



ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

06 серпня 2020 року

Львів

№ 63/73-р/к

справа № 63/1-01-66-2019/143-26.13/103-18

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафів

Товариство з обмеженою відповідальністю «Завод «ПРОМЛИТ» (далі - ТОВ «Завод ПРОМЛИТ», Учасники, Відповідачі) та державне підприємство «Нововолинський ремонтно-механічний завод» (далі - ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод», Учасники, Відповідачі) подали заявки на участь у процедурі електронних торгів на закупівлю: «33.12.24-00.00 - Ремонтвання та технічне обслуговування машин і устаткування для гірничих робіт, робіт у кар'єрі та для будівництва» (дата оприлюднення і номер оголошення про проведення процедури закупівлі, опублікованого в державному офіційному друкованому виданні з питань державних закупівель та розміщеного на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель - 29.12.2015 № 410, оголошення № 258822 (ТЕХ), що проводилась ДП «Львіввугілля» (далі - Закупівля).

За результатами розгляду справи № 63/1-01-66-2019/143-26.13/103-18 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції дії ТОВ «Завод ПРОМЛИТ» та ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод» у процедурі електронних торгів у Закупівлі кваліфіковано як порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

На ТОВ «Завод ПРОМЛИТ» накладено штраф у розмірі 31000,00 грн.

На ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод» накладено штраф у розмірі 68000,00 грн.

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі - Колегія), розглянувши матеріали справи № 63/1-01-66-2019/143-26.13/103-18 про порушення ТОВ «Завод ПРОМЛИТ» та ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод» законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 і пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (у тому числі, подання Першого відділу досліджень і розслідувань Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 10.07.2020 № 63-03/128п з попередніми висновками у справі № 63/1-01-66-2019/143-26.13/103-18 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (далі – подання з попередніми висновками),

ВСТАНОВИЛА:

I. ВІДПОВІДАЧІ

- (1) Відповідачами у Справі є:
- товариство з обмеженою відповідальністю «Завод «ПРОМЛИТ» (далі - ТОВ «Завод ПРОМЛИТ», Учасники, Відповідачі):
 - ідентифікаційний код юридичної особи 33273933;
 - місцезнаходження юридичної особи: 45400, Волинська область, м. Нововолинськ, вул. Шахтарська, 49;
 - основний вид діяльності юридичної особи: лиття чавуну (КВЕД 24.51);
 - державне підприємство «Нововолинський ремонтно-механічний завод» (далі - ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод», Учасники, Відповідачі):
 - ідентифікаційний код юридичної особи: 00179000;
 - місцезнаходження юридичної особи: 45400, Волинська область, м. Нововолинськ, вул. Шахтарська, 53;
 - основний вид діяльності юридичної особи: ремонт і технічне обслуговування машин і устаткування промислового призначення (КВЕД 33.12).
- (2) Отже, Учасники є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

II. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (3) Розпорядженням Голови Антимонопольного комітету України - державного уповноваженого від 18.09.2018 № 01/210-р (далі – розпорядження) розпочато розгляд Справи за ознаками вчинення ТОВ «Завод ПРОМЛИТ» та ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод» порушення законодавства про захист економічної конкуренції», передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (4) Копії розпорядження надіслано листом:
- від 19.09.2018 № 143-26.13/01-12215 до ТОВ «Завод ПРОМЛИТ»;

- від 19.09.2018 № 143-26.13/01-12216 до ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод».
Згідно з дорученням Голови Антимонопольного комітету України від 04.04.2019 № 13-01/367, Львівське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (змінено назву на Західне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України) уповноважено провести розслідування в Справі.
- Відповідачам листами від 16.07.2020 № 63-02/3009 (для ТОВ «Завод ПРОМЛИТ») та від 16.07.2020 № 63-03/3008 (для ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод») надіслано копії подання з попередніми висновками.

Інформацію щодо попередніх висновків у справі № 63/1-01-66-2019/143-26.13/103-18 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, із зазначенням дати, часу і місця розгляду справи № 63/1-01-66-2019/143-26.13/103-18 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, оприлюднено 24.07.2020 на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України.

III. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (5) ДП «Львіввугілля» провело відкриті торги за предметом закупівлі «33.12.24-00.00 - Ремонтвання та технічне обслуговування машин і устаткування для гірничих робіт, робіт у кар'єрі та для будівництва» (дата оприлюднення і номер оголошення про проведення процедури закупівлі, опублікованого в державному офіційному друкованому виданні з питань державних закупівель та розміщеного на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель - 29.12.2015 № 410, оголошення № 258822 (ТЕХ)):

№ Лоту	найменування Лоту
1	секція КМ-87; в комплектації згідно технічного завдання
2	секція 2М-87УМН; в комплектації згідно технічного завдання
4	секція 2КД-90; в комплектації згідно технічного завдання
5	комбайн очисний РКУ-10; в комплектації згідно технічного завдання
6	комбайн очисний ІГШ 68; в комплектації згідно технічного завдання

- строк подання пропозицій торгів (дата і час): 09.02.2016 до 9:15;
- дата розкриття пропозицій торгів (дата і час): 09.02.2016 до 10:15;
- відповідно до протоколу розкриття пропозицій від 09.02.2016 № 023 для участі у процедурі закупівлі в Лотах №№ 1, 2, 4, 5, 6 пропозиції надали такі Учасники:

найменування Учасника	Лот	ціни пропозиції у Лоті (у грн. з ПДВ)
ТОВ «Завод ПРОМЛИТ»	1	12 383 280
	2	30 544 800
	4	10 478 160
	5	26 815 320
	6	8 878 200
найменування Учасника	Лот	ціни пропозиції у Лоті, грн. з

		ПДВ
ДП «Нововолинський ремонтно - механічний завод»	1	12 612 600
	2	31 105 500
	4	10 612 800
	5	26 820 000
	6	8 880 000

- місце поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг:
 - вп шахта «Відродження» ДП «Львіввугілля»: 80086, Львівська обл., Сокальський р-н., с. Межиріччя;
 - вп шахта «Лісова» ДП «Львіввугілля»: 80086, Львівська обл., Сокальський р-н., с. Сілець, присіл. Паранька;
 - вп шахта «Степова» ДП «Львіввугілля»: 80054, Львівська обл., Сокальський р-н., с. Глухів;
 - вп шахта «Червоноградська» ДП «Львіввугілля»: 80100, Львівська обл., м. Червоноград, вул. Промислова;
- строк поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг: 2016;
- ДП «Львіввугілля» відповідно до протоколу оцінки тендерних пропозицій від 22.02.2016 № 032 по Лотах №№ 1, 2, 4, 5, 6 визнало переможцем ТОВ «Завод ПРОМЛИТ», з яким укладено договір від 14.03.2016 № 59.

IV. АНАЛІЗ ПОВЕДІНКИ ВІДПОВІДАЧІВ

- (6) Аналіз змісту пропозицій та отриманих під час розслідування Справи матеріалів засвідчив, що ТОВ «Завод ПРОМЛИТ» та ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод» узгодили свої дії під час підготовки і проведення торгів, що підтверджується такими обставинами.

Адреса провадження господарської діяльності

- (7) За результатами аналізу інформації, поданої ТОВ «Завод ПРОМЛИТ» листом від 21.05.2019 № 122 щодо всіх фактичних і юридичних адрес ТОВ «Завод ПРОМЛИТ», з наданням витягів про право власності, а саме:
- витяг з Державного реєстру речових прав на нерухоме майно № 36917696 від 28.04.2015, яке знаходиться за адресою: м. Нововолинськ, вул. Шахтарська, 53, з загальною площею приміщень – 66 837 м²;
 - витяг з Державного реєстру речових прав на нерухоме майно № 36916086 від 28.04.2015, яке знаходиться за адресою: м. Нововолинськ, вул. Шахтарська, 53, з загальною площею приміщень – 283,6 м²;
 - витяг з Державного реєстру речових прав на нерухоме майно № 37600821 від 15.05.2015, яке знаходиться за адресою: м. Нововолинськ, вул. Шахтарська, 53, з загальною площею приміщень – 1 115,1 м²;
- встановлено, що ТОВ «Завод ПРОМЛИТ» до початку торгів придбало низку приміщень, які знаходяться за адресою місцезнаходження ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод» (45400, Волинська область, м. Нововолинськ, вул. Шахтарська, 53).

