



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ПІВДЕННО-ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ**

**РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

30 серпня 2024 року

Хмельницький

№ 72/78-р/к

Справа № 72/82-21

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Альта Логістік Україна» (*інформація з обмеженим доступом*) (далі – ТОВ «Альта Логістік Україна») та приватне акціонерне товариство «Барський машинобудівний завод» (*інформація з обмеженим доступом*) (далі - ПрАТ «Барський машинобудівний завод») взяли участь у відкритих торгах, що проводились в липні – вересні 2020 року комунальним підприємством «Комунальник» на закупівлю товару: Контейнерів пластикових для збору твердих побутових відходів з додатковою кришкою в круглій кришці, об'ємом 1100 літрів (ДК 021:2015:44610000-9: Цистерни, резервуари, контейнери та посудини високого тиску) (ідентифікатор UA-2020-07-15-005895-с).

Південно-західним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України встановлено, що ТОВ «Альта Логістік Україна» (ідентифікаційний код юридичної особи - 40654230) та приватне акціонерне підприємство «Барський машинобудівний завод» (ідентифікаційний код юридичної особи - 14307570) узгоджували свою поведінку під час участі у зазначених торгах, що, зокрема, підтверджується наступним: наявність сталих господарських відносин між Відповідачами; поведінка під час аукціону; спільні властивості файлів; відносини Відповідачів із третіми особами; аналіз доказів по виконанню умов договору із Замовником.

За результатами розгляду справи № 72/82-21 такі дії ТОВ «Альта Логістік Україна» та ПрАТ «Барський машинобудівний завод» визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «Альта Логістік Україна» (*інформація з обмеженим доступом*) накладено штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

На ПрАТ «Барський машинобудівний завод» (*інформація з обмеженим доступом*) накладено штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) 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 Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 72/82-21 про порушення ТОВ «Альта Логістік Україна» та ПрАТ «Барський машинобудівний завод» законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання з попередніми висновками у справі № 72/82-21 від 16 квітня 2024 року № 72-03/73-п Відділу досліджень і розслідувань в Вінницькій області Відділення,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Південно-західним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі - Відділення) здійснено аналіз матеріалів відкритих торгів (ідентифікатор закупівель UA-2020-07-15-005895-с), що проводилися протягом липня-вересня 2020 року комунальним підприємством «Комунальник» (*інформація з обмеженим доступом*) щодо закупівлі: Контейнер пластиковий для збору твердих побутових відходів, з додатковою кришкою в круглій кришці, об'ємом 1100 літрів, ДК 021:2015 - 44610000-9 (Цистерни, резервуари, контейнери та посудини високого тиску), на відповідність дій учасників вимогам законодавства про захист економічної конкуренції.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 24 листопада 2021 року № 72/90-рп/к розпочато розгляд справи № 72/82-21 (далі - Справа) відносно ТОВ «Альта Логістік Україна» та ПрАТ «Барський машинобудівний завод» (далі разом - Відповідачі) за дії, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2020-07-15-005895-с, що проводились комунальним підприємством «Комунальник» в липні-вересні 2020 року на закупівлю товару: Контейнер пластиковий для збору твердих побутових відходів, з додатковою кришкою в круглій кришці, об'ємом 1100 літрів, ДК 021:2015 - 44610000-9 (Цистерни, резервуари, контейнери та посудини високого тиску) за ознаки вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України “Про захист економічної конкуренції” у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).
- (3) Листами 29.11.2021 № 72-02/4951 та № 72-02/4952 копія розпорядження від 24.11.2021 № 72/90-рп/к була надіслана відповідно ТОВ «Альта Логістік Україна» та ПрАТ «Барський машинобудівний завод».
- (4) Листом від 19.04.2024 № 72-02/599е ПрАТ «Барський машинобудівний завод» направлено витяг з подання з попередніми висновками у Справі від 16.04.2024 № 72-03/73-п.
- (5) Листом від 19.04.2024 № 72-02/602е ТОВ «Альта Логістік Україна» направлено витяг з подання з попередніми висновками у Справі від 16.04.2024 № 72-03/73-п.
- (6) Листом від 14.08.2024 № 72-02/2002е ТОВ «Альта Логістік Україна» було направлено запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.
- (7) Листом від 14.08.2024 № 72-02/2003е ПрАТ «Барський машинобудівний завод» було направлено запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (8) Відповідачами у Справі є такі суб'єкти господарювання:
 - а) ТОВ «Альта Логістік Україна» (*інформація з обмеженим доступом*). Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних

осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТОВ «Альта Логістик Україна» є *(інформація з обмеженим доступом)*.

б) ПрАТ «Барський машинобудівний завод» *(інформація з обмеженим доступом)*. Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ПрАТ «Барський машинобудівний завод» є *(інформація з обмеженим доступом)*.

- (9) ТОВ «Альта Логістик Україна» та ПрАТ «Барський машинобудівний завод» (у період проведення Торгів) є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ (UA-2020-07-15-005895-с)

- (10) Протягом липня – вересня 2020 року комунальним підприємством «Комунальник» проведено процедуру відкритих торгів з публікацією англійською мовою UA-2020-07-15-005895-с щодо закупівлі: Контейнер пластиковий для збору твердих побутових відходів, з додатковою кришкою в круглій кришці, об'ємом 1100 літрів, ДК 021:2015 - 44610000-9 (Цистерни, резервуари, контейнери та посудини високого тиску) (далі - Торги)).
- (11) Згідно з оголошенням про проведення відкритих торгів з публікацією англійською мовою UA-2020-07-15-005895-с кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 10:00 год. 17 серпня 2020 року.
- (12) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмету закупівлі, який оголошений Замовником, становить 5 600 000,00 грн.
- (13) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої пропозиції подали два учасники:
1. ТОВ «Альта Логістик Україна» *(інформація з обмеженим доступом)*.
 2. ПрАТ «Барський машинобудівний завод» *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (14) Згідно з Протоколом засідання тендерного комітету КП «Комунальник» щодо розгляду пропозицій та прийняття рішення про намір укласти договір від 02 вересня 2020 року № 37/7 переможцем Торгів визначено ТОВ «Альта Логістик Україна» *(інформація з обмеженим доступом)* із ціною пропозицією 5 595 100,00 грн. Замовником було укладено з ТОВ «Альта Логістик Україна» Договір про закупівлю товарів від 14.09.2020 № 2993.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (15) Проаналізувавши тендерні пропозиції ТОВ «Альта Логістик Україна» та ПрАТ «Барський машинобудівний завод» Відділення виявило наступні обставини, які свідчать, що Відповідачі узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі в Торгах.
- (16) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Відповідачами на різних стадіях підготовки до участі в Торгах.

