



# ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

## РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

від «28» травня 2020р.

Львів

№ 63/45-р/к

Справа №63/3-01-14-2020

Товариство з обмеженою відповідальністю «Машбудінвест» [REDACTED] та Публічне акціонерне товариство «Кременчуцький сталеливарний завод» [REDACTED]

взяли участь

у торгах на закупівлі: «Рама бокова, балка надресорна» «Код ДК 021-2015 (CPV) : 34630000-2 - Частини залізничних або трамвайних локомотивів чи рейкового рухомого складу; обладнання для контролю залізничного руху» (Ідентифікатор закупівлі UA-2017-06-02-001282-a); «Рама бокова, балка надресорна» «Код ДК 021-2015 (CPV) : 34630000-2 - Частини залізничних або трамвайних локомотивів чи рейкового рухомого складу; обладнання для контролю залізничного руху» (Ідентифікатор закупівлі UA-2017-08-03-000235-a); «Рама бокова, балка надресорна» «Код ДК 021-2015 (CPV) : 34630000-2 - Частини залізничних або трамвайних локомотивів чи рейкового рухомого складу; обладнання для контролю залізничного руху» (Ідентифікатор закупівлі UA-2017-09-14-000435-a). При цьому Товариство з обмеженою відповідальністю «Машбудінвест» та Публічне акціонерне товариство «Кременчуцький сталеливарний завод» узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у тендерах.

За результатами розгляду справи №63/3-01-14-2020 такі дії Товариства з обмеженою відповідальністю «Машбудінвест» та Публічного акціонерного товариства «Кременчуцький сталеливарний завод», визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено сукупний штраф: на Товариство з обмеженою відповідальністю «Машбудінвест» – 204000 грн.; на Публічне акціонерне товариство «Кременчуцький сталеливарний завод» – 204000 грн.

Відповідно до п.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 Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи

№63/3-01-14-2020 про порушення Товариством з обмеженою відповідальністю «Машбудінвест» та Публічним акціонерним товариством «Кременчуцький сталеливарний завод» законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (надалі – Закон), та подання Третього відділу досліджень та розслідувань від 20.03.2020 № 63-03/51п

## **ВСТАНОВИЛА:**

### **1. Предмет справи**

(1) Антиконтурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів під час проведення:

- Філією «Стрийський вагоноремонтний завод» ПАТ «Українська залізниця» відкритих торгів на закупівлю - «Рама бокова, балка надресорна» «Код ДК 021-2015 (CPV) : 34630000-2 - Частини залізничних або трамвайних локомотивів чи рейкового рухомого складу; обладнання для контролю залізничного руху» (Ідентифікатор закупівлі UA-2017-06-02-001282-а) Торги 1;
- Філією «Стрийський вагоноремонтний завод» ПАТ «Українська залізниця» відкритих торгів на закупівлю - «Рама бокова, балка надресорна» «Код ДК 021-2015 (CPV) : 34630000-2 - Частини залізничних або трамвайних локомотивів чи рейкового рухомого складу; обладнання для контролю залізничного руху» (Ідентифікатор закупівлі UA-2017-08-03-000235-а) Торги 2;
- Філією «Стрийський вагоноремонтний завод» ПАТ «Українська залізниця» відкритих торгів на закупівлю - «Рама бокова, балка надресорна» «Код ДК 021-2015 (CPV) : 34630000-2 - Частини залізничних або трамвайних локомотивів чи рейкового рухомого складу; обладнання для контролю залізничного руху» (Ідентифікатор закупівлі UA-2017-09-14-000435-а) Торги 3.

### **2. Відповідачі**

(2) Відповідачами у справі (далі - Відповідачі) є:

(3) Товариство з обмеженою відповідальністю «Машбудінвест» [REDACTED] (далі ТОВ «Машбудінвест»).

(4) Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основними видами діяльності ТОВ «Машбудінвест» є неспеціалізована оптова торгівля (КВЕД 46.90), оптова торгівля металами та металевими рудами (код КВЕД 46.72), оптова торгівля відходами та брухтом.

(5) ТОВ «Машбудінвест» є юридичною особою, яка діє на підставі Статуту.

(6) Товариству присвоєно ідентифікаційний номер [REDACTED].

(7) Таким чином, ТОВ «Машбудінвест» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

(8) Публічне акціонерне товариство «Кременчуцький сталеливарний завод»

(9) Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основними видами діяльності ПАТ «КСЗ») є виробництво залізничних локомотивів та рухомого складу (КВЕД 30.20), виробництво чавуну сталі та феросплавів (КВЕД 24.10), лиття сталі (КВЕД 24.52).