Господарські відносини

	194.44.12.17		194.44.12.17
	194.44.12.17		194.44.12.17
	194.44.12.17		194.44.12.17
	194.44.12.17		194.44.12.17
	194.44.12.17		194.44.12.17
	194.44.12.17		194.44.12.17
	194.44.12.17		194.44.12.17
	194.44.12.17		194.44.12.17
	194.44.12.17		194.44.12.17
	194.44.12.17		194.44.12.17
	194.44.12.17		194.44.12.17
	194.44.12.17		194.44.12.17
	194.44.12.17		194.44.12.17
	194.44.12.17		194.44.12.17
	194.44.12.17		194.44.12.17

- (17) ДП НТЦ «УАРНет» (Інтернет – провайдер) листом [REDACTED], повідомило, що ІР-адреса **194.44.12.17** належить Державній фіскальній службі України за адресою: м. Київ, Львівська площа, 6-8; контактною особою на яку зареєстрована ІР-адреса **194.44.12.17** визначено [REDACTED] з контактним е-mailsmirnov@customs.gov.ua.
- (18) Вищенаведена інформація щодо ІР-адрес свідчить про спільність подання податкової звітності, пов'язаність та єдність інтересів ТОВ «Завод ПРОМЛИТ» та ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод».

Синхронність дій в часі

- (19) Згідно з протоколом ДП «Львіввугілля» про розкриття пропозицій конкурсних торгів, цінових пропозицій, кваліфікаційних пропозицій пропозиції Учасників подані в один і той же день з послідовними порядковими номерами:
- ТОВ «Завод ПРОМЛИТ»: **09.02.2016 № 93;**
 - ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод»: **09.02.2016 № 94.**
- (20) Оголошення № 258822 (ТЕХ) про заплановану закупівлю оприлюднене у Віснику державних закупівель від 29.12.2015 № 410.
- (21) Кінцевий строк подання пропозицій конкурсних торгів (дата і час): 09.02.2016 до 9:15.
- (22) Тобто, у Відповідачів був 41 день для прийняття рішення щодо участі у процедурі торгів та підготовки і подачі своїх пропозицій.
- (23) Отже, погоджену поведінку Відповідачів у торгах також підтверджує синхронність дій у часі, яка, не може вважатися випадковим збігом обставин (враховуючи подання пропозицій в останні 15 хвилин можливості їх подання 09.02.2016 до 9:15) та свідчить про обмін інформацією між зазначеними Відповідачами та спільну підготовку до участі у торгах.

Схожість в оформленні документів, наданих у пропозиціях

- (24) Спосіб оформлення документів і зміст поданих пропозицій ТОВ «Завод ПРОМЛИТ» та ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод» свідчить про їх подібність.
- (25) ТОВ «Завод ПРОМЛИТ» подало по Лотах №№ 1, 2, 4, 5, 6 калькуляції на бланках конкурента - ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод» (додатки №№ 1, 2, 3, 4, 5 до подання).
- (26) За результатами аналізу пропозицій, поданих Учасниками, встановлено, що ТОВ «Завод ПРОМЛИТ» і ДП «Нововолинський ремонтно –механічний завод» у складі своїх пропозицій надали подібні за змістом і формою довідки та листи (з однаковими відступами, вирівнюванням), незважаючи на те, що зазначені довідки Учасники повинні були подавати у довільній формі.
- (27) ТОВ «Завод ПРОМЛИТ» і ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод» надали реєстри поданих документів, подібно оформлені у табличній формі з однаковими виділеннями певних словосполучень.
- (28) ТОВ «Завод ПРОМЛИТ» і ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод» надали титульні сторінки документів, подібно оформлені з однаковими виділеннями певних словосполучень.
- (29) ТОВ «Завод ПРОМЛИТ» і ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод» подібно оформили конверти з однаковим поставленням печаток по краях конверту.
- (30) При дотриманні принципу конкурентної боротьби між учасниками торгів вищевказані документи, подані ТОВ «Завод ПРОМЛИТ» і ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод» в складі пропозицій, мали би відрізнитися у тому числі і за змістом, не містити в собі спільних об'єднуючих особливостей, адже кожен документ, у разі якщо Відповідачі готували їх окремо один від одного без обміну інформацією, мав би відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до його підготовки.
- (31) Отже, зазначена схожість в оформленні ТОВ «Завод ПРОМЛИТ» та ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод» документів пропозицій свідчить про обмін інформацією між Відповідачами.

