



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

23 червня 2020 року

№ 60/33-р/к

Справа № 41/60/47-рп/к.20

м. Київ

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «НВО «А.Т.О.Р.», ідентифікаційний код юридичної особи 32706074 (далі – ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.») та товариство з обмеженою відповідальністю «Науково-виробниче підприємство «Хартрон-Експрес ЛТД», ідентифікаційний код юридичної особи 30430120 (далі – ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД») подали пропозиції для участі у процедурі відкритих торгів з публікацією англійською мовою із закупівлі «запасні частини до пасажирських вагонів», яка проводилась філією «Центр забезпечення виробництва» публічного акціонерного товариства «Українська залізниця» за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2017-07-25-001778-b.

При цьому, ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» та ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у Процедурі закупівлі.

За результатами розгляду справи № 41/60/47-рп/к.20 такі дії ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» та ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі у Процедурі закупівлі, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» накладено штраф на загальну суму – 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень

На ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» накладено штраф на загальну суму – 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», вчинення суб'єктами господарювання зазначеного порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах закупівлі та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 41/60/47-рп/к.20 про порушення ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» та ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті

б Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання з попередніми висновками Департаменту розслідувань порушень законодавства про захист економічної конкуренції Антимонопольного комітету України від 09.12.2019 № 143-26.13/20-19/541-спр,-

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ.

- (1) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 15.02.2019 № 01/53-р розпочато розгляд справи № 143-26.13/20-19 за ознаками вчинення ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» та ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю запасних частин до пасажирських вагонів за лотом № 2, проведених філією «Центр забезпечення виробництва» публічного акціонерного товариства «Українська залізниця» за допомогою електронної системи закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2017-07-25-001778-b.
- (2) Листами Комітету від 18.02.2019 № 143-29/01-2262 ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та від 18.02.2019 № 143-29/01-2265 ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» було надіслано копії розпорядження про початок розгляду справи від 15.02.2019 № 01/53-р.
- (3) Листами Комітету від 10.12.2019 № 143-29/01-16288 ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та від 10.12.2019 № 143-29/01-16287 ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» було надіслано копії подання з попередніми висновками від 09.12.2019 № 143-26.13/20-19/541-спр у справі № 143-26.13/20-19 (далі – Подання з попередніми висновками).
- (4) Листом від 11.01.2020 № 69000/2 (вх. Комітету № 8-01/332 від 13.01.2020) ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» надало заперечення до Подання з попередніми висновками.
- (5) Листом від 08.01.2020 № 31 (вх. Комітету № 8-01/263 від 10.01.2020) ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» надало заперечення до Подання з попередніми висновками.
- (6) Відповідно до протоколу від 14.02.2020 представники ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» ознайомились з матеріалами справи № 143-26.13/20-19.
- (7) Листом від 14.02.2020 № 147 (вх. Комітету № 8-01/2099 від 18.02.2020) ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» надало пояснення комерційного директора ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» до Подання з попередніми висновками (далі – Пояснення комерційного директора ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.»).
- (8) Листом від 14.02.2020 № 148 (вх. Комітету № 8-01/2122 від 18.02.2020) ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» надало пояснення технічного директора ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» до Подання з попередніми висновками (далі – Пояснення технічного директора ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.»).
- (9) Листом від 19.02.2020 № 69000/266 (вх. Комітету № 8-01/2393 від 24.02.2020) ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» надало додаткові заперечення до Подання з попередніми висновками (далі – додаткові заперечення).
- (10) Дорученням Антимонопольного комітету України від 10.06.2020 № 13-01/513 (вх. № 60-01/171К від 10.06.2020) Північне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) уповноважене провести розслідування у справі № 143-26.13/20-19, за результатами якого прийняти рішення.

- (11) Розпорядженням Адміністративної колегії Відділення від 12.06.2020 № 60/47-рп/к матеріали справи № 143-26.13/20-19 прийнято до провадження Відділення та присвоєно справі номер 41/60/47-рп/к.20.
- (12) Листами від 15.06.2020 № 60-02/3244 ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та від 15.06.2020 № 60-02/3242 ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» надіслано копії розпорядження про прийняття справи № 143-26.13/20-19 до провадження.

2. ВІДПОВІДАЧІ.

