



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

19 вересня 2022 року

№ 60/30-р/к

справа № 9/60/9-рп/к.21

м. Київ

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕРМІТ», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом] (далі – ТОВ «ТЕРМІТ») та товариство з обмеженою відповідальністю «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом] (далі – ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ») подали тендерні пропозиції на участь у наступних тендерних процедурах закупівель, які проводились Спеціальним авіаційним загonom оперативно-рятувальної служби цивільного захисту Державної служби України з надзвичайних ситуацій, ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом] (далі – Замовник) за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro» (далі разом – **Процедури закупівель**):

- «Екскаватор-навантажувач (703 М на базі шасі МТЗ-92П) або еквівалент. (Держбюджет)», ідентифікатор закупівлі UA-2019-07-16-002481-b (далі – **Процедура закупівлі-1**). Очікувана вартість закупівлі – 1 920 000,00 грн з ПДВ, сума договору – 1 914 000,00 грн з ПДВ;

- «Снігоочисник фрезерно-роторний. (Держбюджет)», ідентифікатор закупівлі UA-2019-07-23-001494-c (далі – **Процедура закупівлі-2**). Очікувана вартість закупівлі – 5 500 000,00 грн з ПДВ, сума договору – сума договору 5 499 000,00 грн з ПДВ;

- «Снігоочисник фрезерно-роторний. (Держбюджет)», ідентифікатор закупівлі UA-2019-07-25-002278-b (далі – **Процедура закупівлі-3**). Очікувана вартість закупівлі – 5 500 000,00 грн, сума договору – 5 499 000,00 грн з ПДВ.

При цьому, ТОВ «ТЕРМІТ» та ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 9/60/9-рп/к.21 дії ТОВ «ТЕРМІТ» та ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі у **Процедурах закупівель**, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «ТЕРМІТ» накладено штраф на загальну суму 22 500 (двадцять дві тисячі п'ятсот) гривень.

На ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» накладено штраф на загальну суму 204 000 (двісті чотири тисячі) гривень.

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 9/60/9-рп/к.21 про порушення ТОВ «ТЕРМІТ» та ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» 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 Відділу досліджень і розслідувань в Чернігівській області від 22.09.2021 № 60-03/222п

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 21.01.2021 № 60/9-рп/к розпочато розгляд справи № 9/60/9-рп/к.21 за ознаками вчинення ТОВ «ТЕРМІТ» та ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у **Процедурах закупівель**.
- (2) Листами від 23.09.2021 № 60-02/7093 (вручено 18.10.2021 відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення) та від 23.09.2021 № 60-02/7094 (вручено 06.10.2021 відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового повідомлення) ТОВ «ТЕРМІТ» та ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» відповідно було направлено копію подання про попередні висновки у справі № 9/60/9-рп/к.21 (далі – Подання).
- (3) Листом від 18.10.2021 № 00869-2 (вх. Відділення № 60-01/5069 від 20.10.2021) ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» надало до Відділення заперечення щодо змісту Подання.
- (4) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ТОВ «ТЕРМІТ» не надало.

2. Відповідачі

- (5) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання (далі разом – Учасники, Відповідачі):
 - ТОВ «ТЕРМІТ», ідентифікаційний код юридичної особи [*інформація з обмеженим доступом*]. Адреса місцезнаходження юридичної особи: [*інформація з обмеженим доступом*]. Основним видом діяльності ТОВ «ТЕРМІТ» є [*інформація з обмеженим доступом*];
 - ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ», ідентифікаційний код юридичної особи [*інформація з обмеженим доступом*]. Адреса місцезнаходження юридичної особи: [*інформація з обмеженим доступом*]. Основним видом діяльності ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» є [*інформація з обмеженим доступом*].
- (6) Тобто у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ТЕРМІТ» та ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» є суб'єктами господарювання.

3. Обставини справи

Щодо Процедури закупівлі-1

- (7) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у **Процедурі**

закупівлі-1 свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:

- ТОВ «ТЕРМІТ». Тендерна пропозиція подана 29.07.2019 о 16:00, 31.07.2019 о 13:36, 06.08.2019 о 16:45, 16:59, 17:00;
- ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ». Тендерна пропозиція подана 31.07.2019 о 12:13;
- товариство з обмеженою відповідальністю «МАШИНОБУДІВНА КОМПАНІЯ «БУДАГРОМАШ», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом] (далі – ТОВ «МК «БУДАГРОМАШ») – адреса місцезнаходження: [інформація з обмеженим доступом]. Тендерна пропозиція подана 30.07.2019 о 10:01, 02.08.2019 о 14:58, 15:15.

