі закупівлі за предметом: ДК 021:2015-34630000-2. Релейні та батарейні шафи, обладнання залізничної автоматики», ідентифікатор закупівлі UA-2019-11-01-000042-а, яку проводила Регіональна філія «Львівська залізниця» акціонерного товариства «Українська залізниця» (ідентифікаційний код юридичної особи – (*інформація, доступ до якої обмежено*)), порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
2. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 1, накласти на приватне підприємство науково-виробниче підприємство «Завод техніки зв'язку і автоматики» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація, доступ до якої обмежено*)) штраф у розмірі 68 000 грн.
3. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 1, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Інтер холд трейд» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація, доступ до якої обмежено*)) штраф у розмірі 68 000 грн.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

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

Голова Колегії,
голова Відділення

Андрій КАШНІКОВИЧ