- (13) Відповідачами у справі № 41/60/47-рп/к.20 (далі - Справа) є такі суб'єкти господарювання (далі разом – Відповідачі):

- ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.», ідентифікаційний код юридичної особи 38381956. Адреса місцезнаходження (у період проведення Процедури закупівлі): 61085, м. Харків, вул. Академіка Проскури, 1, корпус 28, кімната П 402.

Відповідно до відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних та фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» є неспеціалізована оптова торгівля (код КВЕД 46.90).

Відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних та фізичних осіб-підприємців та громадських формувань № 1006763744, ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» 19.08.2019 змінило адресу місцезнаходження на: 61033, м. Харків, вул. Шевченка, 317.

- ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», ідентифікаційний код юридичної особи 30430120. Адреса місцезнаходження: 61084, м. Харків, вул. Академіка Проскури, 1.

Відповідно до відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних та фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» є виробництво електророзподільчої та контрольної апаратури (код КВЕД 27.12).

- (14) У розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» та ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» є суб'єктами господарювання.

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ.

3.1. Інформація про Торги.

- (15) Філією «Центр забезпечення виробництва» публічного акціонерного товариства «Українська залізниця», ідентифікаційний код юридичної особи 40081347 (далі – Замовник) за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro», проведено процедуру закупівлі відкриті торги з публікацією англійською мовою з предметом: «запасні частини до пасажирських вагонів», 2 лота, ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2017-07-25-001778-b (далі – Процедура закупівлі або Торги).
- (16) Місце поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг – 03049, Україна, Київська обл., м. Київ, згідно з рознарядкою Замовника.
- (17) Строк поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг: до 31 грудня 2017 року.
- (18) Строк подання тендерних пропозицій: 07.09.2017 до 10:00 год.
- (19) Дата розкриття тендерних пропозицій 07.09.2017 о 10:00 год.
- (20) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у Процедурі закупівлі свої пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
- ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.»;
 - ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД».

(21) Процедура електронних торгів розпочалася 20.09.2017 о 12:27 та завершилася 20.09.2017 о 12:48.

(22) За результатами електронного аукціону найбільш економічно вигідною визнано пропозицію ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.», з яким Замовник уклав договір від 12.10.2017 № ЦЗВ-03-08617-01 на загальну суму 37 059 120,00 грн (з ПДВ).

4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

(23) Аналіз матеріалів Справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» та ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» під час участі у Процедурі закупівлі.

4.1. Ідентичні документи у тендерних пропозиціях Відповідачів.

(24) У Процедурі закупівлі Відповідачі запропонували до постачання продукцію однакових виробників: ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» і ПАТ «Дніпровагонрембуд».

(25) У складі тендерних пропозицій Відповідачі надали однакові документи, які завірені печаткою та підписом уповноваженої особи ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», а саме:

- паспорт зовнішнього живлення ААОТ421411.101-02;
- паспорт «шкаф распределительный системы автоматизированного управления, контроля и диагностики электрооборудования пассажирского вагона ШР САУКД ПВ»;
- паспорт «ящик низковольтный ААОТ.421411.102-02 ПС»;
- паспорт «ящик высоковольтный унифицированный ТТ315.004.00.000»;
- креслення ТТ315.004.00.000;
- сертифікат на систему управління якістю від 03.06.2016 № UA 2.003.09819-16, виданий ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД»;
- сертифікат на систему управління якістю від 08.04.2015 № UA 2.008.08974-15, виданий ПАТ «Дніпровагонрембуд»;
- лист публічного акціонерного товариства «Дніпропетровський завод з ремонту та будівництва пасажирських вагонів» від 14.06.2017 № 2067/10-287 про передачу повноважень для продажу та поставки обладнання з правом передоручення іншим підприємствам, адресований генеральному директору ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» - Бушуєву В.В.

(26) Також, у складі своєї пропозиції ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» надало лист від 17.07.2017 № 69000/975 про передачу повноважень для продажу та поставки обладнання, в якому ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», як виробник, надає право ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» на участь у конкурсних торгах, а також право реалізовувати запасні частини продукції виробництва ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та ящики високовольтні уніфіковані ТТ315.004.00.000 виробництва ПАТ «Дніпровагонремстрой» (що були предметом закупівлі № UA-2017-07-25-001778-b) підрозділам та філіям ПАТ «Укрзалізниця» на території України строком до кінця 2018 року.