- (8) Отже, ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» завантажувало свою пропозицію, а ТОВ «ТЕРМІТ» частину своєї пропозиції, в один день (31.07.2019).
- (9) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни для участі у **Процедурі закупівлі-1** [див. таблицю 1].

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «ТЕРМІТ»	1 914 000,00	1 914 000,00	0,00 %
2	ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ»	1 918 800,00	1 918 800,00	0,00 %
3	ТОВ «МК «БУДАГРОМАШ»	1 830 000,00	1 830 000,00	0,00 %

- (10) За результатами проведення **Процедури закупівлі-1**, рішенням від 06.08.2019 б/н, тендерну пропозицію ТОВ «МК «БУДАГРОМАШ» було відхилено Замовником у зв'язку з невідповідністю вимогам тендерної документації.
- (11) Переможцем визнано тендерну пропозицію ТОВ «ТЕРМІТ», з ним укладено договір про закупівлю товару за державні кошти від 11.09.2019 № 325 на суму 1 914 000,00 грн з ПДВ.

Щодо Процедури закупівлі-2

- (12) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у **Процедурі закупівлі-2** свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
- ТОВ «ТЕРМІТ». Тендерна пропозиція подана 21.08.2019 о 19:41, 12.09.2019 о 14:49, 16:49;
 - ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ». Тендерна пропозиція подана 22.08.2019 о 15:37, 15:31.
- (13) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни для участі у **Процедурі закупівлі-2** [див. таблицю 2].

Таблиця 2

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «ТЕРМІТ»	5 499 000,00	5 499 000,00	0,00 %
2	ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ»	5 499 840,00	5 499 840,00	0,00 %

- (14) За результатами проведення **Процедури закупівлі-2**, рішенням від 12.09.2019 б/н, переможцем визнано тендерну пропозицію ТОВ «ТЕРМІТ», з ним укладено договір

про закупівлю товару за державні кошти від 23.09.2019 № 337 на суму 5 499 000,00 грн з ПДВ.

Щодо Процедури закупівлі-3

- (15) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у **Процедурі закупівлі-3** свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
- ТОВ «ТЕРМІТ». Тендерна пропозиція подана 25.08.2019 о 09:08, 18:32, 12.09.2019 о 12:15, 16:25;
 - ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ». Тендерна пропозиція подана 22.08.2019 о 16:12, 16:14.
- (16) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни для участі у **Процедурі закупівлі-3** [див. таблицю 3].

Таблиця 3

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «ТЕРМІТ»	5 499 000,00	5 499 000,00	0,00 %
2	ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ»	5 499 840,00	5 499 840,00	0,00 %

- (17) За результатами проведення **Процедури закупівлі-3**, рішенням від 12.09.2019 б/н переможцем визнано тендерну пропозицію ТОВ «ТЕРМІТ», з ним укладено договір про закупівлю товару за державні кошти від 23.09.2019 № 338 на суму 5 499 000,00 грн з ПДВ.

4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (18) Аналіз матеріалів справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ТОВ «ТЕРМІТ» та ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» під час участі у **Процедурах закупівель**.

4.1. Обізнаність Відповідачів щодо участі у Процедурах закупівель

- (19) За повідомленням ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» (лист від 21.11.2019 № 432, вх. Чернігівського ТВ АМКУ № 75-01/1811/2235 від 25.11.2019), ТОВ «ТЕРМІТ» є офіційним дилером ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» по просуванню та реалізації продукції холдингу «АМКОДОР» в Україні. Дилерський договір між ТОВ «ТЕРМІТ» та ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» відсутній. Дилерські повноваження ТОВ «ТЕРМІТ» Учасники підтверджують листом ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» від 01.05.2019 № 324.
- (20) Тобто ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» могло впливати на вартість реалізації ТОВ «ТЕРМІТ», який є його офіційним дилером, предмета закупівлі за публічні кошти, про що зазначено в наступних розділах цього Рішення.
- (21) Також ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» повідомило, що мало інформацію про те, що *«ТОВ «ТЕРМІТ» планує приймати участь у Процедурі закупівель: UA-2019-07-23-001494-с, UA-2019-07-25-002278-b, UA-2019-07-16-002481-b, однак Товариство було не впевнене в тому, що ТОВ «ТЕРМІТ» зможе подати тендерну документацію в повному обсязі та у встановлений термін. В умовах значного спаду продажу техніки «АМКОДОР» на українському ринку, було прийнято рішення також*

прийняти участь у вказаних *Процедурах закупівель*» (пряма мова).