(10) ПАТ «КСЗ» є юридичною особою, яка здійснює діяльність на підставі статуту.

(11) ПАТ «КСЗ» присвоєно ідентифікаційний код юридичної особи

(12) Таким чином, ПАТ «КСЗ» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

### 3. Процесуальні дії

(13) За ознаками вчинення ПАТ «КСЗ» та ТОВ «Машбудінвест» порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої, статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді анти конкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів Торгів 1-3, адміністративною колегією Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 20.02.2020 №15рп/к про початок розгляду справи №63/3-01-14-2020.

(14) Листом від 21.02.2020 №63-02/817 надіслано ПАТ «КСЗ» розпорядження адміністративної колегії Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 120.02.2020 №63/20-рп/к про початок розгляду справи №63/3-01-4-2020.

(15) Листом від 21.02.2020 №63-02/816 надіслано ТОВ «Машбудінвест» розпорядження адміністративної колегії Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 120.02.2020 №63/20-рп/к про початок розгляду справи №63/3-01-4-2020.

### 4.ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

#### Торги 1:

(16) Філія Стрийський вагоноремонтний завод» ПАТ «Українська залізниця» у 2017 році провела відкриті торги на закупівлю - «Балки надресорні та рами бокові» (Ідентифікатор закупівлі UA-2017-06-02-001282-а).

(17) Строк подання пропозиції конкурсних торгів (дата та час): до 19 червня 2017 року;

(18) Дата розкриття пропозицій конкурсних торгів (дата та час): 20 червня 2017 року; 15:15.

(19) Відповідно до реєстру тендерних пропозицій для участі у торгах надали пропозиції наступні суб'єкти господарювання:

- Товариство з обмеженою відповідальністю «Машбудінвест» [REDACTED] з остаточною ціною пропозицією – 3 626 208,00 грн.
- Публічне акціонерне товариство «Кременчуцький сталеливарний завод» [REDACTED] з остаточною ціною пропозицією – 3 591 000,00 грн.
- ТОВ «АЗОВМАШ» [REDACTED] з остаточною ціною пропозицією – 3 564 000,00 грн.

(20) За результатами проведеного аукціону найбільш економічно вигідною визнано пропозицію ТОВ «АЗОВМАШ» [REDACTED] з ціною пропозицією – 3 564 000,00 грн.. Відповідно до протоколу розкриття – пропозиції ТОВ «Машбудінвест» і ПАТ «КСЗ» не розглядалася.

## Торги 2

(21) Філія «Стрийський вагоноремонтний завод» ПАТ «Українська залізниця» у 2017 році провела відкриті торги на закупівлю - «Балки надресорні та рами бокові» (Ідентифікатор закупівлі UA-2017-08-03-000235-a).

(22) Строк подання пропозиції конкурсних торгів (дата та час): до 18.08.2017 17:00;

(23) Дата розкриття пропозицій конкурсних торгів (дата та час): 21.08.2017 15:56.

(24) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у торгах надали пропозиції наступні суб'єкти господарювання:

- Товариство з обмеженою відповідальністю «Машбудінвест» [REDACTED] з остаточною ціною пропозицією – 3 626 208,00 грн.
- Публічне акціонерне товариство «Кременчуцький сталеливарний завод» [REDACTED] з остаточною ціною пропозицією – 3 564 000,00 грн.

(25) За результатами проведеного аукціону найбільш економічно вигідною визнано пропозицію ПАТ «КСЗ» [REDACTED] з ціною пропозицією – 3 564 000,00 грн.. Відповідно до протоколу розкриття – пропозиції ТОВ «Машбудінвест» не розглядалася.

### Торги 3

(26) Філія «Стрийський вагоноремонтний завод» ПАТ «Українська залізниця» у 2017 році провела відкриті торги на закупівлю - «Балки надресорні та рами бокові» (Ідентифікатор закупівлі UA-2017-09-14-0002435-а).

(27) Строк подання пропозиції конкурсних торгів (дата та час): до 19.09.2017 17:00

(28) Дата розкриття пропозицій конкурсних торгів (дата та час): 02.10.2017 13:33;

(29) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у торгах надали пропозиції наступні суб'єкти господарювання :

- Товариство з обмеженою відповідальністю «Машбудінвест» [REDACTED] з остаточною ціною пропозицією – 3 626 208,00 грн.
- Публічне акціонерне товариство «Кременчуцький сталеливарний завод» (далі – ПАТ «КСЗ») [REDACTED] з остаточною ціною пропозицією – 3 564 000,00 грн.

