



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ ТИМЧАСОВОЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

30 липня 2020 р.

Київ

№ 7-р/тк

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «БІЛТІМ» (далі – ТОВ «БІЛТІМ») і товариство з обмеженою відповідальністю «ПРОЕКТНО-ВИРОБНИЧА КОМПАНІЯ «КОНСТРУКТОРСЬКЕ БЮРО ПОЖЕЖНИХ ТА СПЕЦІАЛЬНИХ МАШИН» (далі – ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ») (далі разом – Відповідачі) подали пропозиції для участі в торгах на закупівлю: «34140000-0 Великовантажні мототранспортні засоби (Агрегат кислотної обробки свердловин з колісною формулою 6 х 6)», проведену публічним акціонерним товариством «Укргазвидобування» (ідентифікатор закупівлі в системі електронних закупівель UA-2017-05-19-002173-b) (далі – Торги).

При цьому ТОВ «БІЛТІМ» і ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в Торгах.

За результатами розгляду справи № 02-05/27-2017 такі дії ТОВ «БІЛТІМ» і ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» визнано порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

на ТОВ «БІЛТІМ» у розмірі 12 132 700 (дванадцять мільйонів сто тридцять дві тисячі сімсот) грн; на ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» у розмірі 2 255 450 (два мільйони двісті п'ятдесят п'ять тисяч чотириста п'ятдесят) грн.

Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 02-05/27-2017 та подання з попередніми висновками у справі юридичного сектору Чернігівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) від 03.12.2019 № 75/24- пв/к,

ВСТАНОВИЛА:

- (1) Відділенням розпочато розгляд справи № 02-05/27-2017 за ознаками вчинення ТОВ «БІЛТІМ» і ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» порушення, передбаченого

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 на закупівлю: «34140000-0 Великовантажні мототранспортні засоби (Агрегат кислотної обробки свердловин з колісною формулою 6 х 6)» (ідентифікатор закупівлі в системі електронних закупівель UA-2017-05-19-002173-b).

1. Відповідачі

(2) Відповідачами у Справі є такі суб'єкти господарювання:

(а) ТОВ «БІЛТІМ» (ідентифікаційний код юридичної особи 34840653, місцезнаходження: вул. Героїв Космосу, буд. 2-Б, Святошинський район, м. Київ, 03148).

Як вбачається з відомостей щодо ТОВ «БІЛТІМ», які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), основним видом діяльності товариства є: виробництво інших машин і устаткування спеціального призначення, н. в. і. у (код КВЕД 28.99);

(б) ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» (ідентифікаційний код юридичної особи 37632442, місцезнаходження: вул. Костянтинівська, буд. 199-А, м. Прилуки, Чернігівська обл., 17500).

Як вбачається з відомостей щодо ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ», які містяться в ЄДР, основним видом діяльності товариства є: дослідження й експериментальні розробки у сфері інших природничих і технічних наук (код КВЕД 72.19).

(3) Отже, ТОВ «БІЛТІМ» і ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

2. Процесуальні дії

(4) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 22.08.2017 № 27-2017/ 1-рп/к розпочато розгляд справи № 02-05/27-2017 (далі – Справа) за ознаками вчинення ТОВ «БІЛТІМ» і ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю: «34140000-0 Великовантажні мототранспортні засоби (Агрегат кислотної обробки свердловин з колісною формулою 6 х 6)», проведену публічним акціонерним товариством «Укргазвидобування» (далі – ПАТ «Укргазвидобування», Замовник) (ідентифікатор закупівлі у системі електронних закупівель UA-2017-05-19-002173-b).

(5) Листами від 22.08.2017 копія розпорядження про початок розгляду справи № 02-05/27-2017 надіслана ТОВ «БІЛТІМ» за № 01-14/2130, ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» за № 01-14/2131.

(6) Із супровідними листами від 04.12.2019 № 75-02/1973/2055 ТОВ «БІЛТІМ» та № 75-02/1974/2056 ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» було направлено копії

подання з попередніми висновками у справі № 02-05/27-2017 від 03.12.2019 № 75/24- пв/к.

3. Інформація про Торги

- (7) Наказом Замовника від 19.12.2016 за № 690 затверджено Порядок закупівель товарів, робіт та послуг ПАТ «Укргазвидобування» (далі – Порядок Замовника), відповідно до якого ПАТ «Укргазвидобування» провело Торги на закупівлю: «34140000-0 Великовантажні мототранспортні засоби (Агрегат кислотної обробки свердловин з колісною формулою 6 х 6)».
- (8) У пункті 1.27 Порядку Замовника визначено, що забезпечення процедур закупівель (створення, розміщення, оприлюднення та обмін інформацією і документами в електронному вигляді) здійснює електронна система закупівель.
- (9) ПАТ «Укргазвидобування» 08.04.2016 укладено з Товариством з обмеженою відповідальністю «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» (ідентифікаційний код юридичної особи 40283641) Договір № УГВ 1084/11-16 про використання Електронної системи закупівель (далі – Договір про електронні закупівлі) з метою використання Замовником авторизованого електронного майданчика для придбання товарів, послуг та робіт шляхом застосування електронної системи закупівель, що є діючим відповідно до умов додаткової угоди № 1 від 24.04.2017 до Договору про електронні закупівлі.
- (10) Авторизований електронний майданчик функціонує в мережі Інтернет за адресою <http://zakupki.prom.ua/>, є частиною електронної системи закупівель, забезпечує реєстрацію осіб, автоматичне розміщення, отримання й передання інформації та документів під час проведення процедур закупівель, користування сервісами з автоматичним обміном інформацією, доступ до якого здійснюється за допомогою мережі Інтернет (пункт 1.1 Договору про електронні закупівлі).
- (11) Протокольним рішенням Замовника від 19.05.2017 № 17Т-275 була затверджена Документація допорогової закупівлі: «34140000-0 Великовантажні мототранспортні засоби (Агрегат кислотної обробки свердловин з колісною формулою 6 х 6)» (далі – Документація).
- (12) Номер процедури закупівлі в системі електронних публічних закупівель «ProZorro» UA-2017-05-19-002173-b.
- (13) Оголошення № 17Т-275 щодо проведення Торгів Замовник опублікував 19.05.2017 о 16:28.
- (14) Кінцевий строк подання пропозицій (дата й час) – 02.06.2017 о 13:00.
- (15) Проведення аукціону (дата й час) – 06.06.2017 з 11:36 до 12:21.
- (16) Очікувана вартість закупівлі – 79 300 000,00 грн з ПДВ.
- (17) Розмір мінімального кроку зниження ціни – 390 000,00 грн з ПДВ.
- (18) Пропозиції для участі в Торгах завантажили такі учасники (див. табл. 1):

Таблиця 1

Учасники Тендера	Дата та час розміщення пропозиції	Ціна пропозиції до початку аукціону, грн з ПДВ	Ціна пропозиції за результатами аукціону, грн з ПДВ
ТОВ «Спец-Ком-Сервіс»	02.06.2017 11:56	69 980 040	54 540 000
ТОВ «БІЛТІМ»	02.06.2017 10:17	70 200 000	54 600 000
ТОВ «ВИРОБНИЧЕ ОБ'ЄДНАННЯ «ЕНЕРГОМАШКОМПЛЕКТ»	02.06.2017 12:29	69 810 000	67 900 000
ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ»	02.06.2017 10:04	74 100 000	73 320 000
ТОВ «ВИРОБНИЧЕ ОБ'ЄДНАННЯ «АВТОТРАНСПОРТНИК»	01.06.2017 11:04	79 170 000	73 708 440
ТОВ «Д ЛАЙТ»	01.06.2017 13:47	79 299 994,80	79 299 994,80

- (19) Протокольним рішенням ПАТ «Укргазвидобування» від 22.06.2017 № 17Т-275 пропозицію ТОВ «Спец-Ком-Сервіс» відхилено як таку, що не відповідала технічним вимогам Документації.
- (20) Протокольними рішеннями Замовника від 27.06.2017 № 17 Т-275 допущено до розгляду пропозицію ТОВ «БІЛТІМ», від 25.07.2017 № 17Т-275 ТОВ «БІЛТІМ» визнано переможцем Торгів.
- (21) 23 серпня 2017 року ПАТ «Укргазвидобування» укладає з ТОВ «БІЛТІМ» Договір поставки УГВ № 6362/22-17 (закупівля товару за власні кошти), за яким ТОВ «БІЛТІМ» зобов'язується поставити Замовнику 13 одиниць агрегатів кислотної обробки свердловин з колісною формулою 6 х 6, загальною вартістю 54 600 000 грн з ПДВ.

4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (22) Аналіз матеріалів Справи засвідчив, що ТОВ «БІЛТІМ» і ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» узгодили між собою умови участі в Торгах. Зазначене підтверджується таким.