(27) Таким чином, ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» надало ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» право реалізовувати продукцію власного виробництва та виробництва ПАТ «Дніпровагонрембуд», яка була предметом закупівлі UA-2017-07-25-001778-b та в якій ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» спільно приймали участь.

- (28) Отже, подання Відповідачами вищезазначених документів в складі тендерних пропозицій свідчить про обмін інформацією між Відповідачами та спільну підготовку Відповідачів до участі в Торгах.

4.2. Синхронність дій Відповідачів у часі.

- (29) ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» і ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» подавали свої тендерні пропозиції для участі в Процедурі закупівлі з одного авторизованого майданчика SmartTender.biz. в один день – 07.09.2017 з різницею в часі в одну хвилину (див. таблицю 1):

Таблиця 1

Учасник	Дата входу до системи	Час входу до системи	Дія, яку було вчинено учасником
ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.»	07.09.2017	09:31:12	Подання пропозиції на суму 37 059 120,00 грн. (з ПДВ)
ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД»	07.09.2017	09:32:36	Подання пропозиції на суму 37 127 211,36 грн. (з ПДВ)

- (30) Крім того, більша частина файлів тендерних пропозицій ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» і ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» була створена в один день – 07.09.2017 та у близький проміжок часу: з 07 год 24 хв. до 08 год 51 хв. (див. таблицю 2):

Таблиця 2

Дата	Час	Назва документа	Товариство
07.09.2017	7:24:42	№с 479 Лист підтвердження щодо «умов проекту договору»	ТОВ НВО «А.Т.О.Р.»
07.09.2017	7:25:39	№ 478 Довідка про досвід виконання аналогічних договорів	ТОВ НВО «А.Т.О.Р.»
07.09.2017	7:26:29	№ 477 Довідка про наявність працівників, які мають необхідні знання та досвід	ТОВ НВО «А.Т.О.Р.»
07.09.2017	7:27:11	№ 476 Довідка про наявність обладнання та матеріально-технічної бази	ТОВ НВО «А.Т.О.Р.»
07.09.2017	7:27:58	№ 475 Довідка про відсутність підстав відмови в участі ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» у процедурі закупівлі відповідно до ст. 17 ЗУ «Про публічні закупівлі»	ТОВ НВО «А.Т.О.Р.»
07.09.2017	7:29:21	№ 474 Лист - згода	ТОВ НВО «А.Т.О.Р.»
07.09.2017	7:30:01	№ 473 Довідка	ТОВ НВО «А.Т.О.Р.»
07.09.2017	7:34:00	№ 480 Перелік та кількість товару	ТОВ НВО «А.Т.О.Р.»
07.09.2017	7:35:23	№ 482 Лист, щодо обов'язкової сертифікації	ТОВ НВО «А.Т.О.Р.»
07.09.2017	7:36:33	№ 483 Лист, щодо підтвердження виконання заданих вимог на продукцію	ТОВ НВО «А.Т.О.Р.»
07.09.2017	7:38:11	№ 484 Лист пояснення	ТОВ НВО «А.Т.О.Р.»
07.09.2017	7:40:12	№ 340 Декларація постачальника про відповідність	ТОВ НВО «А.Т.О.Р.»
07.09.2017	7:42:04	№ 494 Лист підтвердження від Учасника	ТОВ НВО «А.Т.О.Р.»
07.09.2017	7:43:46	№ 481 Дані про товар	ТОВ НВО «А.Т.О.Р.»
07.09.2017	7:46:20	Цінова пропозиція	ТОВ НВО «А.Т.О.Р.»
07.09.2017	7:47:27	Договор № 111 на оказание гарантийных услуг	ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД»
07.09.2017	8:10:19	Декларація постачальника про відповідність ящик високовольтний	ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД»
07.09.2017	8:10:28	Декларація постачальника про відповідність ящик зовнішнього живлення	ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД»
07.09.2017	8:10:36	Декларація постачальника про відповідність ящик низьковольтний	ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД»
07.09.2017	8:10:44	Декларація постачальника про відповідність шафа	ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД»
07.09.2017	8:10:59	Дані на товар	ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД»
07.09.2017	8:11:40	Цінова пропозиція	ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД»

