



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ПІВДЕННО-СХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ
ВІДДІЛЕННЯ**

**Витяг із РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВДЕННО-СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО
ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ**

24.09.2020 р. № 54/36-р/к

м. Дніпро

Справа № 02/20-19

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАПОРІЗЬКИЙ МЕХАНОРЕМОНТНИЙ КОМПЛЕКС» (ідентифікаційний код юридичної особи 38972408) і ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАШИНОБУДІВНИЙ ЗАВОД «КВІК» (ідентифікаційний код юридичної особи 38284929) подали заявки на участь у відкритих торгах, предметом яких була закупівля: «ДК 021:2015:34631000-9-Частини локомотивів чи рухомого складу ДК 016:2010: 30.20.4 — Частини залізничних локомотивів, трамвайних моторних вагонів і рухомого складу; кріплення та арматура і їхні частини; механічне устаткування для керування рухом» (Шестерня) Лот № 4 [оголошення про проведення процедури закупівлі розміщено на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель - <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2016-09-01-000160-a>], що проводились Регіональною філією «Південна залізниця» публічного акціонерного товариства «Українська залізниця» (ідентифікаційний код юридичної особи 40081216).

При цьому, ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАПОРІЗЬКИЙ МЕХАНОРЕМОНТНИЙ КОМПЛЕКС» і ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАШИНОБУДІВНИЙ ЗАВОД «КВІК» діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у тендері.

За результатами розгляду справи № 02/20-19 такі дії ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАПОРІЗЬКИЙ МЕХАНОРЕМОНТНИЙ КОМПЛЕКС» і ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАШИНОБУДІВНИЙ ЗАВОД «КВІК» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю: «ДК 021:2015:34631000-9-Частини локомотивів чи рухомого складу ДК 016:2010: 30.20.4 — Частини залізничних локомотивів, трамвайних моторних вагонів і рухомого складу; кріплення та арматура і їхні частини; механічне устаткування для керування рухом» (Шестерня) Лот 4, які проводились Регіональною філією «Південна залізниця» публічного акціонерного товариства «Українська залізниця», що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи: на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАПОРІЗЬКИЙ МЕХАНОРЕМОНТНИЙ КОМПЛЕКС» у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень, на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАШИНОБУДІВНИЙ ЗАВОД «КВІК» 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-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 02/20-19 про порушення ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАПОРІЗЬКИЙ МЕХАНОРЕМОНТНИЙ КОМПЛЕКС» і ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАШИНОБУДІВНИЙ ЗАВОД «КВІК» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання з попередніми висновками Відділення від 04.08.2020 № 54-03/55п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Південно-східним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – Відділення), за дорученням в.о. Голови Антимонопольного комітету України від 30.03.2018 № 13-07/218, проведено дослідження наявності ознак порушення суб'єктами господарювання законодавства про захист економічної конкуренції під час участі у торгах, проведених у системі електронних торгів Prozorro Регіональною філією «Південна залізниця» публічного акціонерного товариства «Українська залізниця» на закупівлю: «ДК 021:2015:34631000-9-Частини локомотивів чи рухомого складу ДК 016:2010: 30.20.4 — Частини залізничних локомотивів, трамвайних моторних вагонів і рухомого складу; кріплення та арматура і їхні частини; механічне устаткування для керування рухом» (Шестерня) Лот № 4, ідентифікатор закупівлі UA-2016-09-01-000160-a.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 08.07.2019 № 30-р розпочато розгляд справи № 02/20-19 за ознаками вчинення ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАПОРІЗЬКИЙ МЕХАНОРЕМОНТНИЙ КОМПЛЕКС» і ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАШИНОБУДІВНИЙ ЗАВОД «КВІК» порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.
- (3) Листами від 10.07.2019 № 58-02/15-1657 та № 58-02/15-1658 ТОВАРИСТВУ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАШИНОБУДІВНИЙ ЗАВОД «КВІК» і ТОВАРИСТВУ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАПОРІЗЬКИЙ МЕХАНОРЕМОНТНИЙ КОМПЛЕКС», відповідно, направлені копії розпорядження про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції від 08.07.2019 № 30-р.