(30) За результатами проведеного аукціону найбільш економічно вигідною визнано пропозицію ПАТ «КСЗ» [REDACTED] з ціною пропозицією – 3 564 000,00 грн.. Відповідно до протоколу розкриття – пропозиції ТОВ «Машбудінвест» не розглядалася.

#### 5. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

(31) Аналіз інформації та матеріалів, отриманих Львівським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) під час розслідування Справи засвідчив, що ПАТ «КСЗ» та ТОВ «Машбудінвест» узгодили між собою умови участі у Торгах № 1-3. Зазначене підтверджується наступним.

##### 5.1 Спільність інтересів Відповідачів

(32) Пропозиції Відповідачів, надані для участі у Торгах 1-3, містять у своєму складі копії одних і тих же сертифікатів якості:

- Паспорти (сертифікати якості) від 18.04.2017 №2818 року та від 13.04.2017 №5489 року. Зазначені сертифікати якості датовані однією датою та з однаковими номерами.
- Сертифікати відповідності на товар виробником якого є ПАТ «КСЗ», зареєстровані в реєстрі за № UA 1.098.0000713-17 та № UA 1.098.0000714-17.

(33) Крім того, Відповідачі у складі своїх тендерних пропозицій Торгів 1-3 надали документи виготовлені на фірмовому бланку ПАТ «Кременчуцький сталеливарний завод», адресовані тендерному комітету філії «Стрийський вагоноремонтний завод» ПАТ «Українська залізниця», які є ідентичні за змістом:

- листи «про креслені деталі «Балка надресорна»7020.00.001»: від 25.05.2017 року № 40-13/431, від 15.06.2017 № 40-13/874 (Торги 1), від 27.09.2017 №40-13/1698 та від 14.08.2017 №40-13/1529 (Торги 2), від 14.08.2017 № 4013/1529 та від 14.08.2017 № 4013/1529 (Торги 3);
- листи про відсутність креслень для деталей «Рама бокова» та «Балка надресорна», адресовані тендерному комітету філії «Стрийський вагоноремонтний завод» ПАТ «Українська залізниця» від 25.05.2017 року № 40-13/432, від 15.06.2017 № 40-13/872 (Торги 1), від 27.09.2017 №40-13/1696 та від 14.08.2017 №40-13/1530 (Торги 2), від 14.08.2017 № 4013/1530 та від 14.08.2017 № 4013/1530 (Торги 3).

(34) У складі тендерних пропозицій Торгів 1-3 ПАТ «КСЗ» та ТОВ «Машбудінвест» надали копії договорів про надання послуг з інспекторського контролю продукції датовані одною і тою самою датою, з однаковим номером та однаковим текстом, від 15.11.2016 року № 40-16/600.

(35) Необхідно зазначити, що у складі тендерних пропозицій ТОВ «Машбудінвест» (Торги 1-3) міститься оригінал договору про надання послуг з інспекторського контролю від 15.11.2016 року № 40-16/600, тоді як тендерні пропозиції ПАТ «КСЗ» містять копії договорів про надання послуг з інспекторського контролю від 15.11.2016 року № 40-16/600.

(36) Зазначаємо, що Договір про надання послуг з інспекторського контролю, підписаний між ПАТ «КСЗ» та ПАТ «Українська залізниця». Саме тому, оригінал зазначеного договору повинен знаходитись в пакеті документів ПАТ «КСЗ» а не в конкурента ТОВ «Машбудінвест».

(37) Для участі у Торгах 1-3 ПАТ «КСЗ» видає «Сертифікат дилера» для ТОВ «Машбудінвест» на товар, який був предметом закупівель Торгів 1-3.

(38) Отже, Відповідачі запропонували на Торги 1-3 продукцію одного і того ж виробника – ПАТ «КСЗ», при чому ПАТ «КСЗ» пропонує власну продукцію, тоді як ТОВ «Машбудінвест» пропонує продукцію свого конкурента.

(39) Необхідно зазначити, що ненадання, підприємством – виробником ПАТ «КСЗ» на участь у Торгах 1-3 сертифікатів якості, сертифікатів відповідності та інших документів, зазначених у пунктах 32-34 могло бути підставою для відхилення Замовником пропозиції ТОВ «Машбудінвест», про що було відомо ПАТ «КСЗ».

(40) Отже, ПАТ «КСЗ» та ТОВ «Машбудінвест» зацікавлені в участі один одного у торгах. Така зацікавленість Відповідачів щодо участі один одного у торгах пояснюється спільністю інтересів та доводить наявність між ними антиконкурентних узгоджених дій.