07.09.2017	8:49:08	Зразок паспорт шафа	ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД»
07.09.2017	8:50:16	Зразок паспорт ящик низьковольтний	ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД»
07.09.2017	8:51:24	Зразок паспорт зовнішнього живлення	ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД»

- (31) Отже, файли тендерних пропозицій Відповідачів були створені послідовно в один день та у близький проміжок часу перед їх завантаженням і завантажені до системи «Prozorro» для участі у Процедурі з невеликою різницею в часі, що вказує на спільну підготовку цих файлів та/або обмін інформацією під час створення та завантаження зазначених файлів для подання у складі пропозицій Відповідачами, які мали виступати конкурентами у Торгах.
- (32) Оскільки Відповідачі, як учасники Торгів, не були обмежені в часі щодо подання своїх пропозицій від дати опублікування оголошення – 25.07.2017 до кінцевої дати подання пропозицій – 07.09.2017, подання Відповідачами своїх тендерних пропозицій в один і той же день та близький час, а також синхронність під час створення файлів із документами тендерних пропозицій, були б не можливі без обміну інформацією між Відповідачами та свідчить про узгодженість дій ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» і ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» під час участі у Торгах.

4.3. Спільні інтереси Відповідачів.

- (33) Як уже було зазначено, Відповідачі запропонували до постачання на Торги продукцію однакових виробників: ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» і ПАТ «Дніпровагонремстрой».
- (34) Отже, Відповідачі були зацікавлені в продажу запропонованої продукції.
- (35) ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» під час участі у Торгах у складі тендерної пропозиції надало лист від 17.07.2017 № 69000/975 про передачу повноважень для продажу та поставки обладнання, в якому ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» як виробник, надає право ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» на участь у конкурсних торгах та право реалізовувати запасні частини продукції виробництва ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та ящики високовольтні уніфіковані ТТ315.004.00.000 виробництва ПАТ «Дніпровагонремстрой» (що були предметом закупівлі UA-2017-07-25-001778-b) підрозділам та філіям ПАТ «Укрзалізниця» на території України до кінця 2018 року.
- (36) Це підтверджується наданою ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» інформацією на вимогу державного уповноваженого від 10.08.2018 № 143-29/01-10241 (лист від 07.09.2018 № 69000/1390, вх. № 8-143/10847 від 10.09.2018). У додатку до листа від 07.09.2018 № 69000/1390 міститься лист від 14.06.2017 № 2067/10-287 щодо передачі повноважень для продажу та поставки обладнання. У листі від 14.06.2017 № 2067/10-287 ПАТ «Дніпровагонремстрой», як виробник, надає право ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» на участь у конкурсних торгах та право реалізовувати запасні частини продукції виробництва ПАТ «Дніпровагонремстрой» (що були предметом закупівлі UA-2017-07-25-001778-b) підрозділам та філіям ПАТ «Укрзалізниця» на території України до 31.12.2018 року.
- (37) Отже, виробник ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» погодився реалізовувати продукцію, яка була предметом Торгів, іншому учаснику торгів ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.», про участь якого був обізнаний та надав документи ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» щодо передачі повноважень для продажу продукції виробництва ПАТ «Дніпровагонремстрой».

