



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

09. 11.

2017р.

Львів

№

44/к

Справа №

2-01-15/2017

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №2-01-15/2017 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції Товариством з обмеженою відповідальністю «Науково-виробнича фірма «Ротормаш»

та Товариством з обмеженою відповідальністю «Експотрейд Компані»), та подання Третього відділу досліджень та розслідувань з попередніми висновками від 04.10.2017р. №101/Зпв,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

(1) Порушення, передбачене пунктом 4 частини 2 статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій в частині спотворення результатів торгів.

2. ВІДПОВІДАЧІ

(2) Товариство з обмеженою відповідальністю «Науково-виробнича фірма «Ротормаш» (просп. , ідентифікаційний код юридичної особи .) з ціною пропозицією – 645 600,00 грн.

(3) Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основними видами діяльності ТОВ «Науково-виробнича фірма «Ротормаш» є механічне оброблення металевих виробів (код КВЕД 25.62); виробництво інших pomp і компресорів (код КВЕД 28.13); виробництво підшипників, зубчастих передач, елементів механічних передач і

приводів (код КВЕД 28.15); виробництво пластмас у первинних формах (код КВЕД 20.16); кування, пресування, штампування, профілювання; порошкова металургія (код КВЕД 25.50); неспеціалізована оптова торгівля (код КВЕД 46.90); ремонт і технічне обслуговування машин і устаткування промислового призначення (код КВЕД 33.12); Ремонт і технічне обслуговування електричного устаткування (код КВЕД 33.14).

(4) Товариство з обмеженою відповідальністю «Експотрейд Компані» (просп. м. Львів, ідентифікаційний код юридичної особи 1500000000) з ціною пропозицією – 645 600,00 грн.

(5) Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основними видами діяльності ТОВ «Експотрейд Компані» є неспеціалізована оптова торгівля (Код КВЕД 46.90); діяльність посередників у торгівлі товарами широкого асортименту (Код КВЕД 46.19); оптова торгівля іншими товарами господарського призначення (Код КВЕД 46.49); оптова торгівля іншими проміжними продуктами (Код КВЕД 46.76); інша допоміжна діяльність у сфері фінансових послуг, крім страхування та пенсійного забезпечення (Код КВЕД 66.19).

(6) Отже, Учасники торгів є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

(7) Таким чином, ТОВ «Науково-виробнича фірма «Ротормаш» і ТОВ «Експотрейд – Компані», як окремі суб'єкти господарювання, які мають на меті одержання прибутку під час участі у процедурах закупівель, мають діяти самостійно з метою здобуття перемоги в Процедурі закупівлі завдяки власним досягненням.

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

(8) Розпорядженням Адміністративної колегії Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 24.03.2017 року № 15рп/к розпочато розгляд справи №2-01-15/2017 за ознаками вчинення учасниками торгів порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.

(9) Учасникам торгів, листами від 24.03.2017 року №13/04-502 (503), надіслано копії Розпоряджень Адміністративної колегії Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 24.03.2017 року №15рп/к про початок розгляду справи №2-01-15/2017 року ;

(10) Листами від 10.10.2017 року №13/05-1870 ТОВ «Експотрейд-Компані» та №13/05-1871 ТОВ «Науково-виробнича фірма «Ротормаш» надіслано засвідчені копії подання про попередні висновки у справі №101/Зпв від 04.10.2017 року.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

(11) Регіональна філія «Львівська залізниця» Приватного акціонерного товариства «Українська залізниця» у 2017 році провела відкриті торги на закупівлю «Код ДК016:2010 – 30.20.4, код ДК021:2015 – 34631000-9 «запасні частини до тепловозів М62».

(12) Відповідно до звіту про результати проведення процедури закупівлі UA-2016-12-14-000550-с від 20.02.2017 року найбільш економічно вигідною визнано пропозицію – ТОВ «Науково-виробнича фірма «Ротормаш» (просп. м. Київ, ідентифікаційний код юридичної особи з ціною пропозицією – 645600,00 грн.

(13) Спеціалісти ЛОТВ АМКУ перевірили документацію конкурсних торгів Замовника, реєстри отриманих пропозицій, пропозиції конкурсних торгів – ТОВ «Науково-виробнича фірма «Ротормаш» та ТОВ «Експоттрейд Компані» (далі – Учасники), протоколи засідань комітету з конкурсних торгів, звіт про результати проведених конкурсних торгів, договори, які були укладені в результаті акцепту пропозицій та інші документи на закупівлю: «Код ДК016:2010 – 30.20.4, код ДК021:2015 – 34631000-9 «запасні частини до тепловозів М62».

(14) Необхідно зазначити, що пропозиції учасників конкурсних торгів повинні відрізнятися, як за зовнішнім оформленням, так і за ціновими параметрами, у разі, якщо учасники торгів готували їх окремо, без обміну інформацією, оскільки запропоновані пропозиції мали б відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до підготовки пропозицій.

(15) Крім того, відповідно до:

- Закону України «Про публічні закупівлі» метою цього Закону є створення конкурентного середовища у сфері державних закупівель;
- статті 3 «Принципи здійснення закупівель» Закону України «Про публічні закупівлі» закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом добросовісна конкуренція серед учасників.

(16) У розумінні:

- частини 1 статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь - якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь - якій формі, а також будь - яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання;
- пункту 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів.