Аналіз цінових пропозицій

- (32) У своїх пропозиціях Учасники подали цінові пропозиції з незначною різницею:

Лот	різниця (у %)
Лот № 1	1,8
Лот № 2	1,8
Лот № 4	1,3
Лот № 5	0,02
Лот № 6	0,02

- (33) Незначний діапазон між цінами на продукцію, свідчить про їх попередню домовленість під час підготовки пропозицій конкурсних торгів в частині визначення цін.

- (34) Наведені обставини виключають можливість того, що запропоновані цінові пропозиції Учасників готувались кожним з них окремо та без обміну інформацією між ними і свідчить про те, що під час підготовки цінових пропозицій між Учасниками відбувався обмін інформацією.

V. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ ЗАКОНОДАВСТВА ПРО ЗАХИСТ ЕКОНОМІЧНОЇ КОНКУРЕНЦІЇ

- (35) Згідно з статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» економічна конкуренція (конкуренція) - це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибрати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку.
- (36) Відповідно до 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.
- (37) За приписами пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентні узгоджені дії є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (38) 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.
- (39) Пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (40) Отже, враховуючи приписи статті 5 і частини першої та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентна узгоджена поведінка може виражатися у будь-якій формі.
- (41) Узгодження учасниками торгів своїх тендерних пропозицій усуває конкуренцію та змагальність між учасниками, а отже спотворює результат, порушує тим самим право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції.

VI. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (42) ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод» не подавало заперечень у справі № 63/1-01-66-2019/143-26.13/103-18 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (43) ТОВ «Завод ПРОМЛИТ» надав лист від 06.08.2020 про те, що визнає вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції у справі № 63/1-01-66-2019/143-26.13/103-18.

VII. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ КОЛЕГІЇ

(44) Вищенаведені обставини свідчать про порушення ТОВ «Завод ПРОМЛИТ» та ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод» під час проведення процедури Закупівлі законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

VIII. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

- (45) Згідно з статтею 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», а саме:
- частиною другою: за порушення законодавства про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», 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;
 - частиною п'ятою: якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу голови територіального відділення Антимонопольного комітету України не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом 2 частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів;
 - частиною шостою: рішення про накладення штрафів у розмірах понад чотири тисячі неоподатковуваних мінімумів доходів громадян приймаються виключно Антимонопольним комітетом України, адміністративною колегією Антимонопольного комітету України на їх засіданнях.
- (46) Згідно з листом від [REDACTED] ТОВ «Завод «ПРОМЛИТ» отримав дохід від реалізації товарів (робіт, послуг) за 2019 рік у сумі [REDACTED]
- (47) Згідно з листом від [REDACTED] ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод» отримав дохід від реалізації товарів (робіт, послуг) за 2019 рік у сумі [REDACTED]
- (48) При визначенні розмірів штрафів Колегією враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату, 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 нераціональне витрачання публічних коштів; невизнання ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод» факту вчинення порушення законодавства про порушення законодавства про захист економічної конкуренції у справі № 63/1-01-66-2019/143-26.13/103-18 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (із змінами), Адміністративна колегія західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії ТОВ «Завод ПРОМЛИТ» (ідентифікаційний код юридичної особи 33273933) і ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод» (ідентифікаційний код юридичної особи 0017900) щодо узгодження своєї поведінки у закупівлі «33.12.24-00.00 - Ремонтвання та технічне обслуговування машин і устаткування для гірничих робіт, робіт у кар'єрі та для будівництва» в Лотах №№ 1, 2, 4, 5, 6 (дата оприлюднення і номер оголошення про проведення процедури закупівлі, опублікованого в державному офіційному друкованому виданні з питань державних закупівель та розміщеного на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель - 29.12.2015 № 410, оголошення № 258822 (ТЕХ)) порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
2. За вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції накладити на ТОВ «Завод ПРОМЛИТ» (ідентифікаційний номер юридичної особи 33273933) штраф у розмірі 31000,00 грн.
3. За вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції накладити на ДП «Нововолинський ремонтно-механічний завод» (ідентифікаційний номер юридичної особи 0017900) штраф у розмірі 68000,00 грн.

Штрафи підлягають 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 Західного міжобласного 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 Колегії

Р. Лецишин