4.1. Наявність сталих господарських відносин між Відповідачами

(а) Угода про дилерство

- (17) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «Альта Логістик Україна» листом від 17.08.2021 № 1908-21 (вх. № 72-01/2205 від 26.08.2021) та ПрАТ «Барський машинобудівний завод» листом від 13.08.2021 № 1405 (вх. № 72-01/2113 від 17.08.2021) Відділенням встановлено, що між Відповідачами укладений Дилерський договір № 66 м від 28.05.2020 (далі – Дилерський договір).
- (18) Предметом Дилерського договору є виготовлення і постачання Постачальником (ПрАТ «Барський машинобудівний завод») обладнання і комплектуючих частин Покупцю (ТОВ «Альта Логістик Україна»).

(19) Так, умовами Дилерського договору визначено:

- Дилер (ТОВ «Альта Логістик Україна») набуває повноважень офіційного торгового представника Постачальника (ПрАТ «Барський машинобудівний завод») на території України.

- Дилер має право:

- використовувати торгові знаки, емблеми, фірмові назви Постачальника в маркетингових цілях (для виготовлення вивісок, емблем, візитівок, бланків, рекламних брошур, проспектів), спрямованих на популяризацію та продаж Продукції в межах даного договору.

- Організовувати маркетингові, рекламні заходи з метою збільшення об'ємів продажів Продукції відповідно до предмету даного договору.

- Постачальник зобов'язаний:

- Сприяти Дилеру в проведенні рекламних, маркетингових кампаній по популяризації та реалізації Продукції.

- У випадках, коли це не суперечить інтересам Постачальника, сприяти реалізації Продукції переважно через Дилера.

(20) Період дії дилерського договору – 28.05.2020 – 31.12.2021 (охоплював період проведення Торгів).

(21) Стаття 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначає, що узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі.

(22) Угодою про дилерство на Відповідачів покладаються певні зобов'язання, чим також усувається конкуренція між ними.

(23) Тобто, у межах виконання Угоди про дилерство конкуренція між Відповідачами усувається з моменту її укладення: як до Торгів, так і під час їх підготовки для участі в Торгах.

(б) Сталі господарські відносини

(24) Відповідно до інформації, наданої акціонерним товариством «Райффайзен Банк Аваль» (далі – Банк) листом від 11.03.2021 № 81-15-9/2298-БТ (вх. № 72-02/184кі від 15.03.2021) встановлено, що ПрАТ «Барський машинобудівний завод» має відкриті рахунки у вказаному Банку.

(25) За результатами аналізу виписок по особових рахунках ПрАТ «Барський машинобудівний завод» з'ясовано, що протягом 2020 року, між ТОВ «Альта Логістик Україна» і ПрАТ «Барський машинобудівний завод» здійснювалась оплата за товари - «Євроконтейнер сталевий оцинкований для ТВП», «Євроконтейнер оцинкований 1100л» та «Євроконтейнер сталевий оцинкований для ТВП 1100л» (таблиця 1).

Таблиця 1

№ п/п	Платник	Отримувач	Дата	Сума, грн.	Призначення платежу
1	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	15.01.2020	19500	Передплата за Євроконтейнер оцинкований 1100л згідно р/ф № 215 від 03.12.19р. У сумі 16250.00 грн., ПДВ – 20% 3250.00 грн.
2	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	10.04.2020	75000	Доплата за контейнер металевий для збору ТВП згідно р/ф № 215 від 03.12.19р. У сумі 62500.00 грн., ПДВ – 20% 12500.00 грн.
3	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	30.04.2020	13000	Передплата за Євроконтейнер сталевий оцинкований для ТВП згідно р/ф № 102 від 27.04.20р. У сумі 10833,33

					грн., ПДВ – 20% 2166,67 грн.
4	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	30.04.2020	15000	Доплата за контейнер металевий для збору ТВП згідно р/ф № 215 від 03.12.19р. У сумі 12500.00 грн., ПДВ – 20% 2500.00 грн.
5	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	09.06.2020	37500	Передплата за Євроконтейнер сталевий оцинкований для ТВП згідно р/ф № 102 від 27.04.20р. У сумі 31250.00 грн., ПДВ – 20% 6250.00 грн.
6	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	11.06.2020	15000	Передплата за Євроконтейнер сталевий оцинкований для ТВП згідно р/ф № 102 від 27.04.20р. У сумі 12500.00 грн., ПДВ – 20% 2500.00 грн.
7	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	03.07.2020	32500	Доплата за Євроконтейнер сталевий оцинкований для ТВП згідно р/ф № 102 від 27.04.20р. У сумі 27083.33 грн., ПДВ – 20% 5416.67 грн.
8	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	06.07.2020	58500	Доплата за Євроконтейнер сталевий оцинкований для ТВП згідно р/ф № 102 від 27.04.20р. У сумі 48750.00 грн., ПДВ – 20% 9750.00 грн.
9	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	08.07.2020	57000	Доплата за Євроконтейнер сталевий оцинкований для ТВП згідно р/ф № 102 від 27.04.20р. У сумі 47500.00 грн., ПДВ – 20% 9500.00 грн.
10	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	17.07.2020	52500	Передплата за Євроконтейнер сталевий оцинкований для ТВП згідно р/ф № 170 від 08.07.20р. У сумі 43750.00 грн., ПДВ – 20% 8750.00 грн.
11	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	24.07.2020	64800	Оплата за Євроконтейнер сталевий оцинкований для ТВП згідно р/ф № 175 від 09.07.20р. У сумі 54000.00 грн., ПДВ – 20% 10800.00 грн.
12	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	08.09.2020	360000	Оплата за Євроконтейнер сталевий оцинкований для ТВП згідно р/ф № 224 від 26.08.20р. У сумі 300000.00 грн., ПДВ – 20% 60000.00 грн.
13	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	09.10.2020	171000	Оплата за Євроконтейнер ст. оцинкований для ТВП 1100k згідно р/ф № 254 від 18.09.20р. У сумі 142500.00 грн., ПДВ – 20% 28500.00 грн.
14	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	13.10.2020	180000	Оплата за Євроконтейнер ст. оцинкований для ТВП 1100k згідно р/ф № 277 від 09.10.20р. У сумі 150000.00 грн., ПДВ – 20% 30000.00 грн.