(17) Закон України «Про Антимонопольний комітет України», а саме:

- частина 1 статті 7 і частини 4 передбачає, що до виключних повноважень саме Антимонопольного комітету України та його територіальних органів належить прийняття передбачених законодавством про захист економічної конкуренції рішень за справами відповідно до законодавства про захист економічної конкуренції;
- частина 2 статті 7 передбачає, що до повноважень саме Антимонопольного комітету України та його територіальних органів належать, зокрема: розгляд заяв і справ про надання дозволу, надання висновків, попередніх висновків стосовно узгоджених дій, концентрації, проведення досліджень за цими заявами і справами; прийняття передбачених законодавством про захист економічної конкуренції розпоряджень та рішень за заявами і справами про надання дозволу на узгоджені дії, концентрацію, надання висновків, попередніх висновків стосовно узгоджених дій, концентрації, висновків щодо кваліфікації дій відповідно до законодавства про захист економічної конкуренції;

- стаття 19 визначає гарантії здійснення повноважень Антимонопольного комітету України

(18) За результатами аналізу документації конкурсних торгів, виявлено певні обставини, які свідчать про узгодження поведінки учасників торгів, під час участі в конкурсних торгах на закупівлю «Код ДК016:2010 – 30.20.4, код ДК021:2015 – 34631000-9 «запасні частини до тепловозів М62», внаслідок чого конкурентне середовище між учасниками торгів було відсутнім, що призвело до спотворення результатів торгів.

(19) Про вищезазначене свідчать документи ТОВ «Науково-виробнича фірма «Ротормаш» та ТОВ «Експоттрейд Компані», які надані у складі пропозицій конкурсних торгів під час участі у зазначеній Закупівлі, та які мають нехарактерну для такого випадку схожість у структурі та текстовому змісті.

(20) Учасники торгів оформили Декларації постачальника про відповідність з схожим змістом та формою, хоча замовник не надавав жодних зразків чи шаблонів цих декларацій. Термін дії декларацій закінчується в один і той самий день 31.12.2017. Крім того, в декларації постачальника про відповідність ТОВ «Експоттрейд Компані» зазначило ідентифікаційний код ЄДРПОУ який належить переможцю закупівлі ТОВ «Науково-виробнича фірма «Ротормаш», а у пункті 5 «Постачальник» вказало адресу, яка відповідає місцезнаходженню ТОВ «Науково-виробнича фірма «Ротормаш» - м. Київ.

(див.рис.1.2).

РОТОРМАШ

№ 34 від 27.01.17

Голові Головного комітету
Регіональної філії «Львівська область»
НАТ «Український»
Семінару ІА.

ДЕКЛАРАЦІЯ ПОСТАЧАЛЬНИКА ПРО ВІДПОВІДНІСТЬ
(згідно з ISO/IEC 17050-1)

1. № 22 від 27.01.2017 р.
Дійсна від 27.01.2017 до 31.12.2017 р.

2. Назва емітента: Товариство з обмеженою відповідальністю «Науково-виробнича фірма «РОТОРМАШ»
Код ЄДРПОУ: 61060
Адреса емітента: 61060

3. Об'єкт декларації:
- Тропе поршня (креслення Д40 22 01 1);
- Головка поршня (креслення Д40 22 02 1);
- Ветанка (креслення Д40 22 100 1)

4. Зазначений вище об'єкт декларації відповідає вимогам таких документів:
- Тропе поршня відповідає кресленню Д40 22 01 1;
- Головка поршня відповідає кресленню Д40 22 02 1;
- Ветанка відповідає кресленню Д40 22 100 1

5. Виробник продукції: Товариство з обмеженою відповідальністю «Науково-виробнича фірма «РОТОРМАШ» 61060, Київ, Україна

7. Постачальник: ТОВ «НАТ» «РОТОРМАШ», 61060, Україна, м. Київ

Директор Кривоносенко С.В.
(посада, № І.І.І. емітента)

Дата 27.01.2017 р.

Рис.1 Копія декларації постачальника про відповідність ТОВ «Науково-виробнича фірма «Ротормаш»

**ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ
«ЕКСПОТРЕЙД КОМПАНІ»**

Адреса: 5-й м. Київ
Код ЄДРПОУ: 3900000000 Тел.: 095-22-84-152

ДЕКЛАРАЦІЯ ПОСТАЧАЛЬНИКА ПРО ВІДПОВІДНІСТЬ

№ 23 від 24.10.2016 р.

1. Дійсна з 24.10.2016 р. до 31.12.2017 р.
2. Назва емітента: Товариство з обмеженою відповідальністю «ЕКСПОТРЕЙД КОМПАНІ».
Код ЄДРПОУ: 3900000000
Адреса емітента: м. Київ, вул. ...
3. Об'єкт декларації:
Втулка циліндра (креслення 14Д.40.35.01.1) Тронк поршня (креслення Д40.22.01.1).
Головка поршня (креслення 14Д.40.22.02.1) Вставка (креслення 14Д.40.22.1сб.) -
відповідає вимогам наведених документів
4. Виробник продукції:
Втулка циліндра (креслення 14Д.40.35.01.1) Тронк поршня (креслення Д40.22.01.1). Головка поршня (креслення 14Д.40.22.02.1). Вставка (креслення 14Д.40.22.1сб.) - Товариство з обмеженою відповідальністю «Науково-виробнича фірма «РОТОРМАШ», 61060, Україна, м. ...
5. Постачальник: ТОВ «ЕКСПОТРЕЙД КОМПАНІ»
проспект ...

Директор Сидоренко А.О.
(посада, О.П. емітента)



Дата 24.10.2016 р.

Рис.2 Копія декларації постачальника про відповідність ТОВ «Експоттрейд Компані».

(21) ТОВ «Експоттрейд Компані» у тендерній документації надає копії довідок про рік виготовлення, гарантійний термін експлуатації, та найменування виробника товару продукції, виробником якої є ТОВ «Науково-виробнича фірма «Ротормаш». Зазначені довідки учасники торгів оформили зі схожим змістом та формою, хоча замовник не надавав жодних зразків чи шаблонів цих довідок (див.рис. 3,4).

РОТОРМАШ

№ ...