- (22) Таким чином, ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» було обізнане щодо участі ТОВ «ТЕРМІТ» у *Процедурах закупівель*, яке було його офіційним дилером, і мало змогу впливати на вартість реалізації продукції ТОВ «ТЕРМІТ».
- (23) Наведені обставини є доказом того, що ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» до проведення **Процедур закупівель** було обізнано стосовно участі ТОВ «ТЕРМІТ», а саме - потенційного конкурента, що відповідно, свідчить про наявність реальної можливості для обміну інформацією між такими особами з метою узгодити свою поведінку у майбутніх торгах.

4.2. Господарські відносини

- (24) За інформацією, наданою ГУ ДПС в Івано-Франківській області (лист від 29.10.2019 № 794/9/09-19-02-01-15, вх. Чернігівського ТВ АМКУ № 75-01/81-кі від 04.11.2019), ГУ ДПС у м. Києві (лист від 06.11.2019 № 5953/9/26-15-02-06-19, вх. Чернігівського ТВ АМКУ № 75-01/91-кі від 22.11.2019), ТОВ «ТЕРМІТ» (листи від 04.02.2020 № 1, вх. Чернігівського ТВ АМКУ № 75-01/121/167 від 07.02.2020; від 04.11.2020 № 01, вх. Відділення № 60-01/4281 від 10.11.2020), ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» (лист від 21.11.2019 № 432, вх. Чернігівського ТВ АМКУ № 75-01/1811/2235 від 25.11.2019), між Учасниками існували господарські відносини, у тому числі що стосується безпосередньо продукції, що була предметом закупівель у **Процедурі закупівлі-1, Процедурі закупівлі-2, Процедурі закупівлі-3**.
- (25) Так, ТОВ «ТЕРМІТ» купувало у ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» продукцію, що була запропонована ТОВ «ТЕРМІТ» для участі у **Процедурах закупівель** [див. таблицю 4].

Таблиця 4

Процедура закупівлі	Постачальник	Дата та номер договору	Предмет угоди	Ціна за одиницю (відповідно до договору), грн.	Ціна тендерної пропозиції ТОВ «ТЕРМІТ», грн.
Процедура закупівлі-1	ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ»	16.09.2019 № 2019-31	Навантажувач Амкодор 703М	1 175 580,00	1 914 000,00
	ПП «МЕТАЮР-СЕРВІС»	16.09.2019 № 4	Гідромолот в комплект до навантажувача Амкодор 703М	698 720,00	
Процедура закупівлі-2	ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ»	18.10.2019 № 2019-34	Снігоочисник фрезерно-роторний Амкодор 9532	3 969 511,50	5 499 000,00
Процедура закупівлі-3	ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ»	18.10.2019 № 2019-34	Снігоочисник фрезерно-роторний Амкодор 9532	3 969 511,50	5 499 000,00

- (26) Отже, між Учасниками торгів існували господарські відносини. Внаслідок існування господарських відносин між Учасниками торгів усувається або відчутно зменшується взаємна невизначеність суб'єктів господарювання – учасників торгів щодо їхньої поведінки під час участі в торгах, оскільки наявність господарських відносин зумовлює виникнення у суб'єктів, які пов'язані такими відносинами, певних прав та

обов'язків, крім того, такі відносини свідчать про те, що ТОВ «ТЕРМІТ» та ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» були обізнані стосовно діяльності та фінансової спроможності один одного.