15	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	27.10.2020	225000	Доплата за Євроконтейнер ст. оцинкований для ТВП 1100л згідно р/ф № 254 від 18.09.20р. У сумі 187500.00 грн., ПДВ – 20% 37500.00 грн.
16	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	06.11.2020	47500	Доплата за Євроконтейнер сталевий оцинкований для ТВП згідно р/ф № 170 від 08.07.20р. У сумі 39583.33 грн., ПДВ – 20% 7916.67 грн.
17	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	16.11.2020	225000	Доплата за Євроконтейнер сталевий оцинкований для ТВП згідно р/ф № 321 від 04.11.20р. У сумі 187500.00 грн., ПДВ – 20% 37500.00 грн.
18	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	23.11.2020	247500	Доплата за Євроконтейнер сталевий оцинкований для ТВП згідно р/ф № 170 від 08.07.20р. У сумі 206250.00 грн., ПДВ – 20% 41250.00 грн.
19	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	24.11.2020	151200	Доплата за Євроконтейнер сталевий оцинкований для ТВП згідно р/ф № 306 від 28.10.20р. У сумі 126000.00 грн., ПДВ – 20% 25200.00 грн.
20	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	11.12.2020	44000	Оплата за Євроконтейнер сталевий оцинкований для ТВП згідно р/ф № 344 від 25.11.20р. У сумі 36666.67 грн., ПДВ – 20% 7333.33 грн.
21	ТОВ «Альта Логістик Україна»	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	30.12.2020	22900	Оплата за Євроконтейнер сталевий оцинкований для ТВП згідно р/ф № 344 від 25.11.20р. У сумі 19083.33 грн., ПДВ – 20% 3816.67 грн.

- (26) Отже, як до подання Відповідачами тендерних пропозицій для участі в Торгах, так і після завершення Торгів ТОВ «Альта Логістик Україна» і ПрАТ «Барський машинобудівний завод» були пов'язані господарськими відносинами та інтересами стосовно спільної діяльності, що створювало умови для обміну інформацією та погодженої поведінки між ними під час участі в Торгах та обумовило домовленість Відповідачів про результати Торгів.

4.2. Поведінка під час аукціону

- (27) Згідно зі статтею 29 Закону України «Про публічні закупівлі» оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації та шляхом застосування електронного аукціону.
- (28) Відповідно до статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» електронний аукціон полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.
- (29) Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни.

- (30) Відповідно до тендерної документації, єдиним критерієм оцінки тендерних пропозицій є «Ціна» (питома вага критерію складає 100 відсотків). Оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою шляхом застосування електронного аукціону. Переможцем визначається учасник, який за результатами електронного аукціону надав пропозицію з найменшою ціною із врахуванням нецінових критеріїв оцінки.
- (31) Отже, зі зменшенням ціни пропозиції зростає вірогідність перемоги в Торгах. За таких обставин, суб'єкт господарювання, який приймає участь у закупівлі, задля забезпечення своєї перемоги, пропонував би кращі умови за найнижчими цінами. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (32) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних процедурах, 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. Справжність змагання при проведенні конкурсних закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники таких закупівель формують та подають свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, тендерні пропозиції повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам закупівлі умови.
- (33) Згідно з інформацією, яка була надана ДП «Прозорро» листом від 01.06.2021 №206/01/1394/04 (вх. № 72-01/1493 від 01.06.2021) про результати проведеного електронного аукціону Торгів встановлено, що ПрАТ «Барський машинобудівний завод» взагалі не заходив в аукціон.
- (34) Проаналізувавши проведений електронний аукціон Торгів встановлено, що ні ТОВ «Альта Логістик Україна», ні ПрАТ «Барський машинобудівний завод» не здійснювали пониження ціни протягом трьох етапів аукціону та залишили незміною первинну пропозицію (таблиця 2).

Таблиця 2

№ п/п	Найменування учасника	Первина пропозиція, грн.	Результат аукціону			Остаточна пропозиція, грн.	Зниження цінових пропозицій учасників, %
			1 раунд	2 раунд	3 раунд		
1	ТОВ «Альта Логістик Україна»	5 595 100,00	5 595 100,00	5 595 100,00	5 595 100,00	5 595 100,00	0
2	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	5 599 300,00	5 599 300,00	5 599 300,00	5 599 300,00	5 599 300,00	0

- (35) Різниця між ціновими пропозиціями Відповідачів становила 0,08 %. Проте, незважаючи на таку незначну різницю, ПрАТ «Барський машинобудівний завод», пропозиція якого була найвищою, не вчиняв жодних дій щодо пониження ціни своєї пропозиції.
- (36) Така поведінка Відповідачів знаходиться за межами економічно-раціонального пояснення та реальної цінової конкуренції, яка б мала відображати природне бажання кожного учасника перемогти на відповідних процедурах закупівель.
- (37) Вищезазначене свідчить про відсутність конкуренції та змагальності з боку ПрАТ «Барський машинобудівний завод» на Торгах.
- (38) Отже, наведені вище факти щодо формування цінової пропозиції Відповідачами для подання її на Торги та поведінка під час аукціону Торгів вказують на відсутність реальної змагальності під час аукціону, а лише створюють видимість такої змагальності, що було результатом попередньої домовленості між Відповідачами.