Назва продукції	Виробник	Рік виготовлення	Гарантійний термін експлуатації
Втулка циліндра	ТОВ «Науково-виробнича фірма «Ротормаш»	2016	24 місяці
Тронк поршня	ТОВ «Науково-виробнича фірма «Ротормаш»	2016	24 місяці
Головка поршня	ТОВ «Науково-виробнича фірма «Ротормаш»	2016	24 місяці
Вставка	ТОВ «Науково-виробнича фірма «Ротормаш»	2016	24 місяці

Директор: ...

Рис.3. Копія довідки ТОВ «Науково-виробнича фірма «Ротормаш».

**ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ
«ЕКСПОТРЕЙД КОМПАНІ»**

Адреса: 61001, м.Х. –
Код ЄДРПОУ: 30000000, тел.: 095 22-84-152

ДОВІДКА

щодо року виготовлення, гарантійного терміну експлуатації,
та найменування виробника товару

Найменування товару	Виробник, країна походження	Гарантійний термін експлуатації	Рік виготовлення товару
Гроші з'ярмні (креслення Д40.22.01.13)	ТОВ «ІНТЕЛ» м. Харків, Україна	12 місяців з моменту вводу в експлуатацію.	2017 р.
Головка з'ярмні (креслення Д40.22.02.14)	ТОВ «ІНТЕЛ» м. Харків, Україна	12 місяців з моменту вводу в експлуатацію.	2017 р.
Вставка (креслення Д40.22.16.6)	ТОВ «ІНТЕЛ» м. Харків, Україна	12 місяців з моменту вводу в експлуатацію.	2017 р.

Директор Сидоренко А.О.

Рис.4. Копія довідки ТОВ «Експотрейд Компані».

(22) Листом, від 26.07.2017 року №49 ТОВ «Експотрейд Компані» надало інформацію щодо формування цінової політики та асортименту товару, який реалізує суб'єкт господарювання. Відповідно до наданої інформації, ТОВ «Експотрейд Компані» не здійснює реалізацію товару, який є предметом закупівлі (див.рис.5).

 ЕКСПОТРЕЙД КОМПАНІ КОД ЄДРПОУ: 30000000 Юридична адреса: 61001, м.Х. Поштова адреса: 61060, м.Х. Р/р: 30000000 в ПАТ "Креді Агріколь Банк" МФО: 30000000								
Додаток № 2 до листа № 49 від 26.07.2017р.								
Таблиця динаміки цін реалізації товарів/послуг за період з січня 2016р. по березень 2017р.								
Номенклатура	Лютий 2016р. (ціна в грн.)	Березень 2016р. (ціна в грн.)	Травень 2016р. (ціна в грн.)	Червень 2016р. (ціна в грн.)	Вересень 2016р. (ціна в грн.)	Жовтень 2016р. (ціна в грн.)	Листопад 2016р. (ціна в грн.)	Грудень 2016р. (ціна в грн.)
Поршень верхній Д100.04.002.5в, шт.					2 663,07		2 833,00	2 833,00
Поршень нижній Д100.04.001.5в, шт.					2 663,07		2 833,00	2 833,00
Регулятор 10Д100.36.СБ2, шт.				35 195,97		36 354,30		
Регулятор 4-7 РС2.00.000, шт.			7 577,17		10 652,28			
Фланець шестерні 82.30.60.132, шт.	8 100,00	8 100,00						
Шестерня Д100.08.003/004, к.					7 767,29			7 548,14
Ціни вказані в гривні, без урахування ПДВ. Ціна при реалізації на експорт зазначена в гривнях по курсу НБУ на день відвантаження товару.								

Рис.5 Динаміка цін реалізації товарів ТОВ «Експотрейд Компані»

(23) Для участі у конкурсних торгах на закупівлю «Код ДК016:2010 – 30.20.4, код ДК021:2015 – 34631000-9 «запасні частини до тепловозів М62» учасники торгів підготували тендерні пропозиції з однаковою загальною вартістю 645 600,00грн (див.рис.рис.6,7).

РОТОРМАШ

№ 3-1 від 27.01.17

Тендерна пропозиція

Ми, ТОВ «РОТОРМАШ», пропонуємо взяти участь у конкурсних торгах на закупівлю «Код ДК016:2010 – 30.20.4, код ДК021:2015 – 34631000-9 «запасні частини до тепловозів М62» учасники торгів підготували тендерні пропозиції з однаковою загальною вартістю 645 600,00грн (див.рис.рис.6,7).

№	Найменування товару	Одиниця виміру	Кількість	Ціна за одиницю, грн. без ПДВ	Ціна за одиницю, грн. з ПДВ*	Загальна вартість, грн. з ПДВ*
1	Тягач паровий (креслення Д10.22.01.1)	шт	50	3 912,00	4 500,00	195 600,00
2	Головка паровий (креслення 14Д.40.22.02.1)	шт	50	4 500,00	5 250,00	225 000,00
3	Вестовка (креслення 14Д.40.22.16Б.)	шт	50	4 500,00	5 250,00	225 000,00
Вартість пропозиції						645 600,00
Вартість пропозиції з ПДВ						645 600,00

Вартість пропозиції з ПДВ 645 600,00 грн. Шістьсот сорок п'ять тисяч шістьсот грн. 00 копійок з ПДВ

Директор
ТОВ «РОТОРМАШ»

С.В. Кривоносенко

Телефон: (057) 790-70-26
E-mail: rosh@office.rotormash.biz

Рис.6. Копія тендерної пропозиції ТОВ «Науково-виробнича фірма «Ротормаш».

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЕКСПОТРЕЙД КОМПАНІ»

Адреса: 61001, м. Львів

Код ЄДРПОУ

Тендерна пропозиція

Ми, ТОВ «ЕКСПОТРЕЙД КОМПАНІ», надсилаємо цю пропозицію для підписання договору на закупівлю Запасних частин до тепловозів М62 Код ДК 016 2010 – 30.20.4 (Частини залізничних локомотивів, трамвайних моторних вагонів і рухомого складу; кріплення та арматура і інші частини, механізми управління рухом) Код ДК 021.2015 – 34631000-9 (Частини локомотивів чи рухомого складу) згідно з Технічною специфікацією (Додаток №5) Замовника торгів.