4.1. Спільна адреса

- (23) За даними ЄДР, що підтверджено й під час розгляду Справи, юридичною та фактичною адресою ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» є Чернігівська область, м. Прилуки, вул. Костянтинівська, 199-А: з моменту реєстрації (14.06.2011, номер запису 1 062 102 0000 001053 - витяг з ЄДР від 02.05.2019 № 1005295985 на 14.06.2011) та під час проведення Торгів (витяг з ЄДР від 23.08.2017 № 1002950101 на 23.08.2017 – дата укладення договору з переможцем Торгів).
- (24) Власником нежитлових будівель: інженерного корпусу разом із переходом до дослідно-експериментального цеху, дослідно-експериментального цеху разом із котельною, складу – ПММ, прохідної, складу матеріалів, складу для зберігання зразків нової техніки та споруд: споруди - водойми для випробування насосів, споруди - огорожі залізобетонної № 1, споруди - асфальтованого покриття, які

знаходяться за вищевказаною адресою, є ТОВ «БІЛТІМ» з 02.06.2011 на підставі (інформація з обмеженим доступом).

- (25) За наданою Відповідачами інформацією, ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» протягом 26.07.2011 – 31.12.2018 користувалося нежитловими приміщеннями, розташованими за адресою: Чернігівська обл., м. Прилуки, вул. Костянтинівська, 199-А, на підставі договорів оренди від 26.07.2011 № 001, від 01.12.2014 № 1/12 та від 02.11.2017 № 01/11, укладених із ТОВ «БІЛТІМ» (далі – Договори оренди нерухомості) (листи ТОВ «БІЛТІМ» вих. № 330 від 20.05.2019 і № 323/10-19 від 28.10.2019, вх. № 75-01/1069/1243 від 22.05.2019 і № 75-01/1719/2102 від 29.10.2019) і ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» (вих. № 99 від 17.05.2019, № 105 від 03.06.2019 і б/н від 28.10.2019, вх. № 75-01/1068/142 від 22.05.2019, № 75-01/1124/1322 від 05.06.2019 і № 75-01/1718/2101 від 29.10.2019).
- (26) Користування ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» протягом 2017 року нежитловими будівлями ТОВ «БІЛТІМ» підтверджується оплаченими ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» послугами, наданими за вказаною адресою (інформація з обмеженим доступом: ГУ ДПС у Чернігівській області вих. № 684/10/25-01-02 від 27.09.2019, вх. № 75-01/66-КІ від 01.10.2019, ГУ ДПС у м. Києві вих. № 1429/9/26-15-02-06-19 від 02.10.2019, вх. № 75-01/68-КІ від 10.10.2019; та АТ «Райффайзен Банк Аваль» (вих. № 81-15-9/11501-БТ від 25.09.2019, вх. № 75-01/61-КІ від 27.09.2019), Київської філії АТ «МІСТО БАНК» (вих. № 397 БТ від 27.09.2019, вх. № 75-01/64-КІ від 30.09.2019 та № 398 БТ від 27.09.2019, вх. № 75-01/65-КІ від 30.09.2019), АТ КБ «ПРИВАТБАНК» (вих. № 20.1.0.0.0/7-1900924/2381 від 01.10.2019, вх. № 75-01/67-КІ від 08.10.2019), АТ «ДЕРЖАВНИЙ ЕКСПЕРТНО-ІМПОРТНИЙ БАНК УКРАЇНИ» (вих. № БТ/0020400/1561-19 від 09.10.2019, вх. № 75-01/69-КІ від 11.10.2019) (далі разом – Банки), зокрема: (інформація з обмеженим доступом).
- (27) У пункті 4.2 Договорів оренди нерухомості визначено: інформація з обмеженим доступом.
- (28) За інформацією ПАТ «Укртелеком» (вих. № 1014-вих-80Д 731-80Д 922 від 26.09.2019, вх. № 75-01/63-КІ від 30.09.2019) (інформація визначена як інформація з обмеженим доступом): (інформація з обмеженим доступом).
- (29) Перелічене (у тому числі знаходження Відповідачів за однією і тією ж адресою) створювало умови для обміну інформацією між ТОВ «БІЛТІМ» і ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ».

4.2. Спільне використання доменного імені

- (30) Взаємообмін інформацією (зокрема й електронними засобами) та спільні наміри й дії Відповідачів підтверджує і сторінка, зареєстрована в інтернет-мережі 22.08.2008, домен: 01- fire.com (далі – інтернет-сторінка), наявна на час Торгів.
- (31) У назві інтернет-сторінки містилися посилання: «БІЛТІМ, КБ ПОЖСПЕЦМАШ», телефони: + 38 (044) 227-82-81, «biltimltd@gmail.com»:
- ім'я реєстратора: Особа 1 (за даними ЄДР: 28.12.2006, номер запису 1 065 102 0000 008420, Особа 1 – засновник ТОВ «БІЛТІМ» (на дату оголошення про Торги);
 - організація реєстратора: ТОВ «БІЛТІМ»;

- адреса реєстратора: вул. Героїв Космосу, буд. 2-Б, Святошинський район, м. Київ, 03148, Україна;
 - телефон: + 38 (044) 227-82-81.
- (32) 14.07.2017, на запит Замовника (вих. № 11/2-2614 від 12.07.2017) щодо надання уточнень за Торгами (наявність гарантії виробника агрегатів кислотної обробки свердловин з колісною формулою 6 x 6), ТОВ «БІЛТИМ» на фірмовому бланку із зазначенням домену 01- fire.com надало ПАТ «Укргазвидобування» інформацію за вих. № 240/07.
- (33) Домен: 01- fire.com міститься і на фірмових бланках ТОВ «БІЛТИМ», на яких під час розгляду справи № 02-05/27-2017 ТОВ «БІЛТИМ» надавало відповіді на вимоги Відділення.
- (34) За інформацією, що була розміщена на інтернет-сторінці, ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» виготовляє, зокрема, нафтопромислове обладнання: установку кислотної обробки свердловини АНЦ-32/50 на шасі КраЗ-63221.
- (35) На головній сторінці розділу «ПРОИЗВОДСТВО» (мовою оригіналу) інтернет-сторінки містилась інформація, зокрема: «В период 2001-2012 г.г. КБ «Пожспецмаш», в тесном сотрудничестве с ООО «БИЛТИМ», разработало и внедрило в производство более 40 наименований новых образцов пожарных и специальных машин» (мовою оригіналу), а в розділі «ПРАЙС-ЛИСТ» були розміщені орієнтовні ціни на пожежні автомобілі з 01.01.2017, зокрема установка кислотної обробки свердловин АНЦ-32/50.
- (36) Зазначене свідчить, що Відповідачі спільно та узгоджено здійснювали свою господарську діяльність, що, у свою чергу, створювало умови для обміну інформацією, у тому числі й під час підготовки та участі в Торгах.

4.3. Наявність сталих господарських відносин між Відповідачами

(a) Угода про дистриб'юторство

- (37) Ще до участі в Торгах між Відповідачами існували тісні господарські відносини.
- (38) 25 жовтня 2011 року між Відповідачами було укладено Угоду № 33 про дистриб'юторство (далі – Угода про дистриб'юторство), за умовами якої ТОВ «БІЛТИМ» і ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» є пов'язаними особами в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (39) Так, умовами Угоди про дистриб'юторство визначено:
- інтересам як ТОВ «БІЛТИМ» (дистриб'ютор), так і ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» (виробник) відповідає реалізація продукції, виготовленої виробником (ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ») та її гарантійне й сервісне обслуговування на території України (пункт 1);
 - Відповідачі зобов'язуються спільно діяти для досягнення загальних господарських цілей відповідно до статутних завдань, економічних інтересів кожної зі сторін (пункт 2);
 - у процесі виконання намічених цілей сторони будуватимуть свої взаємовідносини на підставі рівності, чесного партнерства та захисту інтересів один одного (пункт 3);

- дистриб'ютор (ТОВ «БІЛТІМ») зобов'язується: не займатися виробництвом аналогічної продукції на території України та за її межами, додержуватися повної конфіденційності та не передавати будь-якій третій стороні інформацію щодо технологій виробника (пункт 6);
- у свою чергу, виробник (ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ») зобов'язується, зокрема: направляти потенційних покупців до дистриб'ютора (ТОВ «БІЛТІМ») та надавати дистриб'ютору певні знижки до ціни продукції, які встановлюються до конкретного договору на постачання (пункт 7);
- ця угода є передумовою і підставою для укладання дистриб'ютором (ТОВ «БІЛТІМ») конкретних договорів на продаж та експорт продукції виробника (ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ») (пункт 8);
- Відповідачі зобов'язуються не зводити співпрацю до дотримання лише наявних в угоді вимог, підтримувати ділові контакти, вживати всіх необхідних заходів для забезпечення ефективності та розвитку комерційних зв'язків ТОВ «БІЛТІМ» і ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» (пункт 9).

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

(41) Угодою про дистриб'юторство на Відповідачів покладаються певні зобов'язання, чим також усувається конкуренція між ними.