4.3. Спільні властивості файлів

- (39) За результатами аналізу властивостей файлів (документів), завантажених ТОВ «Альта Логістик Україна» і ПрАТ «Барський машинобудівний завод» під час участі у Торгах до електронної системи закупівель ProZorro на предмет наявності спільних ознак Відділенням встановлено, що файли Відповідачів створенні з використанням одного програмного забезпечення (таблиця 3).

Таблиця 3

Відповідач	Назва файлу	Створено/ змінено	Виробник PDF /версія PDF
ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	Фото пропонуваного товару	/11.08.2020 11:56:37	www.ilovepdf.com/ 1.7 (Acrobat 8.x)
	letter Alta 11082020-2	/14.08.2020 15:02:43	www.ilovepdf.com/ 1.7 (Acrobat 8.x)
	Сертифікат 9001	/11.06.2020 14:27:37	www.ilovepdf.com/ 1.7 (Acrobat 8.x)
	Сертифікат 14001	/11.06.2020 14:31:16	www.ilovepdf.com/ 1.7 (Acrobat 8.x)
	Сертифікат 50001	/11.06.2020 14:25:58	www.ilovepdf.com/ 1.7 (Acrobat 8.x)
	Сертифікат EN 840	/11.06.2020 14:23:20	www.ilovepdf.com/ 1.4 (Acrobat 5.x)
ТОВ «Альта Логістик Україна»	Фото пропонуваного товару	/11.08.2020 11:56:37	www.ilovepdf.com/ 1.7 (Acrobat 8.x)
	Підтвердження від виробника	/14.08.2020 11:32:50	www.ilovepdf.com/ 1.7 (Acrobat 8.x)
	90001	/29.05.2020 18:06:23	www.ilovepdf.com/ 1.7 (Acrobat 8.x)
	140001	/29.05.2020 18:07:29	www.ilovepdf.com/ 1.7 (Acrobat 8.x)
	50001	/29.05.2020 18:02:00	www.ilovepdf.com/ 1.7 (Acrobat 8.x)
	EN 840_3_5-6 з нот підписом	/13.08.2020 14:12:32	www.ilovepdf.com/ 1.4 (Acrobat 5.x)

- (40) Властивості файлів є унікальними вхідними даними про електронний документ та відрізняються залежно від автора файлу, обладнання, яке використовується для виготовлення скан-копій документів, програмних засобів, що використовуються для конвертації цих документів у формат «PDF», та інших параметрів.
- (41) Також, Відповідачами було змінено файл з однаковою назвою «Фото пропонуваного товару» в один день та в один час 11.08.2020 о 11:56:37. При відкритті вказаних файлів Відділенням встановлено, що вони містять по 10 ідентичних фото предмету закупівлі (пропонуваного товару), які розміщені в однаковому порядку.
- (42) ТОВ «Альта Логістик Україна» листом від 15/07-1 від 15.07.2024 (вх. № 72-01/1926 від 29.07.2024) щодо джерел походження фото включених до файлу «Фото пропонуваного товару» повідомило, що *«Скоріш за все фото були зроблені на телефон чи фотоапарат на складі ТОВ «Альта Логістик Україна» працівником, яка займалась підготовкою тендерної документації ...»*.
- (43) ПрАТ «Барський машинобудівний завод» зазначив в листі від 24.07.2024 № 550 (вх. № 72-01/1927 від 29.07.2024), що не володіє інформацією, коли та яким чином були зроблені «Фото пропонуваного товару».
- (44) Отже, подання Відповідачами у складі тендерних пропозицій у Торгах електронних файлів з однаковими параметрами: виробник PDF, версія PDF свідчить про те, що файли

(документи тендерної пропозиції) створенні з використанням одного комп'ютерного обладнання (програмного забезпечення), та наявність файлів з однаковими назвами та змістом, які не є типовими («Фото пропонованого товару») свідчить про спільну підготовку ними своїх тендерних пропозицій.