- (4) У зв'язку з неможливістю вручення ТОВАРИСТВУ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАПОРІЗЬКИЙ МЕХАНОРЕМОНТНИЙ КОМПЛЕКС» копії зазначеного розпорядження, на підставі статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», інформацію про прийняте адміністративною колегією Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України розпорядження від 08.07.2019 № 30-р було оприлюднено в газеті «Урядовий кур'єр» (№ 186 (6549)) від 28.09.2019).
- (5) Відповідно до підпункту 5.1. пункту 5 розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами) (далі – Розпорядження), Запорізьке обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України припинено шляхом приєднання до Дніпропетровського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.
- (6) Відповідно до підпункту 5.7. пункту 5 Розпорядження, Дніпропетровське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України почало виконувати функції, покладені Положенням про територіальне відділення, що були віднесені до компетенції Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.
- (7) Відповідно до підпункту 7.5. пункту 7 Розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами), Дніпропетровське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України змінено найменування на Південно-східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – **Відділення**) 15 червня 2020 року.
- (8) Листами від 05.08.2020 № 54-02/2347 і № 54-02/2348 ТОВАРИСТВУ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАШИНОБУДІВНИЙ ЗАВОД «КВІК» і ТОВАРИСТВУ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАПОРІЗЬКИЙ МЕХАНОРЕМОНТНИЙ КОМПЛЕКС», відповідно, направлено копію подання від 04.08.2020 № 54-03/55п про попередні висновки по справі № 02/20-19.
- (9) Інформацію щодо попередніх висновків у справі № 02/20-19 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАШИНОБУДІВНИЙ ЗАВОД «КВІК» і ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАПОРІЗЬКИЙ МЕХАНОРЕМОНТНИЙ КОМПЛЕКС» та проведення розгляду справи (дату, час, місце) було розміщено 09.09.2020 на офіційному вебсайті АМКУ <http://www.amcu.gov.ua> (субсайті Відділення у розділі «До уваги суб'єктів господарювання»).
- (10) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАШИНОБУДІВНИЙ ЗАВОД «КВІК» і ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАПОРІЗЬКИЙ МЕХАНОРЕМОНТНИЙ КОМПЛЕКС» на попередні висновки своїх міркувань, пропозицій або заперечень Відділенню не надали.

2. Відповідачі

- (11) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - (a) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАПОРІЗЬКИЙ МЕХАНОРЕМОНТНИЙ КОМПЛЕКС» (ідентифікаційний код юридичної особи 38972408, місцезнаходження: вул. Архітектора Вербицького, б.6-А, м. Київ, 02068), (далі – **ТОВ «ЗМРК»**).

Як вбачається із відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), основним видом діяльності ТОВ «ЗМРК» є неспеціалізована оптова торгівля, код КВЕД 46.90 (далі – **Відповідач 1**).

- (6) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАШИНОБУДІВНИЙ ЗАВОД «КВІК» (попередня назва ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТОРГОВО-ВИРОБНИЧА КОМПАНІЯ «КВІК-2006») (ідентифікаційний код юридичної особи 38284929, місцезнаходження: **вул. Василя Стуса, 8-А, м. Запоріжжя, 69123**), (далі – **ТОВ «МЗ «КВІК»**).

Як вбачається із відомостей, які містяться в ЄДР, основним видом діяльності ТОВ «МЗ «КВІК» є неспеціалізована оптова торгівля, код КВЕД 46.90 (далі – **Відповідач 2**)

(**Відповідач 1 та Відповідач 2 разом – Відповідачі**).

- (12) Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (13) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАПОРІЗЬКИЙ МЕХАНОРЕМОНТНИЙ КОМПЛЕКС» і ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАШИНОБУДІВНИЙ ЗАВОД «КВІК» як окремі суб'єкти господарювання є конкурентами, а отже повинні змагатися між собою з метою здобуття переваг (перемоги) завдяки власним досягненням та не вчиняти будь-яких дій, що можуть негативно вплинути на конкуренцію.

3. Обставини справи

- (14) У вересні 2016 року Регіональною філією «Південна залізниця» публічного акціонерного товариства «Українська залізниця» (далі – Замовник) було проведено закупівлю на предмет закупівлі: «ДК 021:2015:34631000-9-Частини локомотивів чи рухомого складу ДК 016:2010: 30.20.4 — Частини залізничних локомотивів, трамвайних моторних вагонів і рухомого складу; кріплення та арматура і їхні частини; механічне устаткування для керування рухом» (Шестерня) Лот № 4, відповідно до оголошення UA-2016-09-01-000160-а (далі – **Торги**).

3.1. Інформація про Торги:

- (15) Оголошення про проведення торгів опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі UA-2016- 09-01-000160-а.
- (16) Місце постачання товару: 61080, Україна, м. Харків, вул. Південнопроектна, 2А.
- (17) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – **16.09.2016 до 16.00 год.**
- (18) Початок проведення аукціону – **19.09.2016 о 11 год. 11 хвилин.**
- (19) Очікувана вартість – **300 968, 06 грн з ПДВ.**
- (20) Предмет закупівлі: ДК 021:2015: 34631000-9 — Частини локомотивів чи рухомого складу, ДК 016:2010: 30.20.4 — Частини залізничних локомотивів, трамвайних моторних вагонів і рухомого складу; кріплення та арматура і їхні частини; механічне устаткування для керування рухом (Шестерня).
- (21) У Торгах прийняли участь ТОВ «ЗМРК» і ТОВ «МЗ «КВІК» з такими ціновими пропозиціями:
- ТОВ «ЗМРК» - **300 960, 00 грн з ПДВ;**

- ТОВ «МЗ «КВІК» - 294 940, 80 грн з ПДВ.

- (22) Розкриття конкурсних пропозицій Торгів відбулось **19.09.2016 о 11:32 год.**
- (23) Переможцем Торгів визнано ТОВ «МЗ «КВІК» (протокол від 26.09.2016 № 290/3), з яким укладено договір від 11.10.2016 № П/их -161466/НО.