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

(б) Поворотна фінансова допомога

(43) За інформацією Банків та інформацією Відповідачів, (інформація з обмеженим доступом).

(44) Відповідно до абзацу восьмого підпункту 14.1.257 пункту 14.1 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога - це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами.

(45) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначальною характеристикою економічної конкуренції є змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваги над іншими суб'єктами господарювання.

(46) При цьому означене змагання не залишає місця таким обставинам, як надання фінансової допомоги, оскільки надання такої допомоги збільшує шанси того суб'єкта господарювання у змаганні, який цю допомогу отримує, по відношенню до того суб'єкта господарювання, який таку допомогу надає.

(47) Крім того, за своєю сутністю фінансова допомога може надаватися між суб'єктами господарювання, які поєднані або споріднені спільністю економічних інтересів, оскільки вона надається на безвідсотковій основі.

- (48) Відповідно до статті 42 Господарського кодексу України, підприємництво - це самостійна, ініціативна, систематична, на власний ризик господарська діяльність, що здійснюється суб'єктами господарювання (підприємцями) з метою досягнення економічних і соціальних результатів та одержання прибутку.
- (49) Отже, у разі неповернення фінансової допомоги прибуток суб'єкта господарювання, який надає фінансову допомогу, зменшиться на відповідну величину, і такий суб'єкт господарювання не досягне мети своєї діяльності.
- (50) Виходячи з наведеного, суб'єкт господарювання, який надає фінансову допомогу, крім всього переліченого, зацікавлений у фінансових результатах того, хто таку допомогу отримує, оскільки розраховує на її повернення.
- (51) Наведене свідчить про єдність інтересів Відповідачів та відсутність між ними конкуренції.
- (в) *Сталі господарські відносини*
- (52) Наявність господарських відносин між Відповідачами підтверджують й укладені між ними інші договори, зокрема, від:
- 15.10.2014 № 170-15/14 про виготовлення ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» для ТОВ «БІЛТІМ» двох автомобілів спеціальної призначеності «Підіймач - каротажної станції ПКС-3,5 на шасі КраЗ-63221-0000043-04»;
 - 23.11.2016 № 192-15/16 про купівлю ТОВ «БІЛТІМ» у ТОВ «ПВК «КБ - ПОЖСПЕЦМАШ» кузова-фургона;
 - 15.02.2017 № 194-15/17 про виготовлення ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» для ТОВ «БІЛТІМ» трьох одиниць спеціального обладнання-лабораторії дослідження свердловин ЛСГ-10 на шасі КраЗ-5233НЕ-500;
 - 21.02.2017 № 195-15/17 про купівлю ТОВ «БІЛТІМ» у ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» лебідки дослідної ЛИС-Г.
- (53) Систематичне перерахування коштів між Відповідачами у вигляді оплати за господарськими договорами та за Договором про поворотну фінансову допомогу, у тому числі й під час Торгів, підтверджується виписками про рух грошових коштів, наданими Банками.
- (54) Крім того, під час дослідження наданої інформації Відділенням було проведено, зокрема, порівняльний аналіз сум грошових коштів, сплачених ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» і ТОВ «БІЛТІМ» одне одному та іншим суб'єктам господарювання за придбання товарів, робіт, послуг.
- (55) Так, протягом 2017 року ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» придбало товари, роботи, послуги на загальну Суму 1, з них у ТОВ «БІЛТІМ» – на Суму 2 загальної кількості придбаних товарів, робіт та послуг.
- (56) У свою чергу, ТОВ «БІЛТІМ» за період 2017 року придбало товари, роботи, послуги на загальну Суму 3, з них у ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» – на Суму 4 загальної кількості придбаних товарів, робіт та послуг.
- (57) Отже, як до подання Відповідачами пропозицій Торгів Замовнику, так і після завершення Торгів ТОВ «БІЛТІМ» і ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» 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.

4.4. Спільна підготовка Відповідачів до Торгів

(а) Подання пропозицій з однієї і тієї ж IP-адреси

(58) Відповідачі розмістили пропозиції для участі в Торгах з авторизованого електронного майданчика: zakupki.prom.ua (лист ДП «ПРОЗОПРО» вих. № 206/2924/06 від 06.09.2017, вх. № 01-14/1363 від 11.09.2017): вхід до кабінету учасника та інші дії, пов'язані з поданням заявки на участь в Торгах та створенням пропозиції кожного, ТОВ «БІЛТІМ» і ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» здійснили з однієї тієї ж IP-адреси 193.93.185.90.

(59) Відділенням установлено: IP-адресу 193.93.185.90 ТОВ «Ай Пі Транс» (ідентифікаційний код юридичної особи 32920176) використовує на підставі укладеного з ТОВ «АЙТІ-МАРК» (ідентифікаційний код юридичної особи 33147283) договору від 01.03.2009 № 001-IP (лист ТОВ «АЙТІ-МАРК» вих. № 1-18 від 26.04.2018, вх. № 02-04/503 від 07.05.2018).

(60) У свою чергу, ТОВ «Ай Пі Транс» повідомило (лист вих. № 018/05-18 від 18.05.2018, вх. № 01-14/568 від 29.05.2018), що IP-адресу 193.93.185.90 використовував абонент – ТОВ «БІЛТІМ» за адресою: м. Київ, вул. Героїв Космосу, 2Б протягом 01.10.2016 – 31.01.2018 (тобто й під час підготовки та участі у Торгах) на підставі договору від 01.10.2016 № IP-00861; ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» не є абонентом ТОВ «Ай Пі Транс».

(61) Отже, Відповідачі для участі в Торгах розмістили свої пропозиції з IP-адреси 193.93.185.90, право на використання якої належало ТОВ «БІЛТІМ» на підставі договору від 01.10.2016 № IP-00861, укладеного з ТОВ «Ай Пі Транс», що також підтверджує узгоджену поведінку під час підготовки та участі Відповідачів у Торгах.

(б) Спільні особливості створення Відповідачами документів в електронній формі

(62) За результатами аналізу документів, завантажених в електронній формі Відповідачами у складі пропозицій, встановлено, що вони мають однакові назви та властивості, у той час як назви файлів та формат «pdf» копій документів, завантажених іншими учасниками Торгів, відрізняються (див. табл. 2).

Таблиця 2

№ п/п файлу	Учасник	Назва файлу	Дата розміщення	Версія програми PDF	Розмір сторінки	Видавець
1	ТОВ «БІЛТІМ»	Додаток 6 – декларація	02.06.2017 10:17	PDF – 1.4.	21,59* 29,70 см	EPSON Scan
	ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ»	Додаток 6 – декларація	02.06.2017 10:04	PDF – 1.4.	21,59* 29,70 см	EPSON Scan
	ТОВ «Спец-Ком-Сервіс»	Додаток 6	02.06.2017	PDF –	20,39*	PaperPort

			7 11:56	1.5.	29,70 см	12
	ТОВ «ВИРОБНИЧЕ ОБ'ЄДНАННЯ «ЕНЕРГОМАШКОМП- ЛЕКТ»	Декларація	02.06.201 7 12:29	PDF – 1.5.	21,00* 27,70 см	Microsoft ® Office Word 2007
	ТОВ «ВИРОБНИЧЕ ОБ'ЄДНАННЯ «АВТОТРАНСПОРТ- НИК»	5 Декларація	01.06.201 7 11:04	PDF – 1.5.	21,00* 29,79 см	ABBYY PDF Transform er +
	ТОВ «Д ЛАЙТ»	Декларація	01.06.201 7 13:47	PDF – 1.4.	21,56* 38,10 см	PDF::API 2
2	ТОВ «БІЛТІМ»	Додаток 2 – технічні вимоги	02.06.201 7 10:17	PDF – 1.4.	21,59* 29,70 см	EPSON Scan
	ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ»	Додаток 2 – технічні характерис- тики	02.06.201 7 10:04	PDF – 1.4.	21,59* 29,70 см	EPSON Scan
	ТОВ «Спец-Ком-Сервіс»	Додаток 2_ТТХ	02.06.201 7 11:56	PDF – 1.5.	20,39* 29,70 см	PaperPort 12
	ТОВ «ВИРОБНИЧЕ ОБ'ЄДНАННЯ «ЕНЕРГОМАШКОМП- ЛЕКТ»	Додаток 2	02.06.201 7 12:29	PDF – 1.5.	21,00* 27,70 см	Microsoft ® Office Word 2007
	ТОВ «ВИРОБНИЧЕ ОБ'ЄДНАННЯ «АВТОТРАНСПОРТ- НИК»	1 Технічна частина	01.06.201 7 11:04	PDF – 1.5.	21,00* 29,79 см	ABBYY PDF Transform er +
	ТОВ «Д ЛАЙТ»	Технічні характерис- тики	01.06.201 7 13:47	PDF – 1.4.	21,56* 38,10 см	PDF::API 2
3	ТОВ «БІЛТІМ»	Підтверд- ження виробника	02.06.201 7 10:17	PDF – 1.4.	21,59* 29,70 см	EPSON Scan
	ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ»	Підтверд- ження виробника	02.06.201 7 10:04	PDF – 1.4.	21,59* 29,70 см	EPSON Scan
	ТОВ «Спец-Ком-Сервіс»	Авторизація КраЗ	02.06.201 7 11:56	PDF – 1.5.	20,39* 29,70 см	PaperPort 12
	ТОВ «ВИРОБНИЧЕ ОБ'ЄДНАННЯ «ЕНЕРГОМАШКОМП- ЛЕКТ»	Технічна довідка автомобільне шасі КраЗ – 63221-05	02.06.201 7 12:29	PDF – 1.5.	21,00* 27,70 см	Microsoft ® Office Word 2007
	ТОВ «ВИРОБНИЧЕ ОБ'ЄДНАННЯ «АВТОТРАНСПОРТ- НИК»	2 дилерські повноважен- ня	01.06.201 7 11:04	PDF – 1.5.	21,00* 29,79 см	ABBYY PDF Transform er +