- (38) Як вже було зазначено у абзаці 23 цього рішення, ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» під час участі у Торгах надало у складі своєї тендерної пропозиції документи, підготовлені та завірени печатками ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД».
- (39) Зазначене свідчить про те, що під час підготовки до участі у Торгах, між Відповідачами відбувався обмін інформацією, зокрема ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» отримувало від ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» документи, що підтверджують технічні та якісні характеристики продукції, які ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» включило до складу своїх пропозицій.
- (40) Це також, підтверджується інформацією з відповіді на Вимогу, наданою ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» від 07.09.2018 № 769 (вх. № 8-143/10990 від 13.09.2018). Так, ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» у своєму листі зазначило, що для підготовки до участі у відкритих торгах залучався працівник підприємства ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» - комерційний директор Чумак В.М., який виконував збір та підготовку документів для ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» та отримував від ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» документи (технічна частина тендерної пропозиції (паспорти, технічні умови, листи, сертифікати), подані у складі тендерної пропозиції ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.»).
- (41) Отримані від ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» документи забезпечили ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» можливість взяти участь у Торгах та бути допущеним до оцінки Замовником тендерних пропозицій.
- (42) Надання учасниками зазначених документів вимагалося документацією Торгів. У разі ненадання ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» вказаних документів, це стало б підставою для відхилення його пропозиції Замовником та відміни Процедури закупівлі.
- (43) Надання ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» цих документів (паспорти, технічні умови, листи, сертифікати) іншому учаснику Торгів - ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» свідчить про зацікавленість ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» в участі ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» у Торгах.
- (44) Така зацікавленість ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» пояснюється спільністю інтересів Відповідачів щодо реалізації продукції ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», оскільки ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» навіть у разі здобуття перемоги іншим учасником - ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.», буде вигодонабувачем, поставляючи продукцію як власного виробництва, так і продукцію виробництва ПАТ «Дніпровагонремстрой».
- (45) Отже, дії Відповідачів щодо підготовки вищезазначених документів для участі у Процедурі закупівлі та подання їх у складі своїх тендерних пропозицій свідчить про обмін інформацією між ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» і ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.», спільні інтереси Відповідачів щодо реалізації продукції у Процедурі закупівлі та погоджену підготовку до участі у Торгах.

4.4. Обізнаність Відповідачів щодо участі та цінових пропозицій.

- (46) Порівняльний аналіз цін на запасні частини до пасажирських вагонів у тендерних пропозиціях ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» і ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» наведено в таблиці 3:

Таблиця 3

Найменування запропонованої Відповідачами продукції	Ціна, зазначена у тендерній пропозиції ТОВ НВО «А.Т.О.Р.», грн без ПДВ	Ціна, зазначена у тендерній пропозиції ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», грн без ПДВ	Різниця між ціновими пропозиціями ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» і ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», %
Шафа управління і контролю електрообладнання	424 000,00	424 446,50	0,1

пасажирського вагону			
Ящик високовольтний	87 500,00	87 721,60	0,3
Ящик низковольтний	67 600,00	67 826,50	0,3
Ящик зовнішнього живлення	139 100,00	139 525,00	0,3

- (47) Отже, ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» і ТОВ НВО «А.Т.О.Р.», пропонуючи однакові запасні частини до пасажирських вагонів одних й тих самих виробників за цінами, різниця у яких становила 0,1% - 0,3%, створювали видимість існування конкуренції між ними під час Торгів, що забезпечило перемогу відповідному учаснику – ТОВ НВО «А.Т.О.Р.». Зазначене свідчить про узгоджені дії між Відповідачами.
- (48) Крім того, листом від 07.09.2018 № 769 (вх. № 8-143/10990 від 13.09.2018 на Вимогу Комітету від 10.08.2018 № 143-29/01-10240) ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» повідомило, що в разі укладення договору поставки від 12.10.2017 № ЦЗВ-03-08617-01 з Філією «Центр забезпечення виробництва» ПАТ «Українська залізниця», ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» мало намір придбати продукцію у ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД».
- (49) Також, ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» надало лист від ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» від 31.08.2017 № 69000/1194 відповідно до якого ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» повідомило директора ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» - Войтенко Д.О., про те, що готове виготовити та поставити продукцію (43 комплекти електрообладнання), що була предметом закупівлі (запасні частини до пасажирських вагонів) протягом календарного року після укладення договору та отримання передплати за наступними цінами (див. Таблицю 4):

Таблиця 4

Найменування запропонованої Відповідачами продукції	Ціна, зазначена у комерційній пропозиції ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» для ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» грн. без ПДВ	Ціна, зазначена у тендерній пропозиції ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» грн. без ПДВ	Розмір планової націнки на товар, зазначений у тендерній пропозиції ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» порівняно з комерційною пропозицією ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» для ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.», %	Ціна, зазначена у тендерній пропозиції ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» грн. без ПДВ	Розмір планової націнки на товар, зазначений у тендерній пропозиції ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» порівняно з комерційною пропозицією ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» для ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.», %	Різниця у планових націнках ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» і ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», %
Шафа управління і контролю електрообладнання пасажирського вагону	372 349,00	424 446,50	13,99	424 000,00	13,87	0,12
Ящик високовольтний	75 732,00	87 721,60	15,83	87 500,00	15,53	0,30