Визначивши тендерну документацію і технічні вимоги (далі – ТВ), на виконання зазначеного вище, ми, уповноважені на підписання Договору, маємо можливість та погоджуємося виконати вимоги Замовника та Договору на умовах, зазначених у цій пропозиції, за цінами, вказаними в таблиці.

№ з/п	Найменування товару	Одиниця виміру	Кількість	Ціна за одиницю, грн. без ПДВ	Ціна за одиницю, грн. з ПДВ*	Загальна вартість, грн. з ПДВ*
1	Тягач паровий (креслення Д10.22.01.1)	шт	50	3 912,00	4 500,00	195 600,00
2	Головка паровий (креслення 14Д.40.22.02.1)	шт	50	4 500,00	5 250,00	225 000,00
3	Вестовка (креслення 14Д.40.22.16Б.)	шт	50	4 500,00	5 250,00	225 000,00
Вартість пропозиції						645 600,00
Вартість пропозиції з ПДВ						645 600,00

Вартість пропозиції з ПДВ 645 600,00 грн. Шістьсот сорок п'ять тисяч шістьсот грн. 00 копійок з ПДВ

Директор
ТОВ «ЕКСПОТРЕЙД КОМПАНІ»

Сидоренко А.О.

1. Ціна за одиницю, вказана в таблиці, включає витрати на транспортування, навантаження, страхування та інші витрати, пов'язані з виконанням умов.

2. Ціна за одиницю, вказана в таблиці, включає витрати на транспортування, навантаження, страхування та інші витрати, пов'язані з виконанням умов.

3. Ціна за одиницю, вказана в таблиці, включає витрати на транспортування, навантаження, страхування та інші витрати, пов'язані з виконанням умов.

Рис.7. Копія тендерної пропозиції ТОВ «Експотрейд Компані».

(24) Учасники оформили довідки про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі (згідно до вимог статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі») з однаковим змістом та формою, хоча замовник не надавав жодних зразків та шаблонів цих довідок. (див.рис.8,9).

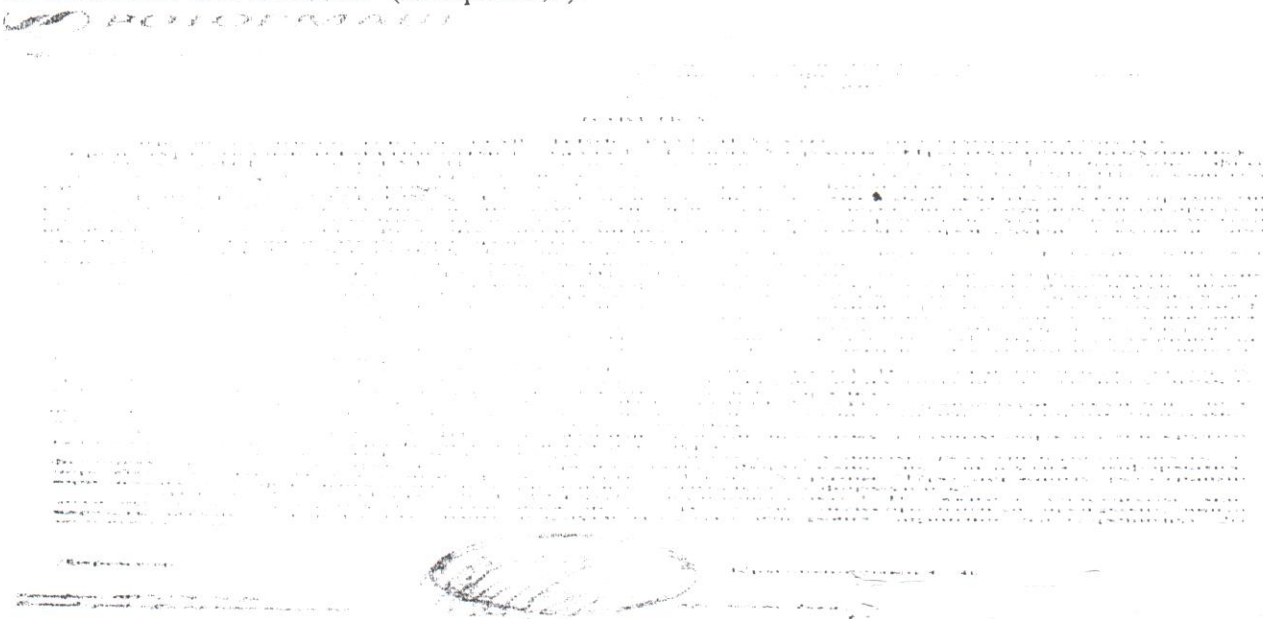


Рис.8 Копія довідки ТОВ «Науково-виробнича фірма «Ротормаш».

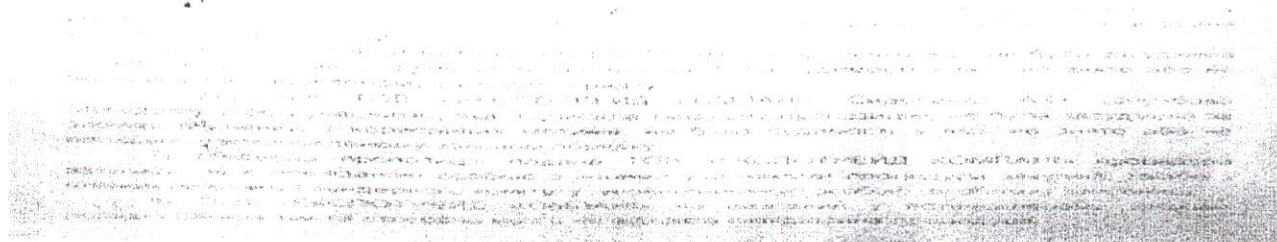


Рис.9 Копія довідки ТОВ «Експоттрейд Компані».