## 5.2 Наявність тісних господарських відносин.

(41) ПАТ «КСЗ» та ТОВ «Машбудінвест» до/після та на час проведення Торгів 1-3 перебували у договірних відносинах.

(42) Зокрема, Відповідачі мають укладені наступні договори:

- договір зберігання від [REDACTED], який містить 25 додаткових угод на зберігання продукції на загальну суму [REDACTED]
- договір поставки від [REDACTED], який містить 18 додаткових угод на поставку товару на загальну суму [REDACTED]
- договір оренди приміщення від [REDACTED] (додаткові угоди: від [REDACTED])

(43) Вищенаведене свідчить про тривалі господарські відносини між Відповідачами, які створюють певні умови для узгодженої поведінки та, як наслідок, усувають конкуренцію між ними при участі у конкурсних торгах.

(44) Наведене у пункті 42 підтверджується виписками про рух грошових коштів, наданих АТ «ТАСКОМБАНК» листом від 05.03.2019р. №2042/47-БТ. Зокрема, між ТОВ «Машбудінвест» та ПАТ «КСЗ» здійснювалися перерахування коштів у 2017-2018 р.р. відповідно до договорів зберігання, постачання та оренди. Інформацію про проведення перерахунків наведено в таблиці 1

Таблиця 1

№	Платник	Отримувач	Сума	Призначення платежу	Дата проведення операції
1	ТОВ «Машбудінвест»	ПАТ «КСЗ»	[REDACTED]	За оренду приміщення	[REDACTED]
2	ТОВ «Машбудінвест»	ПАТ «КСЗ»	[REDACTED]	За зберігання	[REDACTED]
3	ТОВ «Машбудінвест»	ПАТ «КСЗ»	[REDACTED]	Заборгованість за раму	[REDACTED]
4	ТОВ «Машбудінвест»	ПАТ «КСЗ»	[REDACTED]	За оренду	[REDACTED]
5	ТОВ «Машбудінвест»	ПАТ «КСЗ»	[REDACTED]	За оренду	[REDACTED]

(45) Необхідно також зазначити, що відповідно до Договору оренди від [REDACTED] ПАТ «КСЗ» надає в оренду ТОВ «Машбудінвест» приміщення для ведення господарської діяльності, в тому числі як офіс, за адресою: Полтавська обл., м.Кременчук, вул. І.Приходька, 141, яка є юридичною та фактичною адресою ПАТ «КСЗ», що є підтвердженням спільної господарської діяльності.

(46) Отже, ще до/після оприлюднення Замовником оголошень про проведення Торгів 1-3 між Відповідачами існували тісні господарські відносини.

(47) Тобто, ще до/після подання Відповідачами своїх пропозицій конкурсних торгів для участі у Торгах 1-3, ТОВ «Машбудінвест» та ПАТ «КСЗ» були пов'язані тісними господарськими відносинами, що надавало їм можливість узгодити поведінку під час підготовки та проведення Торгів 1-3.

### 5.3 Надання поворотної фінансової допомоги

(48) Відповідно до інформації про перерахунок коштів між рахунками [REDACTED] (ТОВ «Машбудінвест») та [REDACTED] (ПАТ «КСЗ»), яку надало АТ «ТАСКОМБАНК» листом від 05.03. 2019 №2042/47-БТ, встановлено, що у 2017 році, в тому числі у період проведення Торгів 1-3, між Відповідачами здійснювалось повернення грошових коштів у вигляді надання фінансової допомоги на поворотній основі.

(49) Інформацію про повернення грошових коштів у вигляді надання фінансової допомоги на поворотній основі у 2017 році наведено у таблиці 2.

Таблиця 2

№	Платник	Отримувач	Сума	Призначення платежу	Дата проведення операції
1	ТОВ «Машбудінвест»	ПАТ «КСЗ»	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
2	ТОВ «Машбудінвест»	ПАТ «КСЗ»	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
3	ТОВ «Машбудінвест»	ПАТ «КСЗ»	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
4	ТОВ «Машбудінвест»	ПАТ «КСЗ»	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
5	ТОВ «Машбудінвест»	ПАТ «КСЗ»	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]

(50) Надання ТОВ «Машбудінвест» фінансової допомоги на поворотній основі ПАТ «КСЗ» протягом 2015-2017 року свідчить про єдність економічних інтересів Відповідачів та відсутність конкуренції між ними.

(51) Відповідно до пункту 14.1.257 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів



компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов'язковою до повернення.

(52) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046-1053 Цивільного кодексу України.

(53) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.

(54) Враховуючи інформацію, викладену у пунктах 48-49, взаємовідносини між ТОВ «Машбудінвест» та ПАТ «КСЗ» стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Відповідачами один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.