4.3. Відсутність цінової конкуренції між Відповідачами

- (27) Відповідно до частини першої статті 5 Закону України «Про публічні закупівлі» одним із принципів здійснення публічних закупівель та недискримінація учасників **є максимальна економія**, ефективність та пропорційність.
- (28) Відповідно до частини третьої статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» основним критерієм оцінки є ціна.
- (29) Відповідно до пункту 18 статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» переможець процедури закупівлі - учасник, тендерна пропозиція якого відповідає всім критеріям та умовам, що визначені у тендерній документації, і визнана найбільш економічно вигідною, та якому замовник повідомив про намір укласти договір про закупівлю, або учасник, якому замовник повідомив про намір укласти договір про закупівлю за результатами застосування переговорної процедури закупівлі.
- (30) Відділенням була проаналізована поведінка Учасників під час участі у досліджуємих **Процедурах закупівель**, за результатом чого встановлено, що протягом електронних аукціонів у **Процедурі закупівлі-1, Процедурі закупівлі-2, Процедурі закупівлі-3** останні не змінювали свої цінові пропозиції, при цьому цінові пропозиції ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» були завжди вищими за ціни, запропоновані Замовнику ТОВ «ТЕРМІТ».
- (31) Крім того, Відділенням було встановлено, що ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ», з метою забезпечення конкурентом виконання умов договорів на закупівлю, реалізував той самий товар за цінам нижчими, ніж пропонував на аукціонах відповідно, що підтверджується договорами поставки від 16.09.2019 № 2019-31 та від 18.10.2019 № 2019-34 (листи ТОВ «ТЕРМІТ» від 04.02.2020 № 1, вх. № 75-01/121/167 від 07.02.2020 Чернігівського ТВ АМКУ; ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» від 21.11.2019 № 432, вх. № 75-01/1811/2235 від 25.11.2019 Чернігівського ТВ АМКУ), що свідчить про наявність економічних можливостей пониження своїх цінових пропозицій у **Процедурах закупівель**, у випадку наявності мети здобути перемогу в останніх. Натомість, за результатами заключених договорів ТОВ «ТЕРМІТ» із Замовником та, надалі з ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ», останній забезпечив отримання конкурентом (ТОВ «ТЕРМІТ») економічного ефекту - прибутку від участі у **Процедурах закупівель** за рахунок державних коштів на загальну суму – 3 098 677,00 грн.
- (32) Відповідні обставини не можуть бути пояснені об'єктивними чинниками в умовах економічної конкуренції з огляду на основну визначену мету господарської діяльності суб'єктів господарювання - отримання прибутку та, відповідно, мету участі у публічних закупівлях. Наведене свідчить про наявність спільного економічного інтересу в Учасників під час участі у **Процедурах закупівель**.

4.4. Використання Відповідачами однієї ІР-адреси

- (33) За інформацією ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» (лист від 23.10.2019 № 1138/10, вх. Чернігівського ТВ АМКУ № 75-01/1713/2090 від 28.10.2019), для участі у

Процедурі закупівлі-1 Учасники подали свої пропозиції в різні дні, проте з однієї IP-адреси 193.34.168.140, (29.07.2019 – ТОВ «ТЕРМІТ», 31.07.2019 – ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ»), а ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» з даної IP-адреси розміщувало свою пропозицію задля участі у **Процедурі закупівлі-2** [див. таблицю 5].

Таблиця 5

Процедура закупівлі	Учасник	IP-адреса, з якої Учасник створював пропозиції
Процедура закупівлі-1	ТОВ «ТЕРМІТ»	<u>193.34.168.140</u>
	ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ»	<u>193.34.168.140</u>
Процедура закупівлі-2	ТОВ «ТЕРМІТ»	193.34.168.18
	ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ»	<u>193.34.168.140</u>
Процедура закупівлі-3	ТОВ «ТЕРМІТ»	193.34.168.18
	ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ»	193.34.168.94