4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (24) За інформацією ТОВ «МЗ «КВІК» (лист від 14.09.2018 № 345-09/2018), підготовка та/або збір документів для участі у Торгах здійснювалися його працівниками без залучення третіх осіб; при підготовці документів для Торгів Відповідачем 2 не використовувалися шаблони документів, таблиці, форми документів тощо, крім тих, що передбачені Тендерною документацією Замовника.
- (25) Разом з тим, аналіз змісту матеріалів торгів та отриманих під час розслідування справи № 02/20-19 документів і інформації свідчить про узгодженість поведінки ТОВ «ЗМРК» і ТОВ «МЗ «КВІК» під час підготовки та участі у Торгах, що підтверджується наступним.

4.1. Наявність господарських відносин між Відповідачами

- (26) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «МЗ «КВІК» листом від 14.09.2018 № 345-09/2018, між ТОВ «МЗ «КВІК» та ТОВ «ЗМРК» впродовж 2016 року були укладені такі договори:

№	Предмет договору	№ договору	Дата укладення
2016 рік			
1	Поставка запасних частин до локомотивів	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
2	Виконання послуг з ремонту лінійного обладнання тепловозів	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]

- (27) Відповідно до даних АТ КБ «Приватбанк» (лист від 11.01.2019 №Е.30.0.0.0/4-4158 БТ), протягом 2016-2017 років ТОВ «ЗМРК» на рахунок ТОВ «МЗ «КВІК» було перераховано кошти за товари/послуги на загальну суму – [інформація з обмеженим доступом] та отримано від ТОВ «МЗ «КВІК» кошти на суму – [інформація з обмеженим доступом].

№ п/п	Дата	№ док.	Продавець	Покупець	Сума, грн	Найменування товарів/послуг
2016 рік						
1	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «МЗ «КВІК»	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
2	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «МЗ «КВІК»	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
3	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «МЗ «КВІК»	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
4	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «ЗМРК»	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
5	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «ЗМРК»	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
6	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «ЗМРК»	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
7	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «МЗ «КВІК»	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
8	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «ЗМРК»	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
9	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «ЗМРК»	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
10	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «МЗ «КВІК»	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
2017 рік						
11	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «МЗ «КВІК»	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
12	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «МЗ «КВІК»	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
13	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «МЗ «КВІК»	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]

14	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «МЗ «КВІК»	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
15	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «МЗ «КВІК»	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
16	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «ЗМРК»	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
17	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «ЗМРК»	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]

- (28) Згідно з листом від 18.02.2016 № 056-02/2016, наданим у складі тендерної пропозиції, ТОВ «МЗ «КВІК» надає ТОВ «ЗМРК» повноваження представляти інтереси ТОВ «МЗ «КВІК» під час проведення конкурсних торгів, що проводяться державними підприємствами України, та несе гарантійні зобов'язання на свою продукцію.
- (29) Наведена вище інформація свідчить про те, що Відповідачі були пов'язані господарськими відносинами та інтересами стосовно спільної діяльності, що вказує на наявність умов для обміну інформацією між ними та узгодження ними своїх дій, в тому числі під час підготовки та участі у Торгах.

4.2. Надання фінансової допомоги

- (30) Впродовж 2016 – 2017 років ТОВ «МЗ «КВІК», на підставі укладених договорів [інформація з обмеженим доступом], було отримано від ТОВ «ЗМРК» зворотню безвідсоткову фінансову допомогу на загальну суму [інформація з обмеженим доступом] грн, що підтверджено банківськими виписками по рахункам ТОВ «МЗ «КВІК»: [інформація з обмеженим доступом].
- (31) В той же час, ТОВ «МЗ «КВІК» було надано ТОВ «ЗМРК» безвідсоткову фінансову допомогу на підставі договору [інформація з обмеженим доступом] на суму [інформація з обмеженим доступом] грн, що підтверджено банківською випискою АТ КБ «Приватбанк» по рахунку [інформація з обмеженим доступом] ТОВ «МЗ «КВІК».

Дата док.	№ док.	Платник	Отримувач	Сума, грн	Призначення платежу
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «ЗМРК»	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «ЗМРК»	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «ЗМРК»	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «ЗМРК»	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «ЗМРК»	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «ЗМРК»	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «МЗ «КВІК»	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «МЗ «КВІК»	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «ЗМРК»	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «ЗМРК»	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «ЗМРК»	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «ЗМРК»	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «МЗ «КВІК»	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «МЗ «КВІК»	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «МЗ «КВІК»	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «МЗ «КВІК»	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «ЗМРК»	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «ЗМРК»	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]

[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «ЗМРК»	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «МЗ «КВІК»	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «МЗ «КВІК»	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ТОВ «МЗ «КВІК»	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]

- (32) При цьому, протягом 2016 – 2017 років ТОВ «МЗ «КВІК» повернуло ТОВ «ЗМРК» отриману зворотну фінансову допомогу у сумі – [інформація з обмеженим доступом], а ТОВ «ЗМРК», в свою чергу, повернуло ТОВ «МЗ «КВІК» отриману зворотну фінансову допомогу у сумі – [інформація з обмеженим доступом].