(25) Між ТОВ «НВФ Ротормаш» і ТОВ «Експоттрейд Компані» існують тісні господарські стосунки, які підтверджуються низкою укладених договорів:

- Договір поставки від 25.01.2017 року №48;
- Договір надання послуг по капітальному ремонту лінійного обладнання від 28.12.2016 року №54;

- Договір надання послуг по капітальному ремонту обладнання від 01.03.2016 року №174.

При цьому необхідно зазначити, що відповідно до договору поставки від 25.01.2017 року №48 – Постачальником товару є ТОВ «Експотрейд Компані», тобто на час проведення закупівлі ТОВ «Експотрейд Компані» не мало договору з ТОВ «НВФ Ротормаш» на поставку товару, який був предметом закупівлі..

(26) Оскільки основним критерієм вибору переможця (за кількістю балів) у торгах є ціна, спеціалісти здійснили аналіз цінових пропозицій учасників. Аналіз цінової поведінки учасників торгів вказує на те, що цінова пропозиція ТОВ «Експотрейд Компані» формувалась з урахуванням цінової пропозиції ТОВ «НВФ Ротормаш», оскільки учасники запропонували абсолютно однакові ціни. При цьому необхідно зазначити, що ТОВ «НВФ Ротормаш» листом від 02.08.2017 року №356 повідомило про те, що одним з основних напрямів діяльності товариства є виготовлення запасних частин до рухомого складу і як завод – виробник приймає участь у закупівлях за цінами собівартості продукції, не орієнтуючись на ціни інших підприємств. ТОВ «Експотрейд Компані» листом від 26.07.2017 року повідомило про те, «що при формуванні цінової політики спирається на ціни закупівлі, а також враховує конкретні умови поставки (FCA, CPT, DAP і т.д.) та умови оплати (повна/часткова, попередня оплата, відстрочка платежу) товарів за відповідною угодою. Отже, однаковий ціновий діапазон вартості закупівлі, запропонований ТОВ «НВФ Ротормаш» та ТОВ «Експотрейд Компані», свідчить про їх попередню домовленість під час підготовки пропозицій конкурсних торгів в частині визначення цін.

(28) ТОВ «НВФ Ротормаш» та ТОВ «Експотрейд Компані» використовують одні і ті ж телефони. Зокрема, на довідках ТОВ «НВФ Ротормаш» в лівому нижньому кутку зазначається телефон (057)-779-79-26, на документах ТОВ «Експотрейд Компані» також вказується телефон (057)-779-79-26 (див.рис.рис. 10;11).

Телефон: (057)779-79-26

E-mail: post-office@rotormash.biz

проспект.П.

ЕГРПОУ

ИНН

Рис.10 Витяг з документу ТОВ «НВФ Ротормаш»

E-MAIL: EXPO@TRADE-OFFICE.NET

ТЕЛЕФОН: (057)779-79-26

(095)808-78-23

Рис.11 Витяг з документу ТОВ «Експотрейд Компані».

(29) Додатково зазначаємо, що ТОВ «НВФ Ротормаш» та ТОВ «Експотрейд Компані» приймали участь у трьох одних інших закупівлях: UA-2016-12-20-000652-а; UA-2016-12-14-000550-с та Частини залізничних локомотивів чи рухомого складу ДК 016:2010-30.20.40-30.00. Код 021:2015 – 34631000-9. При цьому, переможцем торгів було ТОВ «НВФ Ротормаш», що вказує на певну системність у діях учасників торгів.

5. ВИСНОВКИ

(30) На підставі аналізу дій учасників торгів ТОВ «Науково-виробнича фірма Ротормаш» та ТОВ «Експотрейд Компані» встановлено однаковість (тотожність) пропозицій конкурсних торгів та нехарактерну для таких випадків схожість у структурі та текстовому змісті, використання однакових телефонів тощо. Крім того, один з учасників торгів зазначив на декларації постачальника ідентифікаційний код конкурента у торгах та адресу учасника-конкурента. Учасники торгів надали тендерні пропозиції з зазначенням однакової загальної вартості товарів, які є предметом закупівлі «Код ДК016:2010 – 30.20.4, код ДК021:2015 – 34631000-9 «запасні частини до тепловозів М62».

(31) Наведене свідчить про те, що дії ТОВ «Науково-виробнича фірма Ротормаш» та ТОВ «Експотрейд Компані» щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю «Код ДК016:2010 – 30.20.4, код ДК021:2015 – 34631000-9 «запасні частини до тепловозів М62» є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.

(32) Листом від 06.11.2017 №497 ТОВ «НВФ «Ротормаш» надало заперечення на подання №101/Зпв про попередні висновки у справі №2-01-15/2017р. Зокрема, ТОВ «НВФ «Ротормаш» вважає, що доводи, викладені у поданні є необґрунтованими, безпідставними, подання не містить жодних доказів наявності антиконкурентних узгоджених дій:

(33) «незважаючи на те, що Тендерною документацією вимоги до форми та змісту даного документу не встановлені, порядок оформлення декларації постачальника (виробника) встановлені ДСТУ ISO/NTC 17050-1:2006, ДСТУ ISO/NTC 17050-2:2006. Оцінка відповідності. Декларація постачальника про відповідність. Так, Додаток А2 ДСТУ ISO/NTC 17050-1:2006 містить приклад форми декларації про відповідність. Даний документ є документом загального доступу та міститься у вільному доступі в мережі Інтернет».