(55) Оскільки, за договором безпроцентної позики немає отримання прибутку у вигляді процентів, немає ніякої іншої компенсації за користування коштами, ТОВ «Машбудінвест», надавши позику ПАТ «КСЗ» з огляду на інфляційні показники та інші чинники, могло отримати замість прибутку наявний збиток.

(56) Тобто, ТОВ «Машбудінвест», вилучивши тимчасово з обороту товариства кошти, усвідомлено йде на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримки свого конкурента.

(57) 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 підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності ТОВ «Машбудінвест».

(58) Зазначене свідчить про єдність економічних інтересів Відповідачів та фінансову підтримку Відповідачами один одного в господарській діяльності, що створило умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунуло конкуренцію між ними при участі у Торгах 1-3.

#### 5.4 Пов'язаність ПАТ «Кременчуцький сталеливарний завод» з іншими суб'єктами господарювання

(59) Відповідно до інформації з Витягів ЄДРПОУ засновниками ПАТ «Кременчуцький сталеливарний завод» на момент проведення Торгів 1-3 були:

- кінцевий бенефіціарний власник - SERTACO LIMITED, [REDACTED];
- кінцевий бенефіціарний власник - DEVISAL LIMITED, [REDACTED];
- кінцевий бенефіціарний власник (контролер) – DEFANO INVESTMENTS LTD, АНДРЕАС ХАДЖНІКОЛАУ, Республіка Кіпр).

(60) Відповідно до інформації з Витягів ЄДРПОУ засновниками ПП «ОЛІС» на час проведення Торгів 1-3 були:

- кінцевий бенефіціарний власник (контролер) – Т.А.С. ОВЕРСІАС ІНВЕСТМЕНТС ЛІМІТЕД - [REDACTED];
- Т.А.С. ОВЕРСІАС ІНВЕСТМЕНТС ЛІМІТЕД (Діагору 4, КЕРМІА ХАУС, квартира/офіс 502, 1097, Нікосія, Кіпр).

(61) Відповідно до інформації з Витягів ЄДРПОУ кінцевим бенефіціарним власником (тип бенефіціарного володіння – опосередковане через юридичну особу Т.А.С. ОВЕРСІАС ІНВЕСТМЕНТС ЛІМІТЕД) ПАТ «ДНІПРОВАГОНМАШ» на час проведення Торгів 1-3 був [REDACTED].

(62) Відповідно до інформації з Витягів ЄДРПОУ кінцевим бенефіціарним власником (контролером) ТОВ «ТАС-ЛОГІСТИК» на час проведення Торгів 1-3 був [REDACTED].

(63) Відповідно до інформації з Витягів ЄДРПОУ засновниками ТОВ «Промислова група ТАС» на час проведення Торгів 1-3 були:

- кінцевий бенефіціарний власник (контролер) – [REDACTED];
- Т.А.С. ОВЕРСІАС ІНВЕСТМЕНТС ЛІМІТЕД (Діагору 4, КЕРМІА ХАУС, квартира/офіс 502, 1097, Нікосія, Кіпр).

(64) Отже, на час проведення Торгів 1-3 суб'єкти господарювання, зазначені в пунктах 59-63 були пов'язані між собою відносинами контролю через спільного кінцевого бенефіціарного власника (контролера) [REDACTED].

(65) Необхідно зазначити, що один з засновників ТОВ «Машбудінвест» - ФОРВІНКОМ ЛІМІТЕД (вул. ДІАГОРУ 4, КЕРМІА ХАУС, кв/офіс 104, 1097 Нікосія, Кіпр) знаходиться за однією адресою з Т.А.С. ОВЕРСІАС ІНВЕСТМЕНТС ЛІМІТЕД (Діагору 4, КЕРМІА ХАУС, квартира/офіс 502, 1097, Нікосія, Кіпр), через яке [REDACTED], які в свою чергу пов'язані з ПАТ «Кременчуцький сталеливарний завод» через спільного кінцевого бенефіціарного власника.

#### 5.4.1 Пов'язаність Відповідачів через працівників

(66) Головне управління ДФС у м.Києві листом від 22.08.2019 №23203/9/26-15-08-06-19 надало відомості з інформаційного фонду Державного реєстру фізичних осіб – платників податків Державної фіскальної служби України про джерела доходів фізичних осіб, які перебували у трудових відносинах (отримували доходи) з ТОВ «Машбудінвест» та з юридичними особами, які пов'язані з ПАТ «Кременчуцький сталеливарний завод» через кінцевого бенефіціарного власника.