Разом з тим, у 2016 році ТОВ «МЗ «КВІК» повернуло ТОВ «ЗМРК» зворотну фінансову допомогу у сумі – [інформація з обмеженим доступом], отриману за договором [інформація з обмеженим доступом].

- (33) Відповідно до абзацу 8 підпункту 14.1.257 пункту 14.1. статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога - 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, та є обов'язковою до повернення.
- (34) 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.
- (35) При цьому, зазначене 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.
- (36) Крім того, за своєю суттю фінансова допомога може надаватися між суб'єктами господарювання, які поєднанні або спорідненні між собою спільністю економічних інтересів, оскільки вона надається на безвідсотковій основі.
- (37) Відповідно до статті 42 Господарського кодексу України підприємство - 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.
- (38) Отже, у разі неповернення фінансової допомоги прибуток суб'єкта господарювання зменшиться на відповідну величину, а такий суб'єкт господарювання не досягне мети своєї діяльності.
- (39) 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.
- (40) Враховуючи те, що Відповідачі здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, то за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової допомоги не було б економічно доцільним для господарської діяльності Відповідачів.

4.3. Використання однієї IP-адреси

- (41) За інформацією ТОВ «Е-Тендер» (лист від 24.09.2018 № 339), ТОВ «МЗ «КВІК» під час участі у Торгах для перегляду інформації, створення, подання пропозиції використовувало IP-адресу 1.

№	IP адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено учасником
1	IP-адреса 1	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Перегляд інформації по закупівлям
2	IP-адреса 1	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Перегляд інформації по закупівлям
3	IP-адреса 1	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Перегляд інформації по закупівлям
4	IP-адреса 1	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Додано закупівлю до фаворитів
5	IP-адреса 1	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Перегляд інформації по закупівлям
6	IP-адреса 1	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Перегляд інформації по закупівлям
7	IP-адреса 1	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Подано пропозицію
8	IP-адреса 1	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Створено пропозицію
9	IP-адреса 1	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Перегляд інформації по закупівлям
10	IP-адреса 1	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Перегляд інформації по закупівлям
11	IP-адреса 1	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Перегляд інформації по закупівлям

- (42) Відповідно до листа від 17.10.2018 № 104 ТОВ «Смарттендер», ТОВ «ЗМРК» для подання пропозиції у Торгах використовувало таку IP-адресу 1.

№	IP адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено учасником
1	IP-адреса 1	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Подання комерційної пропозиції по лоту 4, вкладення документів до пропозиції
2		[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Вкладення документів до комерційної пропозиції

- (43) За інформацією ПрАТ «ДАТАГРУП» (лист від 07.12.2018 № 40608), IP-адреса 1 у момент подання Відповідачами комерційних пропозицій на Торги використовувалась ТОВ «МЗ «КВІК» на підставі договору про надання телекомунікаційних послуг [інформація з обмеженим доступом] (далі – Договір). Адреса місця отримання послуги - [інформація з обмеженим доступом].
- (44) Згідно з умовами пункту 2.3.9 Договору, ТОВ «МЗ «КВІК» зобов'язується не використовувати пристрої та обладнання, що забезпечують надання послуг (послуги з доступу до мережі Інтернет), для надання третім особам телекомунікаційних послуг (зокрема, послуг Інтернету).
- (45) Отже, використання Відповідачами однієї IP-адреси, яка за Договором знаходиться у користуванні у ТОВ «МЗ «КВІК», свідчить про спільну узгоджену поведінку Відповідачів, у тому числі під час підготовки та участі у Торгах.
- (46) За інформацією, наданою АТ КБ «Приватбанк» (лист від 11.01.2019 №Е.30.0.0.0/4-4158 БТ), ТОВ «МЗ «КВІК» та ТОВ «ЗМРК» упродовж 2016 року здійснювали вхід до своїх електронних кабінетів для здійснення операцій з однієї IP-адреси 1.
- (47) Так, у період підготовки та участі у Торгах Відповідачі використовували одну **IP-адресу 1** при здійсненні входу до системи дистанційного самообслуговування «Клієнт-Банк», як свідчать дані таблиці:

Дата	Час	IP-адреса	Найменування клієнта	Дія
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	IP-адреса 1	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]

[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	IP-адреса 1	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	IP-адреса 1	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	IP-адреса 1	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	IP-адреса 1	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	IP-адреса 1	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	IP-адреса 1	ТОВ «МЗ «КВІК»	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	IP-адреса 1	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]
[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	IP-адреса 1	ТОВ «ЗМРК»	[інформація з обмеженим доступом]

(48) Отже, наведені обставини у вигляді входження в систему «Клієнт-Банк» з метою керування рухом грошей на банківських рахунках ТОВ «МЗ «КВІК» і ТОВ «ЗМРК» з однієї IP-адреси та майже в один і той же час свідчать про обмін інформацією між Відповідачами в процесі ведення господарської діяльності, у тому числі під час проведення Торгів.