	ТОВ «Д ЛАЙТ»	-	-	-	-	-
4	ТОВ «БІЛТІМ»	ТО АНЦ-32-50	02.06.2017 10:17	PDF – 1.4.	21,59* 29,70 см	EPSON Scan
	ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ»	ТО АНЦ-32-50	02.06.2017 10:04	PDF – 1.4.	21,59* 29,70 см	EPSON Scan
	ТОВ «Спец-Ком-Сервіс»	Авторизація _ Агрегат кислотної обробки	02.06.2017 11:56	PDF – 1.5.	20,39* 29,70 см	PaperPort 12
	ТОВ «ВИРОБНИЧЕ ОБ'ЄДНАННЯ «ЕНЕРГОМАШКОМПЛЕКТ»	32.00.00.00.000 ПС, 32.00.00.00.000 РЭ	02.06.2017 12:29	PDF – 1.5.	21,00* 27,70 см	Microsoft® Office Word 2007
	ТОВ «ВИРОБНИЧЕ ОБ'ЄДНАННЯ «АВТОТРАНСПОРТНИК»	3 Гарантійний лист	01.06.2017 11:04	PDF – 1.5.	21,00* 29,79 см	ABBYY PDF Transformer +
	ТОВ «Д ЛАЙТ»	-	-	-	-	-
5	ТОВ «БІЛТІМ»	Додаток 3 – цінова пропозиція	02.06.2017 10:17	PDF – 1.4.	21,59* 29,70 см	EPSON Scan
	ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ»	Додаток 3 – цінова пропозиція	02.06.2017 10:04	PDF – 1.4.	21,59* 29,70 см	EPSON Scan
	ТОВ «Спец-Ком-Сервіс»	Додаток 3 Цінова пропозиція	02.06.2017 11:56	PDF – 1.5.	20,39* 29,70 см	PaperPort 12
	ТОВ «ВИРОБНИЧЕ ОБ'ЄДНАННЯ «ЕНЕРГОМАШКОМПЛЕКТ»	цінова	02.06.2017 12:29	PDF – 1.5.	21,00* 27,70 см	Microsoft® Office Word 2007
	ТОВ «ВИРОБНИЧЕ ОБ'ЄДНАННЯ «АВТОТРАНСПОРТНИК»	4 цінова пропозиція	01.06.2017 11:04	PDF – 1.5.	21,00* 29,79 см	ABBYY PDF Transformer +
	ТОВ «Д ЛАЙТ»	Цінова пропозиція	01.06.2017 13:47	PDF – 1.4.	21,56* 38,10 см	PDF::API 2
6	ТОВ «БІЛТІМ»	Сертифікат відповідності	02.06.2017 10:17	PDF – 1.4.	21,59* 29,70 см	EPSON Scan
	ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ»	Сертифікат відповідності	02.06.2017 10:04	PDF – 1.4.	21,59* 29,70 см	EPSON Scan
	ТОВ «Спец-Ком-Сервіс»	-	-	-	-	-
	ТОВ «ВИРОБНИЧЕ ОБ'ЄДНАННЯ «ЕНЕРГОМАШКОМПЛЕКТ»	Дилерський сертифікат ОТТС Вектор	02.06.2017 12:29	PDF – 1.5.	21,00* 27,70 см	Microsoft® Office Word 2007
	ТОВ «ВИРОБНИЧЕ	-	-	-	-	-

	ОБ'ЄДНАННЯ «АВТОТРАНСПОРТ- НИК»					
	ТОВ «Д ЛАЙТ»	-	-	-	-	-

- (63) Наведена в таблиці 2 інформація вказує на те, що Відповідачі спільно готували пропозиції для участі в Торгах та при цьому обмінювались інформацією, що, у свою чергу, не відповідає меті конкурентних процедур.

4.5. Узгоджені дії щодо виконання договору

- (64) За Угодою про дистрибуторство ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» виробляє продукцію, а ТОВ «БІЛТИМ» реалізує її.
- (65) Відповідно до ранжування тендерних пропозицій за результатами проведення аукціону 06.06.2017 пропозиція ТОВ «БІЛТИМ» знаходилась на другій позиції після пропозиції ТОВ «Спец-Ком-Сервіс».
- (66) Шостого червня 2017 року відбувається розкриття пропозицій учасників Торгів, отже, цього дня Відповідачам мало стати відомо про результати аукціону, про інших учасників та документи, які ці учасники завантажили для участі в Торгах.
- (67) Разом із тим сьомого червня 2017 року ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» (цінова пропозиція якого за результатами аукціону знаходилась на п'ятій позиції і могла розглядатись лише за умови відхилення пропозицій інших учасників) звернулося до ПрАТ «АвтоКрАЗ» за наданням гарантії щодо виготовлення та поставки 13 одиниць шасі (лист ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» № 108/06) (далі – Гарантійний лист (шасі)) та отримало Гарантійний лист (шасі).
- (68) Протокольним рішенням ПАТ «Укргазвидобування» від 27.06.2017 № 17Т-275 найнижчу за ціною пропозицію ТОВ «Спец-Ком-Сервіс» відхилено та допущено до розгляду пропозицію ТОВ «БІЛТИМ» (інформацію про що було оприлюднено Замовником у системі електронних публічних закупівель «ProZorro»).
- (69) Отже, пропозицію ТОВ «БІЛТИМ» Замовник мав розглядати наступною, оскільки пропозиція ТОВ «Спец-Ком-Сервіс» була відхилена.
- (70) У той же час, за отриманням Гарантійного листа (шасі) до виробника звернувся не переможець Торгів, а інший учасник – ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ».
- (71) Тобто, після закінчення етапу аукціону ТОВ «БІЛТИМ» надає Замовнику такі документи:
- Гарантійний лист (шасі) (який був наданий ПрАТ «АвтоКрАЗ» для ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ») – особисто не замовляло та не отримувало (лист Відповідача 1 вих. № 58/02 від 01.02.2018, вх. № 02-01/155 від 13.02.2018);
 - гарантію ВАТ «ПЕРВОМАЙСКХИММАШ» (Росія, Тамбовська обл., с-ще Первомайське) від 13.07.2017 № 464/1 (про поставку ТОВ «БІЛТИМ» 13 одиниць насосів ЗПН-32);
 - копію Формуляра АНЦ 32.00.00.00.000ФО «Автомобіль спеціальний – установка кислотної обробки свердловин АНЦ-32/50 (з комплектом ЗИП);

- копію листа б/д і б/н про підтвердження погодження конструкторської документації навісного обладнання Автомобіль спеціальний – установка кислотної обробки свердловин АНЦ-32/50 з автомобілем КраЗ-63221, підписаного та завіреного печатками ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» та ПрАТ «АвтоКраЗ»;
- Довідку від 05.07.2017 № 219/07, якою ТОВ «БІЛТІМ» гарантує надання можливості проведення технічного аудиту ТОВ «БІЛТІМ» і ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ»;
- Довідку від 05.07.2017 № 87, якою ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» повідомляє про себе як про виробника Предмета закупівлі та надає Замовнику гарантію можливості проведення технічного аудиту;
- копію Сертифіката на систему управління якістю, зареєстрованого УкрСЕПРО 01.06.2012 за № UA 2.046.06953-12, дійсного до 30.05.2017 (Торги оголошено 19.05.2017, останній день надання пропозицій Торгів – 02.06.2017), щодо виробництва ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» автоцистерн пожежних та автомобілів спеціалізованих згідно з чинними в Україні нормативними документами на відповідність ДСТУ;
- Гарантійний лист від 05.07.2017 № 85 ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» щодо виготовлення і поставки ним ПАТ «Укргазвидобування» тринадцятьох Агрегатів кислотної обробки свердловин, завірених печатками обох Відповідачів;
- копію Сертифіката якості на Предмет закупівлі: постачальник ТОВ «БІЛТІМ», замовник – ПАТ «Укргазвидобування», виробник – ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ», які підтверджують виробництво предмета Торгів ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» та одночасно – домовленість Відповідачів щодо Торгів.