- (34) Як зазначили самі Учасники (листи ТОВ «ТЕРМІТ» від 04.11.2020 № 1, вх. Відділення № 60-01/4281 від 10.11.2020; ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» від 21.11.2019 № 432, вх. Чернігівського ТВ АМКУ № 75-01/1811/2235 від 25.11.2019), задля участі у **Процедурі закупівлі-1, Процедурі закупівлі-2, Процедурі закупівлі-3** до електронної системи «Prozorro» документи, що входили до складу пропозицій ТОВ «ТЕРМІТ» та ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ», завантажували різні особи, а саме, для:
- ТОВ «ТЕРМІТ» - [інформація з обмеженим доступом], директор товариства;
 - ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» - [інформація з обмеженим доступом], начальник відділу.
- (35) Відповідно до даних з мережі Інтернет (RIPE Database), послуги доступу до мережі Інтернет за IP-адресами 193.34.168.18, 193.34.168.94 та 193.34.168.140 надаються товариством з обмеженою відповідальністю «ЕВО КЛАУД», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом] (далі – ТОВ «ЕВО КЛАУД»).
- (36) Листом від 27.05.2020 № 57/05/2020 (вх. Чернігівського ТВ АМКУ № 75-01/654/819 від 01.06.2020) ТОВ «ЕВО КЛАУД» повідомило, що товариство було зареєстровано 03.02.2020 і тому не володіє інформацією про абонентів та щодо адрес, за якими протягом III кварталу 2019 року надавалися послуги доступу до мережі Інтернет за IP-адресами 193.34.168.18, 193.34.168.94 та 193.34.168.140.
- (37) Таким чином, Учасники для участі у **Процедурі закупівлі-1** подавали свої пропозиції в різні дні, проте з однієї IP-адреси, з якої ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» розміщувало свою пропозицію задля участі у **Процедурі закупівлі-2**, при тому, що документи до системи «Prozorro» для Учасників завантажували різні особи.

Щодо Процедури закупівлі-2, Процедури закупівлі-3

4.5. Спільні особливості в оформленні форм «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ»

- (38) ТОВ «ТЕРМІТ» та ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» задля участі у **Процедурі закупівлі-2** та **Процедурі закупівлі-3** розмістили форми «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ» схожі між собою за текстом та стилістикою оформлення, допущені однакові помилки, а саме:

- у рядку «Кому» повну назву Замовника вказано прописними літерами з використанням курсиву та підкреслення (в той час, як тендерними документаціями Замовника не визначено, як саме має бути вказана повна назва Замовника);
- у рядку 3 «Телефон/факс» відсутня нумерація (тендерними документаціями Замовника нумерація рядків передбачена);
- у рядку 7 «Номер свідоцтва/витягу про реєстрацію платника податку на додану вартість/єдиного податку та індивідуальний податковий номер» відсутній відступ між скороченням слова «свід.» та знаком «№»;
- у рядку 8 «Банківські реквізити» вказано дані: *[інформація з обмеженим доступом]*.

- (39) Листом від 04.02.2020 № 1 (вх. № 75-01/121/167 від 07.02.2020 Чернігівського ТВ АМКУ) ТОВ «ТЕРМІТ» повідомило, що зазначений банківський рахунок належить та використовується товариством у своїй господарській діяльності. Крім того, вищезгаданий банківський рахунок вказаний на фірмових бланках ТОВ «ТЕРМІТ». В той час, як ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» в період проведення **Процедур закупівель**, а саме з 16.07.2019 до 23.09.2019 не відкривало та не мало в АТ КБ «ПриватБанк» банківських рахунків.
- (40) Слід зазначити, що подібну за структурою та змістом форму «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ» ТОВ «ТЕРМІТ» розмістило й задля участі у **Процедурі закупівлі-1**, в той час як ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» завантажило документ не схожий з формою «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ» ТОВ «ТЕРМІТ».
- (41) Наведене свідчить про те, що під час підготовки форм «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ» між Учасниками відбувався обмін інформацією, зокрема в електронному вигляді, або документи готувались одним із Учасників, а оскільки форми «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ» містять інформацію про цінові пропозиції, наведене також свідчить про те, що ТОВ «ТЕРМІТ» та ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» були обізнані щодо цінових пропозицій один одного.
- (42) Крім того, ТОВ «ТЕРМІТ» задля участі у **Процедурах закупівель** розмістило довідки про наявність в учасника відповідного обладнання та матеріально-технічної бази, необхідних для постачання товару, в яких зазначено, що у товариства в м. Києві за адресою: вул. Кільцева дорога, 22 наявний пункт продажу та сервісного обслуговування техніки.
- (43) Як зауважило ТОВ «ТЕРМІТ» (лист від 04.11.2020 № 1, вх. Відділення № 60-01/4281 від 10.11.2020), зазначена адреса товариством не використовується, в документах вона вказана як місце розміщення сервісної служби заводу-виробника техніки, що реалізується, - ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ».
- (44) Перелічене вище свідчить про те, що під час підготовки пропозицій для участі у **Процедурах закупівель** ТОВ «ТЕРМІТ» та ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» діяли спільно.
- 5. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства**
- (45) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка ТОВ «ТЕРМІТ» та ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (46) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-

якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладанні ними угод в якій-небудь 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 створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореними суб'єктами господарювання.