4.3. Аналіз цінових пропозицій Відповідачів

(49) Згідно з Тендерною документацією Замовника, оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель шляхом застосування електронного аукціону, критерієм оцінки є ціна.

(50) За поясненнями ТОВ «МЗ «КВІК» (лист від 14.09.2018 № 345-09/2018), цінова пропозиція предмету закупівлі на Торгах формувалась із попереднього розрахунку витрат.

(51) ТОВ «ЗМРК» жодних пояснень щодо порядку визначення вартості предмету закупівлі не надало.

(52) Відповідно до Аналізу економічного обґрунтування закупівлі МТР (Запасні частини) на 2016 рік, наданого Замовником (лист від 23.05.2018 № НЮ-26/191), орієнтовна вартість закупівлі визначалась виходячи з очікуваної ціни закупівлі одиниці товару у розмірі **20 900,56 грн без ПДВ**

(53) Як свідчить з пропозицій конкурсних торгів кожного з Відповідачів, поданих на Торги, розмір цінової пропозиції розраховано виходячи з одиниці ціни товару:

- у ТОВ «ЗМРК» - у розмірі **20 900,00 грн без ПДВ**, який визначено шляхом округлення (до грн) очікуваної ціни закупівлі одиниці товару Замовника, а саме: зменшенням на **0,56 грн** очікуваної ціни закупівлі одиниці товару Замовника;

- у ТОВ «МЗ «КВІК» - у розмірі **20 482,00 грн без ПДВ**, який визначено шляхом застосування коефіцієнту **0,98** до розміру цінової пропозиції за одиницю товару ТОВ «ЗМРК».

(54) Встановлення таких цін на товар є можливим тільки за умови, якщо учасники торгів погодили свою поведінку та впевнені у результатах проведення торгів, що в свою чергу призвело до несправжнього змагання у торгах.

4.4. Поведінка Відповідачів під час електронного аукціону

(55) Згідно зі статтею 28 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.

- (56) Відповідно до статті 29 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.
- (57) Протягом кожного етапу електронного аукціону всім учасникам забезпечується доступ до перебігу аукціону, зокрема до інформації стосовно місця розташування їх цін або приведених цін в електронній системі закупівель від найвищого до найнижчого на кожному етапі проведення аукціону та інформації про кількість учасників на даному етапі без зазначення їх найменування.
- (58) 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.
- (59) Оскільки ціна предмета закупівлі є єдиним критерієм оцінки тендерних пропозицій (пункт перший розділу 5 «Оцінка тендерної пропозиції»), то зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги в Торгах.
- (60) 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.
- (61) Проаналізувавши проведений електронний аукціон встановлено, що ТОВ «МЗ «КВІК» та ТОВ «ЗМРК» залишили незміною первинну цінову пропозицію:

№	Найменування	Первинна цінова пропозиція, грн. (з ПДВ)	Остаточна цінова пропозиція, грн. (з ПДВ)
1	2	3	4
1	ТОВ «ЗМРК»	300 960, 00	300 960, 00
2	ТОВ «МЗ «КВІК»	294 940, 80	294 940, 80

- (62) За інформацією ДП «Прозорро» (лист від 18.05.2018 № 206/1483/03), IP-адреси, з яких ТОВ «МЗ «КВІК» і ТОВ «ЗМРК» здійснювалося зменшення ціни пропозиції під час аукціону, відсутні в системі логування по можливій причині блокування бібліотеки в браузері учасника або учасник не заходив в аукціон.
- (63) Відсутність цінового змагання між Відповідачами під час проведення електронного аукціону (не пониження цінових пропозицій) свідчить про обізнаність Відповідачів відносно їх поведінки, яка полягає у відсутності змагання (конкуренції) між ними, про впевненість ТОВ «МЗ «КВІК» у своїй перемозі та про незацікавленість ТОВ «ЗМРК» щодо результатів Торгів, оскільки це підприємство виконувало функції технічного учасника.
- (64) Така поведінка ТОВ «МЗ «КВІК» і ТОВ «ЗМРК» у Торгах свідчить про домовленість Відповідачів, внаслідок якої усувалась конкуренція між ними, що свідчить про їх незацікавленість у забезпеченні об'єктивності процедури обрання Замовником переможця, а право на укладання договору по Торгам отримано ТОВ «МЗ «КВІК» не на конкурсних засадах.

4.5. Синхронна послідовність дій Відповідачів при створенні документів

- (65) Відповідно до Тендерної документації Замовника, учасниками Торгів подаються скановані копії певних документів, визначених у Тендерній документації.
- (66) Файли з документами, що вимагались Тендерною документацією Замовника,

завантажені ТОВ «МЗ «КВІК» і ТОВ «ЗМРК» у форматі «PDF» у складі своїх тендерних пропозицій до системи електронних публічних закупівель «Prozorro» та окремі з них мають спільні унікальні особливості.