(72) 25.07.2017 Замовник визначає переможцем Торгів ТОВ «БІЛТІМ».

(73) ТОВ «БІЛТІМ» (до укладання ПАТ «Укргазвидобування» із ним договору як із переможцем Торгів) 27.07.2017 укладає з ТОВ «Торговий Дім АвтоКраЗ» Договір купівлі-продажу № 454ТД/17 на покупку 13 одиниць шасі КраЗ-63221-05, пунктом 3.1 якого визначено, зокрема: продавець (ТОВ «Торговий Дім АвтоКраЗ») зобов'язується поставити шасі на умовах поставки EXW (склад продавця), відповідно до Міжнародних правил Інкотермс-2010.

(74) Вантажоодержувачем 13 (тринадцяти) одиниць шасі КраЗ-63221-0101036-05 за Договором купівлі-продажу від 27.07.2017 № 454ТД/17 (складової предмета закупівлі) є ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ», яке їх отримувало (вже після Торгів) в особі директора (Особа 2, уповноваженого ТОВ «БІЛТІМ» на підставі довіреностей) за адресою: вул. Костянтинівська, буд. 199-А, м. Прилуки, Чернігівська обл., 17500 (див. табл. 3).

Таблиця 3

№ п/п	Дата отримання	№ шасі	№ двигуна	Дата, № довіреності
1	07.11.2017	Y7A6118HEH0820393	1617G087065	01.11.2017 № 00114
2	07.11.2017	Y7A6118HEH0820394	1617G087075	01.11.2017 № 00114
3	07.11.2017	Y7A6118HEH0820395	1617G087073	01.11.2017 № 00115
4	07.11.2017	Y7A6118HEH0820396	1617G087080	01.11.2017 № 00115
5	09.11.2017	Y7A6118HEH0820397	1617H096428	07.11.2017 № 00116
6	09.11.2017	Y7A6118HEH0820398	1617H096426	07.11.2017 № 00116
7	09.11.2017	Y7A6118HEH0820399	1617H096441	07.11.2017 № 00117
8	09.11.2017	Y7A6118HEH0820400	1617H096430	07.11.2017 № 00117
9	14.11.2017	Y7A6118HEH0820431	1617H096418	07.11.2017 № 00118
10	14.11.2017	Y7A6118HEH0820432	1617H096434	07.11.2017 № 00118
11	12.12.2017	Y7A6118HEH0820449	1617H096427	11.12.2017 № 00120

12	12.12.2017	Y7A6118HEH0820459	1617H096446	11.12.2017 № 00120
13	12.12.2017	Y7A6118HEH0820468	1617H096424	11.12.2017 № 00120

- (75) Як пояснило ТОВ «БІЛТІМ» (лист вих. б/н від 27.09.2019, вх. № 75-01/1612/1964 від 01.10.2019): «Доставку 13-ти одиниць шасі КраЗ-63221-05, що були закуплені ТОВ «БІЛТІМ» у ТОВ «Торговий Дім АвтоКраЗ» по договору № 454 ТД/17 від 27.07.2017 р., виконано ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» як вантажоотримувачем, вартість доставки включена в вартість по договору виготовлення готового виробу № 201-15/17».
- (76) Умови та порядок виконання Договору купівлі-продажу від 27.07.2017 № 454ТД/17 (13 одиниць шасі КраЗ-63221-05) також підтверджують домовленість Відповідачів щодо вироблення предмета закупівлі (до складу якого входить шасі) та спільність їх дій у Торгах.
- (77) Так, ТОВ «БІЛТІМ» позбавлено права виробляти транспортні засоби (виробником яких є ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ») (пункт 6 Угоди про дистриб'юторство).
- (78) 15.08.2017 (до укладення ПАТ «Укргазвидобування» договору з переможцем Торгів ТОВ «БІЛТІМ») ТОВ «БІЛТІМ» укладає з ВАТ «ПЕРВОМАЙСКХИММАШ» Контракт № 1097 поставки продукції (товару): 13 одиниць навісного обладнання агрегата кислотної обробки свердловин АНЦ-32/50. У пункті 4 Специфікації № 1 від 15.08.2017 до цього контракту визначено умови поставки: Інкотермс – 2010 (склад ВАТ «ПЕРВОМАЙСКХИММАШ»).
- (79) У той же час, за поясненнями ТОВ «БІЛТІМ» (вих. б/н від 27.09.2019, вх. № 75-01/1612/1964 від 01.10.2019): «Товар вивозився із складу ВАТ «ПЕРВОМАЙСКХИММАШ» автотранспортом... приїздив до Києва на митний термінал... та одразу ж тим самим автотранспортом доставлявся в м. Прилуки на ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ», на складі у м. Києві товар не знаходився (не зберігався)... Кінцевим адресом доставки 13 одиниць навісного обладнання було м. Прилуки, Чернігівська область, вул. Костянтинівська, 199-А, ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ», що підтверджує і Відповідач 2: «ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» отримало від ТОВ «БІЛТІМ»... 13 (тринадцять) одиниць навісного обладнання АНЦ на території ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» у м. Прилуки, вул. Костянтинівська, 199-А» (лист вих. № 176 від 30.09.2019, вх. № 75-01/1620/1973 від 02.10.2019).
- (80) Узгодженість Відповідачів щодо дій під час виконання Контракту від 15.08.2017 № 1097 поставки продукції (товару) є додатковим підтвердженням домовленості між ними щодо вироблення предмета закупівлі (до складу якого входить навісне обладнання АНЦ) та спільних дій у Торгах.
- (81) 23.08.2017, за результатами Торгів, ПАТ «Укргазвидобування» укладає з ТОВ «БІЛТІМ» Договір поставки УГВ № 6362/22-17, у пункті 5.14 якого встановлено, зокрема, що вантажовідправником предмета Торгів є ТОВ «БІЛТІМ» або завод-виробник ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ».
- (82) У пункті 7 Специфікації № 1 від 23.08.2017 – додатка 1 до Договору поставки УГВ № 6362/22-17 від 23.08.2017 визначено: «Виробником товару є: ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» (м. Прилуки, Україна)», пунктом 11 – «Реквізити вантажовідправника: ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ», 17500, Чернігівська область, м. Прилуки, вулиця Костянтинівська, 199-А».

- (83) Заздалегідь розподілені «ролі» щодо вироблення / поставки предмета Торгів, умови Договору поставки УГВ № 6362/22-17 від 23.08.2017 також свідчать про домовленість ТОВ «БІЛТІМ» і ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» щодо участі в Торгах.
- (84) 28.08.2017 Відповідачі укладають між собою два договори:
- 1) № 200-15/17: ТОВ «БІЛТІМ» передає, а ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» приймає і оплачує 13 одиниць навісного обладнання агрегата кислотної обробки свердловин АНЦ-32/50; умови поставки товару: EXW – м. Прилуки (Інкотермс 2010 р.). Кінцева адреса доставки 13 одиниць навісного обладнання: м. Прилуки, Чернігівська обл., вул. Костянтинівська, 199-А, ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ»;
 - 2) № 201-15/17 (далі – Договір про виробництво), за умовами якого, зокрема:
 - ТОВ «БІЛТІМ» зобов'язується поставити ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» (як виконавцю) на умовах відповідального зберігання: автомобільне шасі КраЗ-63221-05 в кількості 13 одиниць (далі – Шасі), при цьому ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» не передається право власності на Шасі (пункт 1.1.1);
 - ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» зобов'язується на своїх виробничих потужностях (вул. Костянтинівська, 119-А, м. Прилуки, Чернігівська обл.) виготовити своїми засобами з використанням переданих йому Шасі та своїх матеріалів і комплектувальних 13 (тринадцять) Автомобілів спеціальних – установка кислотної обробки свердловин АНЦ-32/50 на шасі КраЗ-63221, розробити та передати технічну документацію, необхідну для експлуатації Предмета закупівлі (пункт 1.2);
 - кінцевим користувачем предмета закупівлі є ПАТ «Укргазвидобування» (пункт 1.3);
 - договір заміняє будь-яку угоду за цим предметом, укладену раніше сторонами в усній або письмовій формі (пункт 9.7);
 - умови поставки товару – станція (склад) ПАТ «Укргазвидобування» (пункти 1, 4 Специфікації № 1 – додатка до Договору про виробництво;
 - вантажовідправником предмета закупівлі: 13 (тринадцятьох) Автомобілів спеціальних – установок кислотної обробки свердловин АНЦ-32/50 на шасі КраЗ-63221 є ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» (пункт 11 Специфікації № 1 від 23.08.2017 – додатка 1 до Договору поставки УГВ № 6362/22-17 від 23.08.2017).
- (85) Отже, Договір про виробництво є заключною ланкою (розпочатою Угодою про дистрибуторство) домовленостей між ТОВ «БІЛТІМ» і ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» щодо участі в Торгах.
- (86) Перелічене вище підтверджує обмін інформацією між Відповідачами, спланованість та розподіл дій щодо підготовки та участі в Торгах між ними, узгодженість їх дій з метою перемоги в Торгах ТОВ «БІЛТІМ».