(34) Зазначене спростовується наступним:

- ТОВ «Експотрейд Компані» не здійснювало реалізації товару, який був предметом закупівлі і не є виробником цього товару.
- В декларації постачальника про відповідність ТОВ «Експотрейд Компані» зазначило ідентифікаційний код ЄДРПОУ , який належить переможцю закупівлі ТОВ «НВФ «Ротормаш», а у пункті 5 «Постачальник» вказало адресу, яка відповідає місцезнаходженню ТОВ «НВФ «Ротормаш»

колишня назва вулиця чя

). Наведене свідчить про те, що декларацію постачальника про відповідність ТОВ «Експотрейд Компані» оформляло, маючи за зразок декларацію постачальника про відповідність ТОВ «НВФ «Ротормаш».

(35) «Стосовно схожості за змістом і формою довідки про рік виготовлення гарантійного терміну експлуатації та найменування виробника... ТОВ «НВФ «Ротормаш» є виробником продукції, яка була предметом даної закупівлі, на підтвердження чого у складі тендерної пропозиції було надано паспорта на товар, креслення. У зв'язку з цим підприємство-виробник самостійно визначає технічні характеристики, гарантійні зобов'язання щодо товару власного виробництва... Із аналізу довідок про рік виготовлення, гарантійного терміну експлуатації та

найменування виробника ТОВ «НВФ «Ротормаш» та ТОВ «Експотрейд Компані» вбачається наявність різного стилю оформлення документу, а саме:

- Різний вид шрифту, що застосовується при оформленні тексту;
- В довідці ТОВ «НВФ «Ротормаш» є адресат...;
- Довідка ТОВ «НВФ «Ротормаш» має номер та дату створення, що відсутнє у довідці ТОВ «Експотрейд Компані»;
- У довідках по-різному зазначені та розташовані підписанти».

(36) Зазначене спростовується наступним: схожість в оформленні – це схожість змісту довідки, а не стиль її оформлення. Крім того, оскільки, ТОВ «Експотрейд Компані» не є виробником та не здійснює реалізації товару, що був предметом закупівлі, товариство не володіє інформацією щодо технічних характеристик та гарантійних зобов'язань зазначеного товару. Таку інформацію ТОВ «Експотрейд Компані» може отримати тільки у виробника. Отже, оформляючи зазначену довідку, ТОВ «Експотрейд Компані» використовувало, як зразок, довідку ТОВ «НВФ «Ротормаш».

(37) «Стосовно формування ціни тендерної пропозиції:

Формування ціни на товар ТОВ «НВФ «Ротормаш» здійснювалася під впливом багатьох факторів: затратами на виробництво товару (придбання сировини, оплата заробітної плати, адміністративні витрати (оренда виробничих, офісних приміщень, обладнання тощо), співвідношення рівня цін та попиту на даний товар, умовами поставки даного товару контрагенту (умови постачання (доставка за рахунок продавця чи покупця)...». Також, ТОВ «НВФ «Ротормаш» вказує на те, що учасники можуть зазначати однакову ціну в своїх тендерних пропозиціях, а саме «У разі якщо учасники подали пропозиції з однаковим значенням ціни, першим в електронному аукціоні пониження ціни буде здійснювати учасник, який подав свою пропозицію пізніше...».

(38) Необхідно зазначити, що в зазначених торгах пониження ціни не відбувалося. Крім того, наведене пояснення, а також те, яке Товариство надавало у відповіді на запит ЛОТВ АМКУ (про участь у закупівлях за цінами собівартості продукції) підтверджує, що учасники не могли надати абсолютно однакові тендерні пропозиції.

(39) Щодо оформлення довідок ТОВ «НВФ «Ротормаш» вказує на різний стиль оформлення та різні шрифти.

(40) Зазначаємо, що у поданні про попередні висновки зазначалося на схожість оформлення довідок за змістом, а не стилем оформлення.

(41) В наданих запереченнях, ТОВ «НВФ «Ротормаш» вказує на те, «що наявність договірних відносин між учасниками не може свідчити про узгодженість в їх діях в момент участі у даній публічній закупівлі».

(42) Зазначене спростовується наступним: існування господарських зв'язків між ТОВ «НВФ «Ротормаш» та ТОВ «Експотрейд Компані» щодо купівлі - продажу продукції, в тому числі продукції, яка є предметом Закупівлі, вказує на те, що Учасники обізнані щодо поведінки один одного та не виступають як повноцінні (незалежні) конкуренти у процедурі Закупівлі.

(43) ТОВ «НВФ «Ротормаш» вказує на те, що «норми чинного законодавства України встановлюють, що «Вітчизняні та іноземні учасники всіх форм власності та організаційно-правових форм беруть участь у процедурах закупівель на рівних умовах»... діюче законодавство України ...не встановлюють обмеження щодо спільної участі декількох учасників одних і тих самих закупівлях... ».

(44) Спеціалісти ЛОТВ АМКУ проаналізували закупівлі, в яких брали участь ТОВ «НВФ «Ротормаш» та ТОВ «Експотрейд Компані». У всіх цих закупівлях

переможцем було ТОВ «НВФ «Ротормаш», що вказує на певну системність у діях учасників торгів. Додатково зазначаємо, що кожний окремих пункт подання про попередні висновки у справі не визначається як порушення законодавства про захист економічної конкуренції, а враховується сукупність обставин, які свідчать про узгоджену поведінку між учасниками торгів.

(45) ТОВ «Експоттрейд Компані» листом від 08.11.2017 року №57 надало заперечення на подання про попередні висновки у справі від 04.10.2017 року №101/ЗПВ, а саме:

«1.3 приводу закінчення терміну дії декларацій постачальника, який у Товариства та Контрагента співпадає на останній день цього року, є досить логічним явищем, так як обидві сторони підписують документ, зокрема договір приєднання в односторонньому порядку, тобто «Проект договору про закупівлю», який має строк дії до 3.12.2017 р. З цього вбачається, що буде досить логічним співпадання строку дії декларації постачальника про відповідність зі строком дії Проекту Договору про закупівлю.