(67) Інформацію, зазначену в пункті 66, наведено в таблиці 3

Таблиця 3

ПІБ	ТОВ Машбудінвест	ПАТ Кремеч.стал.	ПП ОЛІС	ТОВ Промислова	К.П. ПАТ Дніпровагон-	ТОВ ТАС -

		завод		група ТАС	маш	ЛОГІСТІК
Т	01.01-31.12 2017		01.01 - 31.12 2017			
Т	01.01-31.12 2017				01.01-31.12 2017	01.01-31.12 2017
Т	01.07 -31.12 2017				14.07-31.12	01.01-31.12 2017
Т	01.01-31.12 2017	01.01-31.12 2017				
Т	01.01-31.12 2017				01.01-31.12 2017	01.01-31.12 2017
Т					01.01-31.12 2017	01.01.-30.06 2017

(68) Наведене у таблиці- свідчить про те, що [REDACTED] на час проведення Торгів 1-3 одночасно працювала та отримувала заробітну плату у ПАТ «КСЗ» та ТОВ «Машбудінвест». Листом від 13.08.2019 №3-3/08-2019 ТОВ «Машбудінвест» надало інформацію про те, що [REDACTED] працює на посаді менеджера зі збуту.

(69) Крім того, працівники ТОВ «Машбудінвест», які відповідач зазначає в довідках про працівників Торги 1-3, включаючи [REDACTED], на час проведення зазначених торгів одночасно отримували заробітну плату в ТОВ «Машбудінвест» та в суб'єктах господарювання, які пов'язані з ПАТ «Кременчуцький сталеливарний завод».

(70) Отже, Відповідачі зацікавлені у результатах роботи певних осіб, одночасно пов'язаних трудовими відносинами з ними.

(71) Трудові відносини, які виникають між працівниками та роботодавцем, зобов'язують працівника виконувати певну роботу у визначений трок з підляганням внутрішньому трудовому розпорядкові.

(72) У свою чергу, одночасне перебування працівників у трудових відносинах з різними суб'єктами господарювання, в яких працюють відповідні працівники, графіку чи черговості виконуваної роботи.

(73) Такий погоджений розподіл роботи між суб'єктами господарювання можливий за умови, що вони не конкурують між собою, а господарську діяльність ведуть скоординовано з метою досягнення спільних результатів.

(74) Слід зауважити, що в умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позиціонують себе як конкуренти по відношенню один до одного, будуть уникати ситуацій щодо наявності спільних працівників, оскільки такі працівники за матеріальні або інші вигоди можуть вдатись до збирання інформації, в тому числі комерційної таємниці, розголошення, якої завдасть шкоди суб'єкту господарювання, в інтересах якого ця інформація збиралась.

## 5.5 Цінова поведінка Відповідачів

(75) Оскільки основним критерієм вибору переможця у торгах є ціна, спеціалісти Відділення здійснили аналіз цінових пропозицій ТОВ «Машбудінвест» та ПАТ «Кременчуцький сталеливарний завод».

(76) Необхідно зазначити, що Відповідачі поставляють продукцію, виробником якої є ПАТ «КСЗ».

(77) ТОВ «Машбудінвест», як дилер ПАТ «КСЗ» володіло інформацією про ціни реалізації на продукцію, яка була предметом Торгів 1-3.

(78) При цьому, ТОВ «Машбудінвест» пропонувало на Торги 1-3 ціни, які є на 1,7% вищими від цін запропонованих виробником продукції.

(79) Зазначаємо при цьому, що ТОВ «Машбудінвест» повідомило Відділення про те, що у 2017 році не здійснювало реалізацію продукції, яка була предметом Торгів 1-3: «Рама бокова, балка надресорна» «Код ДК 021-2015 (CPV) : 34630000-2 - Частини залізничних або трамвайних локомотивів чи рейкового рухомого складу; обладнання для контролю залізничного руху».

(80) Отже, цінова пропозиція ТОВ «Машбудінвест», формувалася з врахуванням цінової пропозиції конкурента у торгах - ПАТ «КСЗ».

(82) Крім того, Торги 1-3 проходили в період червень-вересень 2017 року. При цьому у Торгах 1-3 – один замовник, один і той предмет закупівлі, одна і та ж очікувана вартість. При цьому, Відповідачі, володіючи інформацією щодо цін один одного у попередніх торгах (Торги 2-3) не змінювали свої цінові пропозиції у наступних торгах, що свідчить про те, що ТОВ «Машбудінвест» не було зацікавлене у перемозі, а брало участь у Торгах 1-3, як технічний учасник для забезпечення проведення Торгів 1-3 та задля забезпечення перемоги ПАТ «КСЗ». Підтвердженням цього, є також те, що ПАТ «КСЗ» володіючи інформацією про ціну ТОВ «АЗОВМАШ» (Торги 1) у наступних торгах (Торги 2-3) знизило свої цінові пропозиції.