- (47) Відповідно до пункту 13 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», конкурентна процедура закупівлі (далі – тендер) – здійснення конкурентного відбору учасників за процедурами закупівлі відкритих торгів, торгів з обмеженою участю та конкурентного діалогу.
- (48) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у процедурі закупівлі та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосереднього проведення конкурсу (поділ лотів тощо).
- (49) Вказані факти у своїй сукупності, а саме:
 - обізнаність одного із Відповідачі щодо участі іншого у **Процедурах закупівель**;
 - подання Відповідачами своїх тендерних пропозицій задля участі у **Процедурі закупівлі-1** з однієї IP-адреси, з якої ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» подавало свою пропозицію задля участі у **Процедурі закупівлі-2**, при тому, що документи до системи «Prozorro» для Відповідачів завантажували різні особи;
 - господарські відносини між Відповідачами під час проведення **Процедур закупівель**;
 - відсутність цінової конкуренції між Відповідачами під час участі у **Процедурах закупівель**;
 - спільні особливості в оформленні форм «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ», наданих Відповідачами задля участі у **Процедурі закупівлі-2, Процедурі закупівлі-3**, які містять інформацію щодо цінових пропозицій, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема про обмін між ними інформацією.
- (50) З огляду на вищезазначене, ТОВ «ТЕРМІТ» та ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» під час підготовки документів для участі у **Процедурах закупівель** 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».
- (51) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результати проведення замовником торгів, порушивши права замовника на отримання найбільш ефективних для нього результатів, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

6. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (52) Листами від 23.09.2021 № 60-02/7094 та від 23.09.2021 № 60-02/7093 ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» та ТОВ «ТЕРМІТ» відповідно було направлено копію Подання.
- (53) Вказані листи були вручені ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» та ТОВ «ТЕРМІТ» 06.10.2021 та 18.10.2021 відповідно, що підтверджується рекомендованими

повідомленнями про вручення поштового відправлення.

- (54) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ТОВ «ТЕРМІТ» не надало.
- (55) ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» листом від 18.10.2021 № 00869-2 (вх. № 60-01/5069 від 20.10.2021) надало свої зауваження та заперечення. Як свідчить подана відповідь, вказаний суб'єкт господарювання з висновками Відділення про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції не погоджуються.
- (56) У своїх запереченнях ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» повідомило, що не приховувало правовідносин з ТОВ «ТЕРМІТ».
- (57) Крім того, у своїх запереченнях ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» зазначило, що висновок посадової особи Відділення, а саме: «...свідчить про наявність реальної можливості для обміну інформацією між такими особами з метою узгодити свою поведінку у майбутніх торгах» є припущенням.
- (58) Дані твердження не спростовують вчинення порушень, оскільки, відповідно до інформації, отриманої Відділенням від ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» (лист від 21.11.2019 № 432, вх. Чернігівського ТВ АМКУ № 75-01/1811/2235 від 25.11.2019), Товариство зазначило, що ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» було обізнане, що ТОВ «ТЕРМІТ» (яке є його офіційним дилером по просуванню та реалізації продукції холдингу «АМКОДОР» в Україні) планувало прийняти участь у **Процедурах закупівель**. Однак ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» не було впевнене в тому, що ТОВ «ТЕРМІТ» зможе подати тендерну документацію в повному обсязі та у встановлений термін, тому ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» було прийнято рішення також прийняти участь у **Процедурах закупівель**. А зважаючи на те, що між Учасниками в період проведення **Процедур закупівель** існували господарські відносини, у тому числі що стосується безпосередньо продукції, що була предметом закупівель у **Процедурі закупівлі-1, Процедурі закупівлі-2, Процедурі закупівлі-3**, висновки Відділення щодо обміну інформацією між Учасниками в період проведення **Процедур закупівель**, є не припущенням, а встановленим фактом.
- (59) Отже, враховуючи наведене, зміст пояснень та заперечень, наданих ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» у своїй відповіді на Подання, не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні.
- (60) Слід зауважити, що заперечень по інших пунктах Подання ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» не надало.