Ящик низьковольтний	56 799,00	67 826,50	19,41	67 600,00	19,01	0,40
Ящик зовнішнього живлення	126 220,00	139 525,00	10,54	139 100,00	10,20	0,34

- (50) Як вбачається з таблиці 4, ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» встановив для Замовника – ПАТ «Укрзалізниця» ціни на запропоновану продукцію вищі, ніж ціни для свого конкурента в Торгах - ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.».
- (51) Крім того, з таблиці 4 видно, що розмір планової націнки на товар, зазначений у тендерних пропозиціях Відповідачів, близький, а різниця націнок на запропоновану продукцію ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» і ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» незначна та становить менше 0,5 % (0,12 – 0,40 %).
- (52) Зазначені підходи до ціноутворення були б неможливими без обізнаності Відповідачів щодо цінових пропозицій один одного та попереднього погодження своєї поведінки під час Торгів.
- (53) Як зазначено в абзацах 22, 31 та 33 цього рішення, виробник ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» погодився реалізовувати вказану у таблиці 5 продукцію, ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.», на підтвердження чого надав ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» лист від 17.07.2017 № 69000/975, який міститься у тендерній пропозиції ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.».
- (54) Слід зазначити, що лист ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» від 17.07.2017 № 69000/975 щодо передачі повноважень для продажу та поставки обладнання для ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» завіреним підписом виконуючого обов'язки генерального директора ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» - Тодчук О.В.
- (55) При цьому, тендерна пропозиція ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», подана для участі у Торгах, завірена підписом директор з економіки та фінансів - Тодчук О.В.
- (56) Отже, між Відповідачами відбувся обмін інформацією, в результаті чого ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» свідомо подало цінову пропозицію на Торги будучи при цьому обізнаним про наміри участі ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» та знаючи, яку ціну може запропонувати у Торгах його конкурент - ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.».
- (57) Очікувана вартість предмету закупівлі у Процедурі закупівлі за лотом № 2 становить - 37 127 211,36 грн.
- (58) Під час участі у Процедурі закупівлі Відповідачі запропонували наступні ціни на запасні частини до пасажирських вагонів (див. таблицю 5).

Таблиця 5

№ з/п	Найменування Відповідача	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн	
		Початкова	Кінцева
1	ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.»	37 059 120,00	37 059 120,00
2	ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД»	37 127 211,36	37 127 211,36

- (59) При цьому, ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» запропонувало до участі в Торгах запасні частини до пасажирських вагонів за ціною 37 127 211,36 грн., що співпадає з очікуваною вартістю предмета закупівлі за лотом № 2 - 37 127 211,36 грн.
- (60) Оскільки ціна предмета закупівлі є визначальним критерієм оцінки пропозицій учасників конкурсних торгів, про що зазначено безпосередньо в тендерній документації замовника, то учасники торгів мають змагатись саме за цим критерієм.
- (61) Враховуючи наведене, за умови існування конкуренції у Торгах, ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» і ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» мали б змагатись за ціною на запропоновану продукцію, тобто знижувати свої цінові пропозиції на продукцію під час проведення

аукціону. Проте зниження ціни на продукцію не відбувалося, оскільки первинні і остаточні ціни пропозицій Відповідачів були однакові.

- (62) Отже, спільна участь у Торгах ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» і ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» обумовлена попередньою домовленістю між ними щодо результатів Торгів.
- (63) Наведені обставини вказують на наявність економічної вгоди для ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» від таких спільних дій Відповідачів, незалежно від того, який саме учасник отримує перемогу в Торгах – ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» або ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.», та свідчать про обізнаність Відповідачів щодо участі та цінкових пропозицій один одного.

4.5. Наявність господарських відносин між Відповідачами.