4.4. Відносини Відповідачів із третіми особами

4.4.1. Замовлення перекладу сертифікатів у пов'язаних осіб

- (45) Відділенням проведено аналіз Сертифікатів - 9001, 50001 та 14001 які були завантажені Відповідачами у тендерній документації та встановлено, що переклад цих Сертифікатів (з нотаріальним засвідченням підпису перекладача) для ПрАТ «Барський машинобудівний завод» здійснювала перекладач ОСОБА-1, для ТОВ «Альта Логістік Україна» - товариство з обмеженою відповідальністю «Бюро перекладів «Агенство-Л» (місцезнаходження – інформація, доступ до якої обмежено) (далі – ТОВ «БП «Агенство-Л»)) за особистим підписом директора та засновника ОСОБА-1.
- (46) Листом від 24.11.2021 (вх. № 72-01/3126 від 29.11.2021) ОСОБА-1 вказала, що нею не здійснювався переклад документів – сертифікатів якості з німецької мови на українську мову, замовником би яких виступав ПрАТ «Барський машинобудівний завод».
- (47) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «БП «Агенство-Л» встановлено, що протягом 2020 року до ТОВ «БП «Агенство-Л» для перекладу сертифікатів з німецької мови на українську мову та нотаріального засвідчення сертифікатів (поданні в тендерній документації ПрАТ «Барський машинобудівний завод») зверталось ТОВ «Альта Логістік Україна».
- (48) Дана інформація підтверджується банківськими операціями між ТОВ «Альта Логістік Україна» та ТОВ «БП «Агенство-Л», наданої АТ «КБ «Приватбанк» листом від 23.07.2024 № 20.1.0.0/7-240716/41675 (вх. № 72-01/359кі від 23.07.2024).
- (49) Місцезнаходження ТОВ «Альта Логістік Україна» м. Київ, ПрАТ «Барський машинобудівний завод» - м. Бар, Вінницька область.
- (50) ТОВ «БП «Агенство-Л» та ОСОБА-1 також знаходяться в м. Київ.
- (51) Відповідачі здійснили замовлення перекладу у пов'язаних осіб, так як, ОСОБА-1 є директором ТОВ «БП «Агенство –Л».
- (52) Отже, той факт, що ТОВ «Альта Логістік Україна» та ПрАТ «Барський машинобудівний завод» які виступали конкурентами в Торгах та територіально знаходилися в різних населених пунктах, здійснили переклад сертифікатів за місцем знаходження одного із Відповідачів (ТОВ «Альта Логістік Україна»), до того ж у пов'язаних осіб, не може бути випадковим збігом, а свідчить про узгодження (координацію) ТОВ «Альта Логістік Україна» та ПрАТ «Барський машинобудівний завод» своєї поведінки при підготовці до участі у Торгах.

4.4.2. Відносини Відповідачів з виробником пропонованого на Торги Товару.

- (53) ТОВ «Альта Логістік Україна» та ПрАТ «Барський машинобудівний завод» для участі у Торгах запропонували продукцію одного і того ж виробника, а саме Компанії «Abfallbehälter & Container Weber GmbH & Co. KG» (Німеччина).
- (54) Листом від 15/07-1 від 15.07.2024 (вх. № 72-01/1926 від 29.07.2024) ТОВ «Альта Логістік Україна» повідомило, що із Компанією «Abfallbehälter & Container Weber GmbH & Co. KG» наявні договірні відносини з серпня 2018 року, що підтверджується Договором № 3/01022018GER 01/08/2018.
- (55) ПрАТ «Барський машинобудівний завод» в свою чергу у листі від 24.07.2024 № 550 (вх. № 72-01/1927 від 29.07.2024) зазначив, що не володіє інформацією що дилерських, дистриб'юторських та будь-яких інших угод стосовно предмету закупівлі.
- (56) Тобто, ПрАТ «Барський машинобудівний завод» на період подачі документів та під час участі Торгів не надав доказів наявності договірних відносин із Компанією «Abfallbehälter

& Container Weber GmbH & Co. KG» чи її дистриб'юторами, представниками на території України, таким чином не надавши доказів наявності договірних відносин, що дозволяли виконати договір у разі визнання ПрАТ «Барський машинобудівний завод» переможцем у Торгах.

- (57) Отже, наявність договірних відносин з виробником предмету закупівлі лише у ТОВ «Альта Логістік Україна» та відсутність доказів таких договірних відносин у ПрАТ «Барський машинобудівний завод» свідчить, що останнє приймало участь лише для того, щоб Торги відбулися (не були відмінені) та для забезпечення перемоги ТОВ «Альта Логістік Україна».

4.5. Аналіз цінових пропозицій Відповідачів

- (58) Предметом договору КП «Комунальник» була поставка контейнерів пластикових для збору твердих побутових відходів з додатковою кришкою в круглій кришці, об'ємом 1100 літрів в кількості 700 шт.
- (59) За результатами проведення електронного аукціону Відповідачами було запропоновано такі цінові пропозиції (таблиця 4).

Таблиця 4

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція, грн з ПДВ	
		Початкова	Кінцева
1	ТОВ «Альта Логістік Україна»	5 595 100,00	5 595 100,00
2	ПрАТ «Барський машинобудівний завод»	5 599 300,00	5 599 300,00

- (60) ТОВ «Альта Логістік Україна» у своєму листі від 15/07-1 від 15.07.2024 (вх. № 72-01/1926 від 29.07.2024) зазначило, що Замовником була зазначена можливість простати товару партіями (не всю партію товару за один раз).
- (61) ТОВ «Альта Логістік Україна» листом від 17.08.2021 № 1908-21 (№ 72-01/2205 від 26.08.2021) повідомило Відділенню, що ціна формувалась з урахуванням всіх супутних витрат (виготовлення, транспортування, навантажувально-розвантажувальні роботи, урахування податків, зборів, усіх інших витрат, що сплачуються тощо), калькуляції не були збереженні.
- (62) Так як у ТОВ «Альта Логістік Україна» укладений договір з Компанією «Abfallbehälter & Container Weber GmbH & Co. KG» від 01.08.2018 № 3/01082018GER та діючими договорами з компаніями перевізниками, ТОВ «Альта Логістік Україна» було вирішення приймати участь в Торгах.
- (63) Листом від 24.07.2024 № 550 (вх. № 72-01/1927 від 29.07.2024) ПрАТ «Барський машинобудівний завод» зазначив, що *«Враховуючи зміни, які відбулись в Товаристві, в тому числі звільнення працівників, які залучались до підготовки документів, що були подані ПрАТ БМЗ для участі в Закупівлі, Товариство не володіє іншою інформацією, аніж та, що вже повідомлялась Відділенню у відповіді на попередню вимогу № 72-02/3051 від 21.07.2021. Товариство зазначає, що оскільки працівника, який безпосередньо здійснював підготовку документів до Закупівлі, було звільнено, ПрАТ БМЗ не володіє на день подання відповіді на Вимогу затитуваною інформацією»* - мова оригіналу.
- (64) Разом з тим у вимозі № 72-02/3051 від 21.07.2021 Відділення просило надати ПрАТ «Барський машинобудівний завод» інформацію про те, яким чином формувалась ціна на кожен предмет закупівлі та розрахунок вартості (калькуляцію, розрахунок, тощо) даних торгів: UA-2020-04-15-003404-a, UA2020-06-02-000264-b, UA-2020-06-02-000222-b, UA-2020-05-25-000513-a, UA-2020-06-05-007575-b, UA-2020-05-28-003990-b, UA-2020-05-28-001711-e, UA-2020-05-05-002512-b, UA2020-06-17-003967-c, UA-2020-05-19-002978-C, UA-2020-06-16-001368-a, UA-2020-07-29- 001241-e, UA-2020-09-02-002487-a, UA-2020-08-31-005586-b, UA-2020-09-09-004186-b, UA2020-09-14-004806-a, UA-2020-09-23-006865-b, UA-2020-09-07-000008-C, UA-2020-09-25-001611-e, UA-2020-10-09-004049-b, UA-2020-09-