2.Щодо пункту 4 Декларації постачальника про відповідність №23 від 24.10.2016р. зазначаємо наступне, Товариство має основний вид діяльності неспеціалізована оптова торгівля (код КВЕД 46.90). З цього вбачається, що товариство не є заводом-виробником та щоб поставити необхідний товар сперш за все Товариство повинно придбати його. На сьогоднішній день Товариство є офіційним дилером Товариства з обмеженою відповідальністю «Науково-виробнича фірма «РОТОРМАШ». Якщо б у вищезазначеному тендері Товариство обрали переможцем, то ми здійснювали б закупівлю товару необхідного для Замовника у ТОВ «НВФ «РОТОРМАШ», що не заборонено чинним законодавством та ні в якому разі не свідчить про узгоджену поведінку.

3.Щодо пункту 5 Декларації постачальника про відповідність №23 від 24.10.2016р. зазначаємо наступне, за адресою, зазначеною у декларації, закріплено багато складських приміщень, які розташовані на великій промисловій зоні у м.Харкові. Одне із таких складських приміщень Товариство орендує на території промислової зони у Товариства з обмеженою відповідальністю «СТАЛЬМІСТ», на якій розташовано ТОВ «НВФ «РОТОРМАШ». Для цього ж, слід зазначити що адреса

є місцем масової реєстрації юридичних осіб, що ще раз доводить про те, що дана адреса закріплена за територією на якій знаходиться велика промислова зона та спростовує твердження Відділення щодо узгодженої поведінки учасників торгів.

4.Щодо зазначеного коду ЄДРПОУ в декларації відповідності, який належить Контрагенту, повідомляємо, що даний запис був здійснений із-за випадкової необачності. Крім того в оформленій тендерній документації, яку подало Товариство для участі у торгах, така помилка лише одна та абз. 3 ч.3 ст. 22 Закону України «Про публічні закупівлі» (далі за текстом – Закон) передбачено, що формальними (несуттєвими) вважаються помилки, що пов'язані з оформленням тендерної пропозиції та не впливають на зміст пропозиції. А саме- технічні помилки та описки.

(46) Зазначаємо, що на час проведення закупівлі ТОВ «Експоттрейд Компані» не здійснювало реалізації товару, який був предметом закупівлі і не було виробником цього товару. В декларації постачальника про відповідність ТОВ «Експоттрейд Компані» зазначило ідентифікаційний код ЄДРПОУ, який належить переможцю закупівлі ТОВ «НВФ «Ротормаш», а у пункті 5 «Постачальник» вказало адресу, яка відповідає місцезнаходженню ТОВ «НВФ «Ротормаш» -

(колишня назва вулиця

Зазначені помилки не можуть бути просто опискою, оскільки ідентифікаційні коди учасників торгів відрізняються і у всіх інших документах вказується юридична адреса ТОВ «Експоттрейд Компані». Такі описки можна пояснити тільки тим, що декларацію постачальника про відповідність ТОВ «Експоттрейд Компані» оформляло, маючи за зразок декларацію постачальника про відповідність ТОВ «НВФ «Ротормаш».

(47) «стосовно доводів та припущень зазначених у Поданні в пункті 22 розділу 5 «Аналіз нецінової поведінки відповідачів» можемо зазначити наступне: як зазначалося раніше, Товариство не є заводом-виробником та беручи до уваги основний вид діяльності Товариства, щоб поставити Замовнику товар необхідно його придбати у ТОВ «НВФ «РОТОРМАШ». Попередньо Товариство відправляло Контрагенту запит щодо можливості поставити товар який зазначено у довідці, а також ставити питання про рік виготовлення та гарантійний термін експлуатації. У відповідь на запит ТОВ «НВФ «РОТОРМАШ» вказало відомості приблизно у такій таблиці та в такій послідовності, звідки Товариство і взяло ці відомості, що зазначені в Довідці.

...стосовно доводів зазначених в Поданні в пункті 23, 27 та 28 розділу 5 «Аналіз нецінової поведінки відповідачів» зазначаємо наступне, так як основним видом діяльності Товариства є неспеціалізована оптова торгівля згідно ДК 009:2010 КВЕД 46.90 та Товариство не є заводом-виробником, то є достатньо логічною обставина, що Товариству необхідно придбати товар, який є предметом закупівлі, щоб здійснити поставку замовнику. Відсутність товару (який є предметом закупівлі, щоб здійснити поставку замовнику. Відсутність товару (який є предметом закупівлі) в даних, які надані в табличних формах Товариством листом №49 від 26.07.2017р. у відповідь на запит Відділення, зокрема дані про динаміку цін реалізації товарів / послуг за період з січня 2016 року по березень 2017 року, пояснюється тим, що вид діяльності Товариства відповідає коду КВЕД ДК 009:2010 46.90 КВЕД. Цей клас включає оптову торгівлю різним асортиментом товарів без будь-якої визначеної спеціалізації та у ТОВ «Експоттрейд Компані» майже відсутній постійний асортимент реалізованого товару / послуг (однакового товару/послуг) тому і відсутній товар який є предметом закупівлі, так як він раніше не постачався Контрагентом, так як в цьому не виникла проблема. Відсутність товару (який є предметом закупівлі) в даних, не є порушенням жодного чинного закону або іншого нормативно-правового акту та в цілому ця обставина жодним разом не вказує на узгоджені дії учасників торгів».

(48) Цим поясненням ТОВ «Експоттрейд Компані» підтвердило те, що учасники володіли інформацією про участь один одного у торгах, на час проведення закупівлі не здійснювало реалізації товару, який був предметом закупівлі, а також не володіло інформацією щодо характеристик та цін зазначеного товару.

(49) «При формуванні цінової політики ТОВ «Експоттрейд Компані» спирається на ціни закупівлі, а також враховує конкретні умови поставки (ЕХА, FKA, CPT, DAP і т.д.) та умов оплати (повна/часткова попередня оплата, відстрочка платежу) товарів за відповідною угодою.