(83) ТОВ «Машбудінвест» та ПАТ «Кременчуцький сталеливарний завод» в 2017 році спільно приймали участь у 68-ми закупівлях (переможцем завжди було ПАТ «КСЗ»), що свідчить про певну системність у діях Відповідачів.

#### 5.6 Документи, подані Учасниками торгів під час Торгів 1-3, створено\* за допомогою однакових програм

(84) Аналізом тендерних пропозицій, поданих ПАТ «КСЗ» та ТОВ «Машбудінвест» під час участі у Торгах 1-3, встановлено, що окремі документи, надані Відповідачами, створені допомогою однакових програм. Для прикладу :

Таблиця 4

Назва документа	Опис властивостей					
	Тип документу	Версія програми PDF	Програма творець	Програма виробник	Modified	Created
1	2	3	4	5	6	7
<b>Торги №1</b>						
<b>ПАТ «КСЗ»</b>						
1	2	3	4	5	6	7
Лист по технічній документації	PDF File (.pdf)	1,3(Acrobat 4x)		Canon		16.06.2017 10:23:49

Лист про кресленик	PDF File (.pdf)	1,3(Acrobat 4x)	Canon	27.09.2017 15:10
<b>ТОВ «Машбудінвест»</b>				
Лист по тех. документ.	PDF File (.pdf)	1,3(Acrobat 4x)	Canon	25.05.2017 11:41:50
Лист по кресленнику	PDF File (.pdf)	1,3(Acrobat 4x)	Canon	25.05.2017 11:40:50
<b>Торги №2</b>				
<b>ПАТ «КСЗ»</b>				
Лист по технічній документації	PDF File (.pdf)	1,3(Acrobat 4x)	Canon	27.09.17 15:19
Лист про кресленик	PDF File (.pdf)	1,3(Acrobat 4x)	Canon	27.09.17 15:16:23
<b>ТОВ «Машбудінвест»</b>				
Лист по тех. документ.	PDF File (.pdf)	1,3(Acrobat 4x)	Canon	14.08.17 12:59:08
Лист по кресленнику	PDF File (.pdf)	1,3(Acrobat 4x)	Canon	14.08.17 12:36:45
Лист по кресленнику	PDF File (.pdf)	1,3(Acrobat 4x)	Canon	14.08.17 12:36:45
<b>Торги №3</b>				
<b>ПАТ «КСЗ»</b>				
Лист по технічній документації	PDF File (.pdf)	1,3(Acrobat 4x)	Canon	14.08.17 12:59:08
Лист про кресленик	PDF File (.pdf)	1,3(Acrobat 4x)	Canon	14.08.17 12:36:45
<b>ТОВ «Машбудінвест»</b>				
Лист по технічній документації	PDF File (.pdf)	1,3(Acrobat 4x)	Canon	14.08.17 12:59:08
Лист про кресленик	PDF File (.pdf)	1,3(Acrobat 4x)	Canon	14.08.17 12:59:08

(85) Отже, подання ПАТ «КСЗ» та ТОВ «Машбудінвест» у складі тендерних пропозицій у Торгах 1-3 електронних файлів з однаковими параметрами, «Програма творець PDF», «Програма виробник PDF» та «Версія програми PDF» свідчить про єдине електронне джерело цих файлів, що в свою чергу доводить обставини спільної підготовки Відповідачами своїх тендерних пропозицій під час участі у Торгах 1-3.

#### 6. Кваліфікація дій Відповідачів

(86) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватись у будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод у будь-якій 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 його створили, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.

(87) Тендер (торги) відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначається як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, цим законом (крім переговорної процедури закупівлі).

(88) Узгодженням дій учасників тендера (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі в тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає в 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).

(89) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:

- спільність інтересів ;
- наявність сталих господарських відносин;
- наявність спільних працівників;
- надання поворотної фінансової допомоги;
- однакова цінова поведінка Відповідачів;
- створення документів за допомогою однакових програм

не можуть бути випадковим збігом обставин чи наслідком дій об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки до участі та участі в Торгах 1-3, зокрема про обмін інформацією між ними.

(90) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки та участі в Торгах 1-3 діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі в конкурентних процедурах закупівель.

(91) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.