- (67) ТОВ «ЗМРК» 15.09.2016 було завантажено 13 файлів з документами, ТОВ «МЗ «КВІК» - 16.09.2016 14 файлів з документами.
- (68) Відповідно до часу створення файлів, які були завантажені Відповідачами в електронну систему закупівель, створення файлів **протягом 15.09.2016** відбувалося по черзі: спочатку були створені файли ТОВ «МЗ КВІК» («ПРОПОЗИЦІЯ. Лот№4», «Паспорт. Зразок», «Креслення. Шестерня», «Довідки ПрБанк», «Довідка про товар», «Довідка про сертифікацію», «Декларація про відповідність») з **10:46:45** по **11:25:18**; потім файли ТОВ «ЗМРК» («Пропозиція по лоту 4», «Лист про представництво (2)», «Кваліф. частина(1)», «Банк-рахунок», «Банк – не має заборгованості») – з **11:49:48** по **12:57:18**; після чого були створені файли ТОВ «МЗ КВІК»: «Довідки КВІК-2006» о **14:23:24** та «ДНДЦ» о **16:34:06**.
- (69) Властивості перелічених файлів містять такі параметри: «Виробник PDF» - «Canon», «Версія PDF» - «1,3 (Acrobat 4.x).
- (70) Інші файли, завантажені ТОВ «МЗ КВІК» і ТОВ «ЗМРК» для участі в Торгах, були створені раніше під час підготовки до інших торгів.

Так, протягом **14.07.2016** були створені файли ТОВ «МЗ «КВІК» («форма 2-ВР», «Статут», «Протокол+Наказ-4», «Протокол+Наказ-5») з **13:23:14** по **13:25:11** та файли ТОВ «ЗМРК» («Согласование продукции», «Справка о сертификации», «Техн. частина. Лот 4») з **15:20:38** по **15:58:13**.

Властивості перелічених файлів містять такі параметри: «Виробник PDF» - «Canon», «Версія PDF» - 1,3 (Acrobat 4.x).

- (71) Файли від **14.07.2016** були створені Відповідачами для участі у торгах на закупівлю: «ДК 021:2015: 34631000-9 — Частини локомотивів чи рухомого складу ДК 016:2010: 30.20.4 — Частини залізничних локомотивів, трамвайних моторних вагонів і рухомого складу; кріплення та арматура і їхні частини; механічне устаткування для керування рухом» **Лоти 1 - 5**, проведених Філією «Південна залізниця» ПАТ «Укрзалізниця» відповідно до оголошення **UA-2016-06-29-000458-с**.

При цьому, ТОВ «МЗ «КВІК» подало свою пропозицію конкурсних торгів для участі у торгах на закупівлю запасних частин до тепловозів 2ТЕ116 (Шестерня) (**Лот 3**), очікувана вартість закупівлі 300 968,06 грн з ПДВ.

ТОВ «ЗМРК» свою пропозицію конкурсних торгів щодо запасних частин до тепловозів 2ТЕ116 (Шестерня виробництва ТОВ «МЗ КВІК») **помилково** подало для участі у торгах на закупівлю запасних частин до електропоїздів (**Лот 4**).

Відповідно до звіту від 12.08.2016 про результати проведення процедури закупівлі UA-2016-09-29-000458-с по **Лоту 3** прийнято рішення про не укладення договору на закупівлю у зв'язку з поданням для участі в торгах менше двох тендерних пропозицій.

- (72) Однакові параметри файлів Відповідачів: «Виробник PDF» - «Canon», «Версія PDF» - 1,3 (Acrobat 4x), свідчать про спільну підготовку ними цих документів з використанням одного пристрою/програми для сканування.

4.6. **Спільні особливості в оформленні Відповідачами документів, поданих у складі своїх тендерних пропозицій на Торги**