4.6. Відсутність повноважень представника ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» у Торгах на укладання договору в разі перемоги

- (87) Абзацом третім пункту 7.8.4 Статуту (затвердженого протокольним рішенням загальних зборів учасників ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» від 09.02.2015 № 2) встановлено право директора на укладення господарських договорів на суму, що не перевищує 300 000 грн, очікувана вартість закупівлі Торгів – 79 300 000,00 грн з ПДВ. Тобто, для участі в Торгах директору ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» Постолю В.П. необхідно було підтвердити повноваження як представника ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ».

- (88) За даними ЄДР, з 12.03.2015 (запис номер 1 062 1050 0050 01053) та на час проведення Торгів засновниками ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» були: Особа 2 (інформація з обмеженим доступом); розмір внеску до статутного фонду – 200 грн (10 %) та Особа 3 (інформація з обмеженим доступом); розмір внеску до статутного фонду – 1 800 грн (90 %));
Особа 3 – кінцевий бенефіціарний власник (контролер).
- (89) За повідомленням ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» (вих. № 176 від 30.09.2019, вх. № 75-01/1620/1973 від 02.10.2019): «Загальні збори засновників ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» за період 19.05.2017 – 23.08.2017 рр. не відбувалися» (19.05.2017 – дата оголошення про Торги, 23.08.2017 – дата укладення договору Замовником із переможцем Торгів).
- (90) Отже, до ЄДР у період проведення Торгів зміни щодо засновників, їх повноважень та повноважень керівника ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» не вносилися; загальні збори акціонерів ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» не проводилися.
- (91) ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» не надало Замовнику підтвердження повноважень директора товариства щодо укладання договору в разі перемоги в Торгах.
- (92) Наведене свідчить про відсутність наміру ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» змагатись та перемогти в Торгах.

4.7. Цінова поведінка

- (93) Відповідачі у відповідь на вимоги Відділення не надали калькуляцій (розрахунків) своїх цінових пропозицій, а зазначили таке:
ТОВ «БІЛТІМ»: «Відповідно до ЗУ «Про ціни і ціноутворення», суб'єкти господарювання під час провадження господарської діяльності використовують: вільні ціни та державні регульовані ціни... формування ціни на Товар, вважаємо комерційною таємницею» (лист № 409/09 вих. від 29.09.2017, вх. № 01-14/1502 від 05.10.2019);
ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» (лист вих. б/н, б/д, вх. № 01-14/1425 від 25.09.2017): «Калькуляція не збереглася».
- (94) З огляду на наведене та те, що:
- предмет закупівлі – це автомобіль спеціальний – установка кислотної обробки свердловин з колісною формулою 6 x 6, встановлений на шасі автомобіля КраЗ-63221 (далі – Автомобіль);
 - зобов'язання ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» на своїх виробничих потужностях (вул. Костянтинівська, 119-А, м. Прилуки, Чернігівська обл.) виготовити своїми засобами з використанням переданих йому шасі КраЗ-63221-05 (далі – Шасі) та своїх матеріалів і комплектувальних 13 (тринадцять) Автомобілів спеціальних – установка кислотної обробки свердловин АНЦ-32/50 на шасі КраЗ-63221 (пункт 1.2 Договору про виробництво);
 - зобов'язання ТОВ «БІЛТІМ» поставити ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» (як виконавцю) на умовах відповідального зберігання: Шасі в кількості 13 одиниць, при цьому ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» не передається право власності на Шасі (пункт 1.1.1 Договору про виробництво);

- вартість Шасі відповідно до Специфікації № 1 від 27.07.2017 до договору № 454 ТД/17 від 27.07.2017 становить 1 353 972,30 грн без ПДВ;
- «вартість доставки (Шасі) включена в вартість по договору виготовлення готового виробу № 201-15/17» (лист ТОВ «БІЛТІМ» вих. б/н від 27.09.2019, вх. № 75-01/1612/1964 від 01.10.2019);
- «Навісне обладнання агрегату кислотної обробки свердловин АНЦ згідно пункту 1.2. Договору № 201-15/17 від 28.08.2017 р. та Специфікації № 2 «Технічна характеристика» до цього договору входить до складу своїх матеріалів та комплектуючих виробів» (лист ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» вих. № 176 від 30.09.2019, вх. № 75-01/1620/1973 від 02.10.2019);
- «Вартість навісного обладнання агрегату кислотної обробки свердловин АНЦ входить до загальної вартості виконаних робіт (пункт 2.2. Договору № 201-15/17 від 28.08.2017 р.), визначеної додатком № 1 до цього договору: «Специфікація № 1»» (лист ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» вих. № 176 від 30.09.2019, вх. № 75-01/1620/1973 від 02.10.2019);
- вартість виконання робіт із виготовлення одного Автомобіля становить 1 900 000 грн без ПДВ (Специфікація № 1 – додаток № 1 до Договору про виробництво);
- умови поставки Автомобіля – станція (склад) ПАТ «Укргазвидобування» (пункти 1, 4 Специфікації № 1 – додатка до Договору про виробництво),
Відповідачі завищили свої цінові пропозиції, зокрема ТОВ «БІЛТІМ» (див. табл. 4).

Таблиця 4

Ціна ТОВ «БІЛТІМ» за один Автомобіль на дату розміщення в «ProZorro» (02.06.2017) без ПДВ, грн	Остаточна ціна ТОВ «БІЛТІМ» за один Автомобіль за результатами аукціону (06.06.2017) без ПДВ, грн	Фактична ціна ТОВ «БІЛТІМ» без ПДВ, грн		
4 500 000	3 500 000	2 937 225,4		
		Вартість одиниці шасі КрАЗ-63221 без ПДВ, грн	Вартість однієї установки кислотної обробки свердловин АНЦ-32/50 (далі – АНЦ), без ПДВ, грн	Вартість інших робіт без АНЦ, без ПДВ, грн (Специфікація № 1 – додаток № 1 до Договору від 28.08.2017 № 201/15/17)
		1 352 972,3	1 083 253,1	500 000

- (95) Отже, ціна одного Автомобіля мала б становити **2 937 225,4** грн без ПДВ з урахуванням таких витрат:
1 353 972,3 грн - вартість Шасі (договір від 27.07.2017 № 454 ТД/17) +
1 083 253,1 грн - вартість АНЦ, яка складається з:
1 032 950 грн (вартість АНЦ за контрактом від 15.08.2017 № 1097: 31 330 000 руб.: 13 од.= 2 410 000 руб. X 0,42861 (курс НБУ щодо російських рублів на 15.08.2017) + **50 303** грн (витрати на доставку одиниці АНЦ – лист

ТОВ «БІЛТІМ» вих. № 427/11.19 від 01.11.2019, вх. № 75-01/1748/2141 від 05.11.2019)

+

500 000 грн – вартість робіт (1 900 000 (вартість робіт та комплектувальних, у тому числі й АНЦ, за договором від 28.08.2017 № 201-15/17) – 1 400 000 (вартість одиниці АНЦ-складової Автомобіля, придбаних ТОВ «ПВК КБ «ПОЖСПЕЦМАШ» у ТОВ «БІЛТІМ» за договором від 28.08.2017 № 200-15/17).

Таблиця 5

Відповідачі	Фактична ціна без ПДВ, грн	Ціна за один Автомобіль на дату розміщення в «ProZorro» (02.06.2017) без ПДВ, грн	Різниця у відсотках між фактичною ціною і початковою ціною	Остаточна ціна за один Автомобіль за результатами аукціону (06.06.2017) без ПДВ, грн	Різниця у відсотках між фактичною ціною і кінцевою ціною
ТОВ «БІЛТІМ»	2 937 225,4	4 500 000	53,21 %	3 500 000	19,2 %
ТОВ «ПВК КБ «ПОЖСПЕЦМАШ»	2 937 225,4	4 750 000	61,72 %	4 700 000	60 %

- (96) З огляду на вартість постачання Автомобіля та робіт із встановлення обладнання, Відповідачі мали можливість знижувати свої ціни, але ж ТОВ «ПВК КБ «ПОЖСПЕЦМАШ», зокрема, знизило свою цінову пропозицію лише на 780 тис. грн загалом (з розрахунку за один Автомобіль – 50 000 грн без ПДВ).
- (97) Єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників є ціна. Тобто, пропозиція учасника, ціна якого є найменшою, визнається найвигіднішою та за умови відповідності кваліфікаційним та іншим вимогам Замовника такий учасник визначається переможцем торгів. Отже, зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги в Торгах.
- (98) Суб'єкт господарювання, який бере участь у торгах, пропонував би максимально низьку ціну на товар для забезпечення своєї перемоги в закупівлі. Ці завдання відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (99) Виходячи з наведеного, незважаючи на наявність можливостей щодо зниження ціни, ТОВ «ПВК КБ «ПОЖСПЕЦМАШ» не знижувало цінову пропозицію з метою отримання перемоги за результатами Торгів, що, у свою чергу, підтверджує відсутність між Відповідачами конкуренції та змагальності та те, що їх цінова поведінка на Торгах є результатом попередньої домовленості.

5. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (100) ПАТ «Укргазвидобування» визначено, що Торги проводяться за встановленим Порядком Замовника, метою якого є, зокрема, створення конкурентного середовища та розвиток добросовісної конкуренції (абзац другий преамбули, пункти 1.5 та 3.1 Порядку Замовника).

- (101) Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть вплинути на конкуренцію.
- (102) Відділенням встановлено, що поведінка ТОВ «БІЛТІМ» і ТОВ «ПВК КБ «ПОЖСПЕЦМАШ» становить антиконкурентні узгоджені дії.
- (103) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентні узгоджені дії є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (104) Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена антиконкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єкта господарювання. Частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.
- (105) Узгодженням дій учасників торгів (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі в торгах та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни пропозицій, що полягає в координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки пропозицій (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньої участі в торгах.
- (106) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у торгах, є конкурентами, а отже, повинні змагатись між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у торгах та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію.
- (107) Погодження поведінки при формуванні своїх пропозицій учасниками торгів призводить до заміни конкуренції на координацію їх поведінки з метою створення видимості конкуренції в межах торгів, що, у свою чергу, призводить до спотворення результатів торгів.
- (108) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (109) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.
- (110) Отже, доказами, зібраними у справі № 02-05/27-2017, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується, що дії ТОВ «БІЛТІМ» і ТОВ «ПВК КБ «ПОЖСПЕЦМАШ», а саме: здійснення ними узгодженої поведінки під час підготовки та участі в торгах на закупівлю: «34140000-0 Великовантажні мототранспортні засоби (Агрегат кислотної обробки свердловин з колісною формулою 6 х 6)», проведених публічним акціонерним товариством «Укргазвидобування» за допомогою системи електронних

закупівель «ProZorro» (ідентифікатор закупівлі UA-2017-05-19-002173-b), є порушенням, передбаченим пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

- (111) Установлені Тимчасовою адміністративною колегією Антимонопольного комітету України факти у своїй сукупності, а саме:
- спільна адреса;
 - спільне використання доменного імені;
 - наявність сталих господарських відносин між Відповідачами (угода про дистриб'юторство, поворотна фінансова допомога);
 - спільна підготовка до Торгів (подання пропозицій з однієї і тієї ж IP-адреси; спільні особливості створення Відповідачами документів в електронній формі);
 - узгодженість дій щодо виконання Договору поставки УГВ № 6362/22-17 від 23.08.2017, укладеного переможцем Торгів із Замовником;
 - відсутність повноважень представника ТОВ «ПВК КБ «ПОЖСПЕЦМАШ» на укладання договору в разі перемоги;
 - цінова політика Відповідачів, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком об'єктивних чинників та свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки до участі та участі в Торгах, зокрема про обмін між ними інформацією.
- (112) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами Торгів ТОВ «БІЛТІМ» одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих Торгів, а відтак Відповідачі вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

6. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (113) На копію подання з попередніми висновками від 03.12.2019 № 75/24- пв/к у справі Відповідачі надіслали Відділенню свої заперечення:
 ТОВ «БІЛТІМ» – «Зауваження на подання», вих. № 632 від 16.12.2019, вх. № 75-01/1904/2362 Відділення від 17.12.2019 (далі – Заперечення ТОВ «БІЛТІМ»);
 ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» – «Зауваження на подання», вих. № 368 від 23.12.2019, вх. Відділення № 75-01/1942/2419 від 26.12.2019 (далі – Заперечення ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ»), які дублюють одні одних та стосуються наступного.

6.1. Щодо проведення Відділенням «безпідставної перевірки підприємств на підставі звернення фізичної особи, яка не є суб'єктом такого звернення»

- (114) Відповідачі вважають:
 ТОВ «БІЛТІМ»: Відділення *«безпідставно здійснювало перевірку підприємств на підставі звернення фізичної особи, яка не є суб'єктом такого звернення відповідно до п.п. 8.2. п.8 Положення... відповідно допустило порушення зобов'язання діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією та законами України»;*
 ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ»: *«Чернігівське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України безпідставно здійснювало позапланову перевірку підприємства на підставі звернення фізичної особи, яка не є суб'єктом*

такого звернення відповідно до п.п. 8.2. п. 8 Положення.», на що слід зазначити таке.

- (115) Положення про порядок проведення перевірок додержання законодавства про захист економічної конкуренції, затверджене розпорядженням Антимонопольного комітету України (далі – Комітет) від 25.12.2001 № 182-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 13.02.2002 за № 139/6427 (із змінами), встановлює порядок проведення уповноваженими працівниками Комітету і його територіальних відділень планових і позапланових виїзних перевірок додержання законодавства про захист економічної конкуренції, зокрема, при здійсненні господарської діяльності суб'єктами господарювання.
- (116) Перевірку ані планову, ані позапланову щодо Відповідачів Відділення не проводило.
- (117) Відділення діяло в межах повноважень, визначених чинним законодавством, зокрема, Законом України «Про Антимонопольний комітет України», у пункті 5 частини першої статті 3 якого визначено одне з основних завдань Комітету: здійснення контролю щодо створення конкурентного середовища та захисту конкуренції у сфері державних закупівель.
- (118) Пунктом 17 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Комітету від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Комітету від 29.06.1998 № 169-р) (із змінами), передбачено право Відділення щодо проведення за власною ініціативою розслідування стосовно фактів, викладених у заяві про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що надійшла до Комітету.
- (119) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 22.08.2017 № 27-2017/1-рп/к було розпочато розгляд справи № 02-05/27-2017, під час провадження якої збирались докази, зокрема, надсилались Відповідачам вимоги про надання інформації стосовно Торгів.
- (120) Отже, Заперечення ТОВ «БІЛТІМ» та Заперечення ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» в частині проведення Відділенням «безпідставної перевірки підприємств на підставі звернення фізичної особи, яка не є суб'єктом такого звернення» не відповідають фактичним обставинам Справи та не спростовують висновків та доказів, викладених у поданні з попередніми висновками від 03.12.2019 № 75/24- пв/к.

6.2. Про дослідження дій Відповідачів на відповідність вимогам пункту 8.3 Постанови Пленуму ВГСУ від 26.12.2011 № 15 «Про деякі питання практики застосування конкурентного законодавства»

- (121) ТОВ «БІЛТІМ» зазначає, що Відділенням не досліджено дій Відповідачів під час Торгів з урахуванням вимог пункту 8.3 Постанови Пленуму Вищого господарського суду України від 26.12.2011 № 15 «Про деякі питання практики застосування конкурентного законодавства».
- (122) ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» вважає, що Відділенню потрібно було дослідити дії Відповідачів під час Торгів, урахувавши вимоги пункту 8.3 Постанови Пленуму Вищого господарського суду України від 26.12.2011 № 15 «Про деякі питання практики застосування конкурентного законодавства».

- (123) Стаття 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачає окремі види антиконкурентних узгоджених дій, зокрема: спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів та вчинення суб'єктами господарювання схожих дій (бездіяльності) на ринку товару, які призвели чи зможуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, що мають різний склад порушення та потребують відмінну один від одного доказову базу.
- (124) Пункт 8.3 Постанови Пленуму Вищого господарського суду України від 26.12.2011 № 15 «Про деякі питання практики застосування конкурентного законодавства» стосується кваліфікації порушення, передбаченого частиною третьою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», тобто вчинення суб'єктами господарювання схожих дій (постанова Верховного Суду України у справі № 913/52/17, постанова Вищого господарського суду України у справі № 910/17389/16, рішення господарського суду міста Києва у справі № 910/7668/18) - Відповідачі притягуються до відповідальності за пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (125) Отже, Заперечення ТОВ «БІЛТІМ» та Заперечення ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» у частині посилання на пункт 8.3 Постанови Пленуму Вищого господарського суду України від 26.12.2011 № 15 не спростовують висновків та фактів, викладених у поданні з попередніми висновками від 03.12.2019 № 75/24- пв/к.