(92) Узгодивши свою поведінку та свої пропозиції конкурсних торгів, 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, тобто вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

(93) Отже, дії Товариства з обмеженою відповідальністю «Машбудінвест» [REDACTED] та Публічного акціонерного товариства «Кременчуцький сталеливарний завод» [REDACTED]

[REDACTED] щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлі Торги 1-3 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, що стосуються спотворення результатів торгів.

## 7. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ.

(94) ПАТ «КСЗ» листом від 08.04.2020 №40-21 на подання з попередніми висновками у справі надало свої заперечення, які в подальшому зареєстровані в Відділенні за №63-01/1059 від 09.04.2020.

(95) Як свідчить подана ПАТ «КСЗ» інформація, ПАТ «КСЗ» з висновками Відділення про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції не погоджується.

(96) Заперечення ПАТ «КСЗ» не можуть бути взяті до уваги, оскільки спростовуються матеріалами справи. У свою чергу, наведені в рішенні висновки Адміністративної колегії Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України ґрунтуються на сукупності фактів та доказів, зібраних під час розгляду справи.

## 8 ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

(97) Отже, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок Адміністративної колегії Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України про те, що дії Відповідачів, які полягали у:

- спільності інтересів;
- наявності тісних господарських відносин;
- наявності спільних працівників;
- наданні поворотної фінансової допомоги;
- однаковій цінovій поведінці Відповідачів;
- створенні документів за допомогою однакових програм

є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів 1-3.

(98) Така поведінка Відповідачів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону.

## 9. НАКЛАДЕННЯ ШТРАФІВ

(99) За порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» на суб'єкта господарювання може бути накладений штраф у розмірі до десяти відсотків виручки від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній фінансовий рік, що передував року, в якому накладається штраф.

(100) Сукупний дохід ПАТ «КСЗ» у 2019 році склав ~~104519863,00~~ грн. ТОВ «Машбудінвест» інформацію про доходи за 2019 році не надало.

(101) При визначенні розміру штрафу враховано наступні обставини:

- ТОВ «Машбудінвест» та ПАТ «КСЗ» порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій вчинили вперше.
- ТОВ «Машбудінвест» та ПАТ «КСЗ» не визнали факт вчинення порушення.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7, 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 30 березня 2001 року за № 291/5482 та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Львівського територіального відділення Антимонопольного комітету України

## **ПОСТАНОВИЛА:**

1. Визнати дії Товариства з обмеженою відповідальністю «Машбудінвест» (ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED]) та Публічного акціонерного товариства «Кременчуцький сталеливарний завод» (ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED]) щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю Торги 1 «Рама бокова, балка надресорна» «Код ДК 021-2015 (CPV) : 34630000-2 - Частини залізничних або трамвайних локомотивів чи рейкового рухомого складу; обладнання для контролю залізничного руху» (Ідентифікатор закупівлі UA-2017-06-02-001282-a) 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, що стосуються спотворення результатів торгів.
2. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 1, накласти на ТОВ «Машбудінвест» штраф у розмірі 68000 грн.
3. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 1, накласти на ПАТ «КСЗ» штраф у розмірі 68000 грн.
4. Визнати дії Товариства з обмеженою відповідальністю «Машбудінвест» (ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED]) та Публічного акціонерного товариства «Кременчуцький сталеливарний завод» (ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED]) щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю Торги 2 «Рама бокова, балка надресорна» «Код ДК 021-2015 (CPV) : 34630000-2 - Частини залізничних або трамвайних локомотивів чи рейкового рухомого складу; обладнання для контролю залізничного руху» (Ідентифікатор закупівлі UA-2017-08-03-000235-a) 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, що стосуються спотворення результатів торгів.
5. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 4, накласти на ТОВ «Машбудінвест» штраф у розмірі 68000 грн.
6. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 4, накласти на ПАТ «КСЗ» штраф у розмірі 68000 грн.
7. Визнати дії Товариства з обмеженою відповідальністю «Машбудінвест» (ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED]) та Публічного акціонерного



товариства «Кременчуцький сталеливарний завод» (ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED]) щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю Торги 3 «Рама бокова, балка надресорна» «Код ДК 021-2015 (CPV) : 34630000-2 - Частини залізничних або трамвайних локомотивів чи рейкового рухомого складу; обладнання для контролю залізничного руху» (Ідентифікатор закупівлі UA-2017-09-14-0002435-a) 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, що стосуються спотворення результатів торгів.

8. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 7, накласти на ТОВ «Машбудінвест» штраф у розмірі 68000 грн.

9. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 7, накласти на ПАТ «КСЗ» штраф у розмірі 68000 грн.

Голова Колегії

Р.Лещин