- (73) Відповідно до вимог Тендерної документації Замовника учасниками надається інформація та документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям та вимогам установленим статтею 17 Закону України «Про публічні закупівлі» згідно з Додатком 1 Тендерної документації.
- (74) На виконання зазначеної вимоги Відповідачами надані довідки та гарантійні листи на фірмових бланках товариств, які однаково завантажені одним файлом.
- (75) Так, ТОВ «МЗ «КВІК» завантажено файл «Довідки КВІК-2006.pdf», в якому міститься 9 листів щодо підтвердження відсутності підстав, визначених у частинах першій та другій статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», лист з інформацією про досвід виконання аналогічних договорів та гарантійний лист про те, що продукція не була в експлуатації.
- (76) ТОВ «ЗМРК» завантажено файл «Кваліф.частина(1).pdf», в якому міститься 9 листів щодо підтвердження відсутності підстав, визначених у частинах першій та другій статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі». Інформацію про досвід виконання аналогічних договорів та лист про те, що продукція не була в експлуатації, ТОВ «ЗМРК» взагалі не було надано.
- (77) Відповідно до Додатку 2 Тендерної документації Замовника учасниками надається «**ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ**», форма якої міститься у Додатку 6 цієї документації. Відповідачі надали схожі між собою документи та які відрізняються від форми Замовника, зокрема таким:
- форми мають однакове найменування «**ПРОПОЗИЦІЯ КОНКУРСНИХ ТОРГІВ**»;
 - зміст тендерних пропозицій надруковано однаково шрифтом меншим, ніж у Замовника;
 - текстова частина пропозиції починається фразою: «*Уважно вивчивши комплект документації конкурсних торгів, цим подаємо на участь у торгах свою пропозицію конкурсних торгів*», проте як у формі Замовника зазначено так: «*Уважно вивчивши комплект тендерної документації, цим подаємо на участь у торгах свою тендерну пропозицію*»;
 - зліва над таблицею однаково зазначено спочатку «Лот №» нижче - «Виробник-», тоді як у Тендерній пропозиції Замовника навпаки: «Лот №» зазначається під інформацією «Виробник-»;
 - інформація по пунктам 1 – 5 (повне найменування учасника, адреса, телефон/факс, керівництво, загальна вартість пропозиції цифрами та літерами), яка заповнювалась кожним із Відповідачів, надрукована однаково з використанням напівжирного накреслення.
- (78) Відповідно до Додатку 2 Тендерної документації Замовника учасниками надається: «**Гарантійний лист щодо погодження з проектом договору згідно Додатку 5 тендерної документації**».
- (79) Відповідачі надали гарантійні листи, які однаково починаються словом «**Наступним...**»; у текстовій частині листів однаково зазначили, на відміну від Тендерної документації: «...з **Основними умовами договору** згідно додатку 5 документації конкурсних торгів».
- (80) Однакова закономірність в оформленні Відповідачами документів, які надані ними у складі своїх тендерних пропозицій для участі у Торгах, не може пояснюватися випадковим збігом та вказує на спільну їх підготовку або обмін інформацією під час підготовки до участі у Торгах.

4.7. Надання однакових документів Відповідачами у складі своїх пропозицій

- (81) Відповідно до вимог Тендерної документації Замовника учасниками у складі тендерної пропозиції подається, зокрема, інформація про технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі згідно з Додатком 4 Тендерної документації, а саме: Технічне завдання на закупівлю по Лоту № 4 запасних частин до тепловозів 2ТЕ116 - «Шестерня ТЕП70.31.16.101 (або еквівалент)» у кількості 12 штук.
- (82) За інформацією ТОВ «МЗ «КВІК» (лист від 14.09.2018 № 345-09/2018), ТОВ «ЗМРК» було **дистриб'ютором продукції ТОВ «МЗ «КВІК»**, що була предметом закупівлі на Торгах.
- (83) У складі своїх тендерних пропозицій на Торги Відповідачі подали копії одних й тих самих документів щодо технічних характеристик предмета закупівлі, виробником якого є ТОВ «МЗ «КВІК»: технічного паспорта, креслення «Шестерня ТЕП70.31.16.101ЗП», розробленого ТОВ «ТБК «КВІК-2006».

4.8. Надання ТОВ «ЗМРК» неповного пакету документів

- (84) Згідно з частинами першою та другою статті 16 Закону України «Про публічні закупівлі» замовник вимагає від учасників або учасників попередньої кваліфікації подання ними документально підтвердженої інформації про їх відповідність кваліфікаційним критеріям. До таких критеріїв відноситься наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів.
- (85) Відповідно до Тендерної документації на Торги Замовник відхиляє тендерну пропозицію учасника, зокрема, у разі, якщо учасник не відповідає кваліфікаційним критеріям, встановленим статтею 16 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (86) У складі тендерної пропозиції на Торги ТОВ «ЗМРК» надано неповний пакет документів, перелік яких передбачено Тендерною документацією Замовника, зокрема не надано: інформацію про досвід виконання аналогічних договорів у вигляді довідки згідно з наданою Замовником формою та лист про те, що продукція не була в експлуатації.
- (87) Надання Відповідачем 1 у складі тендерної пропозиції на Торги неповного пакету документів у сукупності з його бездіяльністю під час проведення аукціону (не пониження ціни), свідчать про відсутність з боку ТОВ «ЗМРК» зацікавленості у перемозі на Торгах, а також вказує на технічну участь його у цій закупівлі з метою забезпечення перемоги ТОВ «МЗ «КВІК».
- (88) Вказані факти в сукупності свідчать про те, що на стадії підготовки своїх тендерних пропозицій ТОВ «МЗ «КВІК» та ТОВ «ЗМРК» були обізнані щодо конкурсних пропозицій один одного, що дозволило їм забезпечити перемогу у Торгах певному суб'єкту господарювання, а саме: ТОВ «МЗ «КВІК».

5. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (89) Відділенням було встановлено, що поведінка Відповідача 1 і Відповідача 2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).
- (90) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які

створиливказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктам господарювання.