24-012923-a, UA-2020-11-05-000552-b, UA2020-11-09-011734-c, UA-2020-11-25-005483-c, UA-2020-12-30-003329-a, UA-2021-02-11-000455-a, UA-2021-02-02-014948-a, UA-2020-05-18-005513-e, UA-2020-05-12-000716-b, UA2020-03-13-003523-b, UA-2020-11-17-002916-a, **UA-2020-07-15-005895-c**, UA-2020-11-02-000835-c, UA-2020-11-06-003643-b, UA-2021-01-19-001125-b та UA-2020-02-28-000520-c.

- (65) ПрАТ «Барський машинобудівний завод» листом від 13.08.2021 № 1405 (вх. № 72-01/2113 від 17.08.2021) надало калькуляції по формуванні ціни по усіх запитуваних закупівлях, але по даній закупівлі (UA-2020-07-15-005895-c) не надало.
- (66) Отже, зазначені факти щодо економічного обґрунтування цінових пропозицій Відповідачами для подання її на Торги та поведінка під час аукціону Торгів вказують на відсутність реальної змагальності під час аукціону, а лише створюють видимість такої змагальності, що було результатом попередньої домовленості між Відповідачами.

5. ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

- (67) Пунктом 2 розділу II «Прикінцеві та перехідні положення» Закону України від 09.08.2023 № 3295-IX «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо вдосконалення законодавства про захист економічної конкуренції та діяльності Антимонопольного комітету України» визначено, що справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, розгляд яких розпочато до дня набрання чинності цим Законом, розглядаються відповідно до законодавства, яке діяло до дня набрання чинності цим Законом
- (68) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» економічна конкуренція (конкуренція) – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.
- (69) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднанням рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (70) Тендери (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються, як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (71) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішення 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 безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів, тощо).
- (72) Крім того, держава, суспільство та замовник загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з фірмою, яка запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення конкурсних процедур закупівлі та принципу ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.
- (73) Узгоджені дії, які суперечать вищезазначеним цілям і перешкоджають їх досягненню, належать до порушень законодавства про захист економічної конкуренції. Це стосується, зокрема, узгодження тендерних пропозицій, що подаються учасниками торгів.
- (74) Отже, погоджена поведінка учасників торгів усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.

- (75) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- наявність сталих господарських відносин між Відповідачами;
 - поведінка під час аукціону;
 - спільні властивості файлів;
 - відносини Відповідачів із третіми особами;
 - аналіз цінових пропозицій Відповідачів
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ТОВ «Альта Логістік Україна» та ПрАТ «Барський машинобудівний завод» своєї поведінки при підготовці та участі у торгах (тендері), зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (76) З огляду на вищезазначене, ТОВ «Альта Логістік Україна» та ПрАТ «Барський машинобудівний завод» під час підготовки документації для участі у тендерах (торгах) UA-2020-07-15-005895-с щодо закупівлі: Контейнер пластиковий для збору твердих побутових відходів, з додатковою кришкою в круглій кришці, об'ємом 1100 літрів, ДК 021:2015 - 44610000-9 (Цистерни, резервуари, контейнери та посудини високого тиску), які проводились протягом липня-вересня 2020 року Комунальним підприємством «Комунальник», діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівлі за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (77) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ «Альта Логістік Україна» та ПрАТ «Барський машинобудівний завод» 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, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії.
- (78) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (79) Листами від 19.04.2024 № 72-02/599е та № 72-02/602е витяг з подання з попередніми висновками у Справі від 16.04.2024 № 72-03/73-п було надіслано ПрАТ «Барський машинобудівний завод» та ТОВ «Альта Логістік Україна», відповідно.
- (80) Згідно з Рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення, виплату поштового переказу № 0600912592500 лист від 19.04.2024 № 72-02/599е із витягом з подання про попередні висновки у Справі 29.04.2024 вручено особисто ПрАТ «Барський машинобудівний завод».
- (81) Згідно з Рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення, виплату поштового переказу № 0600912593522 лист від 19.04.2024 № 72-02/602е із витягом з подання про попередні висновки у Справі 01.05.2024 було отримано ТОВ «Альта Логістік Україна».
- (82) ТОВ «Альта Логістік Україна» не надавало зауважень, заперечень на подання від 19.04.2024 № 72-03/73-п.
- (83) Листом від 06.05.2024 № 375 (вх. № 72-01/1164 від 14.05.2024) ПрАТ «Барський машинобудівний завод» надало відповідь на подання від 19.04.2024 № 72-03/73-п.
- (84) Згідно інформації, наданої ПрАТ «Барський машинобудівний завод», встановлено, що воно не погоджується з позицією, яка викладена у поданні про попередні висновки у справі.

Стосовно заперечень ПрАТ «Барський машинобудівний завод» щодо сталих господарських відносин між Відповідачами.