6.3. Щодо пояснень Відповідачів про подання ними пропозицій з однієї і тієї ж ІР-адреси

- (126) Відповідачі (ТОВ «БІЛТІМ» і ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ») вказують, що подання ними тендерних пропозицій з електронного майданчика, з однієї і тієї ж ІР-адреси та передача частини приміщень в оренду іншому учаснику не підтверджує узгодженості дій між ними під час Торгів, оскільки засновники в них різні, різні та в різних містах юридичні адреси Відповідачів.
- (127) Такі заперечення Відповідачів спростовуються зібраними Відділенням доказами у справі № 02-05/27-2017, зокрема, наведеними в цьому рішенні: за юридичною та фактичною адресою ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» знаходяться орендовані ним у ТОВ «БІЛТІМ» нежитлові будівлі (що належать ТОВ «БІЛТІМ» на праві власності), необхідні для здійснення господарської діяльності ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ», зокрема виробництва Автомобілів; для участі в Торгах обидва Відповідачі розмістили свої пропозиції з ІР-адреси 193.93.185.90, право на використання якої належало ТОВ «БІЛТІМ», ІР-адресу 193.93.185.90 використовувало ТОВ «БІЛТІМ» за своєю юридичною адресою: м. Київ, вул. Героїв Космосу, 2Б.
- (128) Отже, наведені в абзаці 127 цього рішення заперечення ТОВ «БІЛТІМ» і ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» не відповідають фактичним обставинам, встановленим Відділенням під час розгляду справи № 02-05/27-2017, є безпідставними та не спростовують висновків та фактів, викладених у поданні від 03.12.2019 № 75/24- пв/к.

6.4. Заперечення Відповідачів у частині виконання Угоди про дистриб'юторство

- (129) Відповідачі не погоджуються з висновками Відділення про те, що в межах виконання Угоди про дистриб'юторство конкуренція між ними усувається з моменту укладання цієї угоди: як до Торгів, так і під час їх підготовки до участі в Торгах, та вказують:
 ТОВ «БІЛТІМ»: *«саме ТОВ «БІЛТІМ» набуває право здійснювати продаж транспортних засобів, виробником яких є ТОВ «КБ ПОЖСПЕЦМАШ», і дана угода не містить заборони як дистриб'ютора чи дилера так і самого заводу-виробника самостійно здійснювати реалізацію транспортних засобів, в тому числі шляхом участі в одному тендері»;*
 ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ»: *«підприємство не пов'язане дистриб'юторською угодою із ТОВ «БІЛТІМ» щодо неучасті в будь-яких закупівлях та має право самостійно напряду реалізовувати власну продукцію».*
- (130) Але поведінка та дії ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» під час підготовки до Торгів та під час участі в Торгах спростовують таку його «самостійність», зокрема: його юридичною та фактичною адресою (адресою безпосереднього розміщення власних нежитлових будівель ТОВ «БІЛТІМ», які в нього орендує ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» для виробництва, зокрема, Автомобілів); ціновою політикою ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» під час аукціону Торгів; умовами Угоди про дистриб'юторство.
- (131) Угода про дистриб'юторство визначає, що її дія поширюється на невизначений термін поки ТОВ «БІЛТІМ» (дистриб'ютор), як і ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» (виробник), **зацікавлені у продовженні спільної діяльності** (пункт 10).
 Так:
- інтересам кожного з Відповідачів відповідає реалізація продукції, виготовленої виробником (ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ»), та її гарантійне й сервісне обслуговування на території України (пункт 1);
 - **Відповідачі зобов'язуються спільно діяти для досягнення загальних господарських цілей** відповідно до статутних завдань, **економічних інтересів кожного** (пункт 2);
 - у процесі виконання намічених цілей сторони будуватимуть свої взаємовідносини на підставі рівності, чесного партнерства та захисту інтересів один одного (пункт 3);
 - **з метою реалізації Угоди про дистриб'юторство ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» надає ТОВ «БІЛТІМ» право реалізації своєї продукції** (пункт 4);
 - дистриб'ютор (ТОВ «БІЛТІМ») проводить дослідження на ринку аналогічної продукції за межами України, зокрема, щодо визначення діючих та потенційних конкурентів та відомостей про потенційних споживачів (пункт 5);
 - **для ефективного досягнення цілей за Угодою про дистриб'юторство та додержання інтересів Відповідачів:**
 - дистриб'ютор (ТОВ «БІЛТІМ») зобов'язується: **не займатися виробництвом аналогічної продукції** на території України та за її межами, додержуватися повної конфіденційності та не передавати будь-якій третій стороні інформацію щодо технологій виробника (пункт 6);
 - виробник (ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ») зобов'язується, зокрема: **направляти потенційних покупців до дистриб'ютора (ТОВ «БІЛТІМ»), постачати продукцію дистриб'ютору** відповідно замовленню, належної якості, в обумовлених обсягах і терміни, **та надавати дистриб'ютору певні знижки до ціни продукції** (пункт 7);

- Відповідачі зобов'язуються підтримувати ділові контакти та вживати всіх необхідних заходів для забезпечення ефективності та розвитку їх комерційних зв'язків (пункт 9).
- (132) Отже, Заперечення ТОВ «БІЛТІМ» та Заперечення ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» щодо Угоди про дистриб'юторство не спростовують висновку Відділення: у межах виконання Угоди про дистриб'юторство конкуренція між Відповідачами усувається з моменту її укладення: як до Торгів, так і під час їх підготовки до участі в Торгах.
- (133) Інші заперечення Відповідачів, які в цілому зводяться до невизнання порушення законодавства про захист економічної конкуренції, не спростовують домовленості між ними щодо підготовки та участі в Торгах, тобто вчинення ТОВ «БІЛТІМ» та Заперечення ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» антиконкурентних узгоджених дій під час Торгів.
- (134) У Запереченнях ТОВ «БІЛТІМ» та Запереченнях ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» Відповідачі зазначають: *«В разі прийняття Антимонопольним комітетом України рішення про накладення штрафу, вимагаємо врахувати Рекомендаційні роз'яснення Антимонопольного комітету України АМКУ від 06.08.2016 р. № 39 – рр., зокрема п.11.1-11.2»* (дата надання роз'яснень - 09.08.2016).
- (135) Отже, Заперечення ТОВ «БІЛТІМ» та Заперечення ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» спростовуються зібраними Відділенням доказами у справі № 02-05/27-2017.

7. Остаточні висновки Тимчасової адміністративної колегії

- (136) Отже, доказами, зібраними у справі № 02-05/27-2017, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок Тимчасової адміністративної колегії Антимонопольного комітету України про те, що дії ТОВ «БІЛТІМ» і ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ», а саме:
 - спільна адреса;
 - спільне використання доменного імені;
 - наявність сталих господарських відносин між Відповідачами (угода про дистриб'юторство, поворотна фінансова допомога);
 - спільна підготовка до Торгів (подання пропозицій з однієї і тієї ж IP-адреси; спільні особливості створення Відповідачами документів в електронній формі);
 - узгодженість дій щодо виконання Договору поставки УГВ № 6362/22-17 від 23.08.2017, укладеного переможцем Торгів із Замовником;
 - відсутність повноважень представника ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» на укладання договору у разі перемоги;
 - цінова політика Відповідачів,
 є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів.
- (137) Така поведінка Відповідачів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів під час підготовки та участі в закупівлі: «34140000-0 Великовантажні мототранспортні засоби (Агрегат кислотної обробки свердловин з колісною формулою 6 х 6)», проведеній публічним акціонерним товариством «Укргазвидобування» за допомогою системи електронних закупівель «ProZorro»

(ідентифікатор закупівлі UA-2017-05-19-002173-b), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

8. Визначення розміру штрафу

- (138) Відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачені пунктом 1 статті 50 цього Закону, накладаються штрафи 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.
- (139) Чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «БІЛТІМ» за 2019 рік становить 121 327 000 грн (Звіт про фінансові результати за 2019 рік, форма № 2-м).
- (140) Чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «ПВК «КБ ПОЖСПЕЦМАШ» за 2019 рік становить 22 554 500 грн. (Звіт про фінансові результати за 2019 рік, форма № 2-м).

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

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «БІЛТІМ» (ідентифікаційний код юридичної особи 34840653) і товариство з обмеженою відповідальністю «КОНСТРУКТОРСЬКЕ БЮРО ПОЖЕЖНИХ ТА СПЕЦІАЛЬНИХ МАШИН» (ідентифікаційний код юридичної особи 37632442) вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю: «34140000-0 Великовантажні мототранспортні засоби (Агрегат кислотної обробки свердловин з колісною формулою 6 х 6)», проведених публічним акціонерним товариством «Укргазвидобування» за допомогою системи електронних закупівель «ProZorro» (ідентифікатор закупівлі UA-2017-05-19-002173-b).

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «БІЛТІМ» штраф у розмірі 12 132 700 (дванадцять мільйонів сто тридцять дві тисячі сімсот) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ПРОЕКТНО-ВИРОБНИЧА КОМПАНІЯ «КОНСТРУКТОРСЬКЕ БЮРО ПОЖЕЖНИХ ТА СПЕЦІАЛЬНИХ МАШИН» штраф у розмірі 2 255 450 (два мільйони двісті п'ятдесят п'ять тисяч чотириста п'ятдесят) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання копії 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 оскаржено до господарського суду міста Києва у двомісячний строк з дня одержання копії рішення.

Голова Колегії

С. ТИЦИК