- (91)** Тендер (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).
- (92)** Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів, тощо).
- (93)** Як свідчать матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, а саме:
- (а) матеріалами Торгів (тендерною документацією Замовника, конкурсними пропозиціями Відповідачів);
 - (б) банківськими виписками з поточних рахунків Відповідачів;
 - (в) інформацією ТОВ «Е-Тендер», ТОВ «Смарттендер», ДП «Прозорро» (щодо ІР-адрес, що використовувались Відповідачами під час підготовки та для участі у Торгах);
 - (г) інформацією АТ КБ «Приватбанк» (щодо ІР-адрес, які використовувались Відповідачами при здійсненні господарської діяльності), установлені Відділенням факти, а саме:
 - (а) наявність господарських відносин між Відповідачами;
 - (б) надання поворотної фінансової допомоги;
 - (в) завантаження тендерних пропозицій, вхід до системи «Prozorro» під час електронного аукціону з однієї точки доступу до мережі Інтернет;
 - (г) синхронність дій Відповідачів у часі під час подання конкурсних пропозицій, участі в аукціоні;
 - (д) використання однакової ІР-адреси для здійснення входу до системи дистанційного самообслуговування «Клієнт-Банк»;
 - (е) надання одним з Відповідачів (ТОВ «ЗМРК») неповного пакету документів;
 - (ж) надання однакових документів;
 - (з) синхронна послідовність дій Відповідачів при створенні документів;
 - (и) узгоджена цінова поведінка Відповідачів;
 - (к) спільні особливості в оформленні документів,
 не можуть бути випадковим збігом обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах, зокрема, про обмін інформацією між ними.
- (94)** З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у торгах на закупівлю: «ДК 021:2015:34631000-9-Частини локомотивів чи рухомого складу ДК 016:2010: 30.20.4 — Частини залізничних локомотивів, трамвайних моторних вагонів і рухомого складу; кріплення та арматура і їхні частини; механічне устаткування для керування рухом» (Шестерня) Лот № 4, проведену Регіональною філією «Південна залізниця» публічного акціонерного товариства «Українська залізниця» відповідно до оголошення UA-2016-09-01-

000160-а, діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».

- (95) Внаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників (ТОВ «МЗ «КВІК») одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (96) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (97) Дії ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАПОРІЗЬКИЙ МЕХАНОРЕМОНТНИЙ КОМПЛЕКС» і ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАШИНОБУДІВНИЙ ЗАВОД «КВІК» є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

6. Визначення розміру штрафу

- (98) Відповідно до частини другої статті 52 Закону, 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.
- (99) За інформацією Головного управління Державної податкової служби у Запорізькій області (лист від 10.08.2020 № 46189/10/08-01-04-04-11) дохід ТОВ «МЗ «КВІК» від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків), визначений за правилами бухгалтерського обліку, за 2019 рік становив *[інформація з обмеженим доступом]* гривень.
- (100) Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.
- (101) За інформацією Головного управління Державної податкової служби у м. Києві (лист від 07.08.2020 № 18887/9/26-15-02-06-19) ТОВ «ЗМРК» перебуває на обліку в Дарницькому районі ГУ ДПС у м. Києві, відомості стосовно подання до ГУ ДПС у м. Києві звітності ТОВ «ЗМРК» за 2019 рік відсутні.
- (102) Отже, відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у разі якщо доходу немає (не надав дохід) штраф за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподаткованих мінімумів доходів громадян (340 000 грн).

- (103) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України 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 ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (104) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України було враховано такі обставини:
- наслідки порушення - усунення конкуренції під час участі у Торгах;
 - цінова пропозиція, запропонована ТОВ «ЗМРК», склала 300 960,00 грн з ПДВ, цінова пропозиція, запропонована ТОВ «МЗ «КВІК», склала 294 940,80 грн з ПДВ.

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України від 30 березня 2001 року за № 291/5482, зі змінами і доповненнями, 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 06 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року №169-р), із змінами та доповненнями, адміністративна колегія Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАПОРІЗЬКИЙ МЕХАНОРЕМОНТНИЙ КОМПЛЕКС» (ідентифікаційний код юридичної особи 38972408, місцезнаходження: вул. Архітектора Вербицького, буд. 6-А, м. Київ, 02068) і ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАШИНОБУДІВНИЙ ЗАВОД «КВІК» (ідентифікаційний код юридичної особи 38284929, місцезнаходження: вул. Василя Стуса, 8-А, м. Запоріжжя, 69123) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю: «ДК 021:2015:34631000-9-Частини локомотивів чи рухомого складу ДК 016:2010: 30.20.4 — Частини залізничних локомотивів, трамвайних моторних вагонів і рухомого складу; кріплення та арматура і їхні частини; механічне устаткування для керування рухом» (Шестерня) Лот № 4, проведених Регіональною філією «Південна залізниця» публічного акціонерного товариства «Українська залізниця» відповідно до оголошення UA-2016-09-01-000160-а.

2. За порушення, вказане у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти штраф на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАПОРІЗЬКИЙ МЕХАНОРЕМОНТНИЙ КОМПЛЕКС» у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч)

гривень.

3. За порушення, вказане у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти штраф на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАШИНОБУДІВНИЙ ЗАВОД «КВІК» у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова адміністративної колегії

О. ТУРКОВСЬКИЙ

Члени адміністративної колегії

Є. ВАРНАКОВ

В. ГАРАГУЛЯ

Н. ІГНАТЕНКО

Секретар адміністративної колегії:

А. ЧЕРЕДНИЧЕНКО