- (85) У своїх запереченнях ПрАТ «Барський машинобудівний завод» зазначає, що *«встановлені факти взаємозв'язку Відділенням у Поданні свідчать про наявність господарських відносин між юридичними особами. Зокрема, щодо укладеного між Відповідачами Дилерського договору слід звернути увагу, що предметом такого договору були товари, що продавались за звичайними ринковими цінами, без застосування будь-якого роду привілейованих знижок чи особливих умов, а продаж товарів здійснювався на тих же умовах, що і для будь-якого іншого контрагента. В цілому пункт 4.1.1 Подання відображає звичайну господарську діяльність, яка не суперечить приписам чинного законодавства, не заборонена законом та не є свідченням узгодженості дій між ПрАТ БМЗ та ТОВ «Альта Логістик Україна», а може свідчити лише про процеси господарювання між контрагентами»* - мова оригіналу
- (86) Вказані заперечення спростовуються таким.
- (87) Як було встановлено, між Відповідачами, зокрема, протягом 2020 року, у тому числі як до подання Відповідачами тендерних пропозицій, так і після завершення Торгів, існували господарські відносини (Дилерський договір № 66 м від 28.05.2020).
- (88) Відповідно до частини першої статті 173 Господарського кодексу України господарським визнається зобов'язання, що виникає між суб'єктом господарювання та іншим учасником (учасниками) відносин у сфері господарювання з підстав, передбачених цим Кодексом, в силу якого один суб'єкт (зобов'язана сторона, у тому числі боржник) зобов'язаний вчинити певну дію господарського чи управлінсько-господарського характеру на користь іншого суб'єкта (виконати роботу, передати майно, сплатити гроші, надати інформацію тощо), або утриматися від певних дій, а інший суб'єкт (управнена сторона, у тому числі кредитор) має право вимагати від зобов'язаної сторони виконання її обов'язку.
- (89) За приписами частини першої статті 174 Господарського кодексу України господарські зобов'язання можуть виникати, зокрема, з господарського договору та інших угод, передбачених законом, а також з угод, не передбачених законом, але таких, які йому не суперечать.
- (90) Отже, до та після проведення Торгів Відповідачі були пов'язані сталими господарськими відносинами, здійснювали поставку та оплату товару, що надавало їм можливість обміну інформацією щодо Торгів.

Стосовно заперечень ПрАТ «Барський машинобудівний завод» щодо поведінки під час аукціону.

- (91) ПрАТ «Барський машинобудівний завод» у своїх запереченнях повідомляє: *«У Поданні Відділення вказує про незниження цінових пропозицій учасників Торгів. Так Відділенням висновується, що ПрАТ БМЗ, пропозиція якого була найвищою, не вчиняв жодних дій щодо пониження ціни своєї пропозиції. Відділення вважає, що незниження цінової пропозиції свідчить про незацікавленість у перемозі в Торгах.»* - мова оригіналу
- (92) Дані заперечення спростовуються таким.
- (93) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних процедурах, 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. Справжність змагання при проведенні конкурсних закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях.
- (94) Проаналізувавши інформацію надану ДП «Прозорро» листом від 01.06.2021 №206/01/1394/04 (вх. № 72-01/1493 від 01.06.2021) встановлено, що ПрАТ «Барський машинобудівний завод» взагалі не заходив в аукціон.
- (95) Тобто, така поведінка ПрАТ «Барський машинобудівний завод» під час аукціону Торгів перебуває поза раціональним її обґрунтуванням у разі наявності бажання стати переможцем Торгів та вказує на відсутність реальної змагальності під час аукціону.

Спростування заперечень ПрАТ «Барський машинобудівний завод» щодо спільних властивостей файлів.

- (96) ПрАТ «Барський машинобудівний завод» у своїх запереченнях повідомляє: *«Вказані в Таблиці 4 Подання файли були створені із використання програми iloverpdf, яка є широко розповсюдженою та користується заслуженою популярністю у споживачів. Вказана програма конвертує файли у формат pdf з інших форматів і навпаки. Проте програма iloverpdf на комп'ютери не завантажувється, працює в онлайн - режимі, а оброблені з її допомогою файли завантажуються на пристрій користувача (<https://www.iloverpdf.com/>). Відділення зазначає про властивості файлів, а саме www.iloverpdf.com/1.7 та www.iloverpdf.com/1.4. Користувач програми не має можливості обрати її версію та визначити, в якій саме версії Acrobat створити документ.»* - мова оригіналу
- (97) Вказані заперечення спростовуються таким.
- (98) За результатами аналізу файлів, завантажених Відповідачами до системи «Prozorro» для участі в Торгах, встановлено, що файл «Фото пропонованого товару» було змінено в один день та в один час 11.08.2020 о 11:56:37.
- (99) Решта файлів, які змінено хоч і в різні дні мають однакові властивості цих файлів, а саме: в описі файлів параметр «версія PDF: 1.4 (Acrobat 5.x)» та «версія PDF: 1.7 (Acrobat 8.x)».
- (100) Як було встановлено, ТОВ «Альта Логістик Україна» та ТОВ «Барський машинобудівний завод» протягом проведення Торгів не залучали будь-яких юридичних або фізичних осіб для завантаження документів до електронної системи «Prozorro», що входили до складу пропозицій, наданих для участі в Торгах, окрім їх працівників. Обмежень на можливість вибору конкретного програмного забезпечення у Відповідачів не було.
- (101) Отже, подання Відповідачами у складі тендерних пропозицій у Торгах електронних файлів з однаковими параметрами: виробник PDF, версія PDF свідчить про те, що файли (документи тендерної пропозиції) створенні з використанням одного комп'ютерного обладнання (програмного забезпечення), тоді як наявність файлів з однаковими назвами, які не є типовими («Фото пропонованого товару») свідчить про спільну підготовку ними своїх тендерних пропозицій.

Спростування заперечень ПрАТ «Барський машинобудівний завод» щодо особливостей подання документів Відповідачами.