7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (61) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників, та зауваженнями і запереченнями Відповідача не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали у:
- обізнаність одного із Відповідачі щодо участі іншого у **Процедурах закупівель**;
 - поданні Відповідачами своїх тендерних пропозицій задля участі у **Процедурі закупівлі-1** з однієї ІР-адреси, з якої ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» подавало свою пропозицію задля участі у **Процедурі закупівлі-2**, при тому, що документи до системи «Prozorro» для Відповідачів завантажували різні особи;
 - господарських відносинах між Відповідачами під час проведення **Процедур закупівель**;

- відсутності цінової конкуренції між Відповідачами під час участі у **Процедурах закупівель**;
 - спільних особливостях в оформленні форм «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ», наданих Відповідачами задля участі у **Процедурі закупівлі-2, Процедурі закупівлі-3**, які містять інформацію щодо цінових пропозицій,
 є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів **Процедур закупівель**.

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

8. Визначення розміру штрафу

- (63) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є, зокрема, антиконкурентні узгоджені дії.
- (64) Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом (частина четверта статті 6 Закону).
- (65) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, яке передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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.
- (66) Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення, яке передбачене пунктом 1 статті 50 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.
- (67) За інформацією Головного управління ДПС у місті Києві (лист від 12.08.2022 № 17446/5/26-15-04-03-04, вх. Відділення № 60-01/491кі від 12.08.2022) та Головного управління ДПС у Івано-Франківській області (лист від 18.08.2022 № 6512/5/09-19-04-03, вх. Відділення № 60-01/521кі від 18.08.2022), доходи за 2021 рік становлять:
- у ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» – звітність відсутня;
 - у ТОВ «ТЕРМІТ» – 75000,00 грн.
- (68) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії ТОВ «ТЕРМІТ» та ТОВ «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ» спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належить до категорії шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовників обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення прав замовників на придбання товарів за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

У зв'язку з наведеним, керуючись статтями 7, 12¹ та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 та 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, 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 і доповненнями), адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕРМІТ», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом], адреса місцезнаходження: [інформація з обмеженим доступом] та товариство з обмеженою відповідальністю «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом], адреса місцезнаходження: [інформація з обмеженим доступом] вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у тендерній процедурі закупівлі «Екскаватор-навантажувач (703 М на базі шасі МТЗ-92П) або еквівалент. (Держбюджет)», яка проводилась Спеціальним авіаційним загonom оперативно-рятувальної служби цивільного захисту Державної служби України з надзвичайних ситуацій, ідентифікатор закупівлі в системі UA-2019-07-16-002481-b.

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕРМІТ», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом] штраф у розмірі 7 500 (сім тисяч п'ятсот) гривень.

3. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом] штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

4. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕРМІТ», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом], адреса місцезнаходження: [інформація з обмеженим доступом] та товариство з обмеженою відповідальністю «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом], адреса місцезнаходження: [інформація з обмеженим доступом] вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у тендерній процедурі закупівлі «Снігоочисник фрезерно-роторний. (Держбюджет)», яка проводилась Спеціальним авіаційним загonom оперативно-рятувальної служби цивільного захисту Державної служби України з надзвичайних ситуацій, ідентифікатор закупівлі в системі UA-2019-07-23-001494-с.

5. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою

відповідальністю «ТЕРМІТ», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом] штраф у розмірі 7 500 (сім тисяч п'ятсот) гривень.

6. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом] штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

7. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕРМІТ», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом], адреса місцезнаходження: [інформація з обмеженим доступом] та товариство з обмеженою відповідальністю «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом], адреса місцезнаходження: [інформація з обмеженим доступом] вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у тендерній процедурі закупівлі «Снігоочисник фрезерно-роторний. (Держбюджет)», яка проводилась Спеціальним авіаційним загоном оперативно-рятувальної служби цивільного захисту Державної служби України з надзвичайних ситуацій, ідентифікатор закупівлі в системі UA-2019-07-25-002278-b.

8. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 7 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕРМІТ», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом] штраф у розмірі 7 500 (сім тисяч п'ятсот) гривень.

9. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 7 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «АМКОДОР-УКРОСПЕЦМАШ», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом] штраф у розмірі 68 000 (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 у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова адміністративної колегії

О. ХМЕЛЬНИЦЬКИЙ