Товариство придбає товар у Контрагента, при цьому останній для Товариства робить дилерську знижку, яка передбачена угодою щодо співробітництва між ТОВ «НВФ «РОТОРМАШ» та ТОВ «Експоттрейд Компані». Така дилерська знижка передбачена на підставі угоди та того, що Товариство є добросовісним контрагентом, зокрема в частині своєчасного виконання зобов'язань,

які передбачені договорами за якими ТОВ «НВФ «РОТОРМАШ» та ТОВ «Експотрейд Компані» співпрацюють.

Тендерна пропозиція на загальну вартість 645 600,00 грн. формувалась з урахуванням наступних заходів : 1)ціни за якими буде придбано товар та з урахуванням дилерської знижки; 2)внутрішніх витрат, які будуть понесені при постачанні товару (у т.ч. витрати транспортування товару), так як за умовами договору від Замовника умови поставки є DAP (згідно Інкотермс -2010); 3)очікуваного прибутку, який Товариство планувало отримати у разі перемоги у торгах та поставки необхідного товару Замовнику.». •

(50) Наведене спростовується наступним: на час проведення закупівлі ТОВ «Експотрейд Компані» не придбавало товар, який був предметом закупівлі, у ТОВ «НВФ «РОТОРМАШ», відповідно не володіло інформацією щодо знижки, яку йому може надати виробник (документи, які підтверджують наведене знаходяться у матеріалах справи). Відповідно до отриманої інформації, ТОВ «Експотрейд Компані» в цінову пропозицію, крім закупівельної ціни та витрат на постачання товару, закладає прибуток, тоді як у матеріалах справи наявна інформація, що ТОВ «НВФ «РОТОРМАШ», як виробник, приймає участь у торгах за ціною собівартості продукції. Саме тому цінові пропозиції не можуть співпадати.

(51) «...відповідно до ч.1 ст. 5 Закону, вітчизняні та іноземні учасники всіх форм власності та організаційно-правових форм беруть участь у процедурах закупівель на різних умовах. Участь у торгах названих в пункті 25, жодним нормативно-правовим актом не заборонена. Обидві сторони без перешкод можуть зайти на відповідні сайти на яких Замовники розміщують інформацію про проведення закупівель, тому та обставина, що Товариство та Контрагент були учасниками одних і тих самих тендерів, є досить нормальним явищем. Проте твердження щодо узгодженої поведінки учасників торгів з доводів зазначених в пункті 25 Подання є припущенням.

(52) У всіх закупівлях, де брали участь ТОВ «НВФ «РОТОРМАШ» та ТОВ «Експотрейд Компані», переможцем ставало ТОВ «НВФ «Ротормаш», що вказує на певну системність у діях учасників торгів. Крім того при встановленні порушення законодавства про захист економічної конкуренції враховується не окремий факт, а сукупність обставин, які свідчать про узгоджену поведінку між учасниками торгів.

(53) Таким чином, сукупність вищенаведених обставин свідчить про те, що узгодження ТОВ «НВФ «РОТОРМАШ» та ТОВ «Експотрейд Компані» своїх пропозицій усунуло конкуренцію та змагальність між ними, чим порушило право Замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції.

(54) Відповідно до листа від 03.04.2017р. №7-574 наданого Головним управлінням ДФС у Харківській області, розмір доходів (виручки) учасників торгів за 2016р. становить:

- ТОВ «Науково-виробнича фірма Ротормаш» – _____ тис. грн.;
 - ТОВ «Експотрейд Компані» – _____ тис. грн.
- (55) При визначенні розміру штрафу враховано наступні обставини:
- ТОВ «Науково-виробнича фірма Ротормаш» та ТОВ «Експотрейд Компані» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, у вигляді антиконкурентних узгоджених дій вчинили вперше;
 - ТОВ «Науково-виробнича фірма Ротормаш» та ТОВ «Експотрейд Компані» не визнали факт вчинення порушення.

5. ВИСНОВКИ

- (56) Згідно зі статтею 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод в будь-якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (57) 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.
- (58) Отже, схожість в оформленні документів, використання однакових номерів телефонів, наявність тісних господарських відносин, зазначення у документі одного учасника ідентифікаційного коду та адреси іншого учасника (конкурента) закупівлі у своїй сукупності вказує на те, що ТОВ «Науково-виробнича фірма Ротормаш» та ТОВ «Експоттрейд Компані» на стадії підготовки своїх тендерних пропозицій були обізнані щодо конкурсних пропозицій один одного, що дозволило їм забезпечити перемогу у торгах певному суб'єкту господарювання, а саме: ТОВ «Науково-виробнича фірма Ротормаш», а другий учасник – ТОВ «Експоттрейд Компані» брав участь у торгах у якості технічного учасника.
- (59) Враховуючи викладене, керуючись статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 23 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України:

ПОСТАНОВИЛА:

(60) Визнати дії ТОВ «Науково-виробнича фірма Ротормаш» та ТОВ «Експоттрейд Компані» щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю «Код ДК016:2010 – 30.20.4, код ДК021:2015 – 34631000-9 «запасні частини до тепловозів М62», порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.

1. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 60, накласти на ТОВ «Науково-виробнича фірма Ротормаш» штраф у розмірі 64500 грн.
2. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 60, накласти на ТОВ «Експоттрейд Компані» штраф у розмірі 64500 грн.

Суб'єкти господарювання зобов'язані сплатити штраф у двомісячний строк з дня отримання рішення про накладення штрафу.

Згідно з частиною першою статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у разі незгоди з зазначеним рішенням, Відповідач має право оскаржити рішення органів Антимонопольного комітету повністю або частково до Господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення. Цей строк не може бути відновлено.

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

Голова колегії

Р. Лещишин