- (102) У своїх запереченнях ПрАТ «Барський машинобудівний завод» зазначило, що: *«Товариство не погоджується із твердженням Відділення про те, що завантажені сертифікати ISO 90001, 140001 та 50001, переклад яких здійснювала для ПрАТ БМЗ перекладач ОСОБА-1., для ТОВ «Альта Логістик Україна» - ТОВ «Бюро перекладів «Агентство-Л» за особистим підписом директора та засновника ОСОБА-1., підтверджують погоджену поведінку вказаних суб'єктів господарювання під час участі у Закупівлі. Дане твердження не обґрунтовується жодним доказом, не встановлена наявність причинно-наслідкового зв'язку між перекладом сертифікатів та участю у Закупівлі. Так, Товариство завантажило у складі тендерної пропозиції сертифікати ISO 90001, 140001, 50001 та EN 840. Сертифікати надавалися разом із нотаріально завіреним перекладом з німецької мови. Переклад даних сертифікатів з німецької мови був нотаріально завірений приватним нотаріусом Київського міського нотаріального округу ОСОБА-2 11.06.2020. яка вказала, що засвідчую справжність підпису перекладача ОСОБА-1, який зроблено в моїй присутності. Тобто, вказані сертифікати були перекладені не пізніше 11.06.2020. Закупівля була оголошена 15.07.2020. Таким чином, Товариство мало у своєму розпорядженні даний сертифікат більше ніж за місяць до оголошення Закупівлі.»* - мова оригіналу.
- (103) Зазначені заперечення спростовуються таким.

- (104) Відділенням встановлено, що переклад Сертифікатів - 9001, 50001 та 14001 для ПрАТ «Барський машинобудівний завод» здійснювала перекладач Молочко Олеся Анатоліївна, для ТОВ «Альта Логістік Україна» - ТОВ «БП «Агенство-Л» за особистим підписом директора та засновника ОСОБА-1.
- (105) Листом від 24.11.2021 (вх. № 72-01/3126 від 29.11.2021) ОСОБА-1 вказала, що нею не здійснювався переклад документів – сертифікатів якості з німецької мови на українську мову, замовником би яких виступав ПрАТ «Барський машинобудівний завод».
- (106) Справжність підпису даного перекладу завірено іншим приватними нотаріусами Київського міського нотаріального округу 11.06.2020, тобто в один день.
- (107) Отже, той факт, що переклад завантажених сертифікатів здійснювався пов'язаними особами, які знаходились у м. Києві, що не є випадковим збігом, оскільки один із Відповідачів (ТОВ «Альта Логістік Україна») знаходиться у м. Києві, а інший (ПрАТ «Барський машинобудівний завод») у Вінницькій області та свідчить про спільну підготовку Відповідачів для участі у Торгах.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ

- (108) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів не спростовуються висновки Відділення про те, що дії ТОВ «Альта Логістік Україна» та ПрАТ «Барський машинобудівний завод», які полягали у:
- наявність сталих господарських відносин між Відповідачами;
 - поведінка під час аукціону;
 - спільні властивості файлів;
 - відносини Відповідачів із третіми особами;
 - аналіз цінових пропозицій Відповідачів,
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів UA-2020-07-15-005895-с щодо закупівлі: Контейнер пластиковий для збору твердих побутових відходів, з додатковою кришкою в круглій кришці, об'ємом 1100 літрів, ДК 021:2015 - 44610000-9 (Цистерни, резервуари, контейнери та посудини високого тиску), які проводились протягом липня-вересня 2020 року Комунальним підприємством «Комунальник» та обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (109) Погоджена поведінка суб'єктів господарювання (учасників торгів) усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (110) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (111) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (112) Отже, вищезазначені дії ТОВ «Альта Логістік Україна» та ПрАТ «Барський машинобудівний завод», які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2020-07-15-005895-с є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (113) 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.
- (114) Згідно зі звітом про фінансові результати ТОВ «Альта Логістік Україна», наданого Відділенню ГУ ДПС у м. Києві листом від 27.03.2024 № 5/26-15-04-03-04, дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «Альта Логістік Україна» за 2023 рік становить *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (115) Згідно зі звітом про фінансові результати ПрАТ «Барський машинобудівний завод», наданого Відділенню ГУ ДПС у Вінницькій області листом від 13.03.2024 № 3220/5/02-32-04-04-15, дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ПрАТ «Барський машинобудівний завод» за 2023 рік становить *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (116) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за цінами, сформованими в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 14, 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 291/5482, (зі змінами), пунктом 4 розділу VIII Порядку розгляду Антимонопольним комітетом України та його територіальними відділеннями заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Відділення,

ВИРІШИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Альта Логістік Україна» *(інформація з обмеженим доступом)* та приватне акціонерне товариство «Барський машинобудівний завод» *(інформація з обмеженим доступом)* своїми діями, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах (UA-2020-07-15-005895-с) щодо закупівлі: Контейнер пластиковий для збору твердих побутових відходів, з додатковою кришкою в круглій кришці, об'ємом 1100 літрів, ДК 021:2015 - 44610000-9 (Цистерни, резервуари, контейнери та посудини високого тиску), які проводились протягом липня-вересня 2020 року Комунальним підприємством «Комунальник», вчинили порушення, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону

України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

2. За вчинення порушення, що зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накласти штраф на:

2.1. товариство з обмеженою відповідальністю «Альта Логістик Україна» (*інформація з обмеженим доступом*) у розмірі 68000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

2.2. приватне акціонерне товариство «Барський машинобудівний завод» (*інформація з обмеженим доступом*) у розмірі 68000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладення штрафу.

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

Відповідно до частини тринадцятої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», протягом п'яти днів з дня сплати штрафу, необхідно надіслати до Відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Голова адміністративної колегії
голова Відділення

Олег ФЕДОРЧУК