- (64) Впродовж 2017 року між ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» і ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» існували сталі господарські відносини, що підтверджується наступним.
- (65) Листами:

- Публічного акціонерного товариства «Державний експортно-імпорتنний банк України» від 03.04.2019 № 068-05/1450-БТ (вх. 11-01/314-кі від 08.04.2019), надісланим на вимогу Комітету про надання інформації від 20.03.2019 № 143-29/01-3706;
- Акціонерного товариства «Східно-Український банк «Грант» від 24.04.2019 № 39/21-2 (вх. 8-01/5243 від 02.05.2019), надісланим на вимогу Комітету про надання інформації від 02.04.2019 № 143-29/01-4343;
- Акціонерного товариства «Сбербанк» від 11.05.2019 № 8095/4/07-2-5-БТ (вх. № 11-01/434-кі від 14.05.2019), надісланим на вимогу Комітету про надання інформації від 17.04.2019 № 143-29/01-5140;

було надано виписки про рух грошових коштів за період з 01.01.2017 до 31.12.2017 по розрахунковим рахункам ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» і ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», відкритих у зазначених банківських установах.

- (66) Згідно з наданою банківськими установами інформацією:

- 17.01.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 12902,05 грн. у вигляді оплати за оренду приміщення та майна відповідно до рахунку № 515 від 31.12.2016 за договором №08/16 від 01.01.2016;
- 17.01.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 7678,30 грн. у вигляді оплати за відшкодування витрат відповідно до рахунку №5 від 16.01.2017 за договором №08/16 від 01.01.2016;
- 17.01.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 8160,00 грн. у вигляді оплати за оренду майна відповідно до рахунку № 524 від 31.12.2016 року за договором № 55/16 від 01.11.16;
- 03.03.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 14109,85 грн. у вигляді оплати за оренду приміщення та майна відповідно до акту № 18 від 31.01.2017 за договором № 08/17 від 01.01.17;
- 03.03.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 8349,24 грн. у вигляді оплати за відшкодування витрат відповідно до акту № 42 від 15.02.2017 за договором № 08/17 від 01.01.17;
- 16.03.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 8000,00 грн. у вигляді оплати за оренду відповідно до акту № 48 від 28.02.2017, за договором №08/17 від 01.01.2017;

- 07.04.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 610985 грн. у вигляді оплати за оренду приміщення та майна відповідно до акту №48 від 28.02.2017 року за договором № 08/17 від 01.01.17;
- 10.04.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 8768,14 грн. у вигляді оплати за відшкодування витрат відповідно до акту № 67 від 15.03.2017, за договором № 08/17 від 01.01.2017;
- 18.05.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 14109,85 грн. у вигляді оплати за оренду не житлового приміщення відповідно до акту № 74 від 31.03.2017, за договором № 08/17 від 01.01.2017;
- 18.05.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 198,62 грн. у вигляді оплати за відшкодування витрат електричну енергію відповідно до акту № 95 від 31.03.2017 за договором № 12/17 від 01.01.2017;
- 18.05.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 6151,27 грн. у вигляді оплати за відшкодування витрат електричну енергію відповідно до акту № 94 від 31.03.2017, за договором № 08/17 від 01.01.2017;
- 18.05.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 4989,60 грн. у вигляді оплати за оренду не житлового приміщення відповідно до акту № 86 від 31.03.2017 за договором № 12/17 від 01.01.2017;
- 18.05.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 338,93 грн. у вигляді оплати за відшкодування витрат відповідно до акту № 127 від 30.04.2017 за договором № 12/17 від 15.03.2017 року;
- 18.05.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 9101,4 грн. у вигляді оплати за оренду не житлового приміщення відповідно до акту № 103 від 30.04.2017 за договором № 12/17 від 15.03.2017;
- 18.05.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 14109,85 грн. у вигляді оплати за оренду не житлового приміщення відповідно до акту № 107 від 30.04.2017 за договором № 08/17 від 01.01.2017;
- 18.05.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 3553,58 грн. у вигляді оплати за відшкодування витрат відповідно до акту № 126 від 30.04.2017 за договором № 08/17 від 01.01.2017;
- 26.05.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 3840 грн. у вигляді оплати за оренду згідно договору № 56/16 від 14.12.2017;
- 07.06.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 308,81 грн. у вигляді оплати за відшкодування витрат згідно договору № 12/17 від 15.03.2017 за травень 2017;
- 07.06.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 2540,66 грн. у вигляді оплати за відшкодування витрат згідно договору № 08/17 від 01.01.2017, за травень;
- 07.06.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 9101,4 грн. у вигляді оплати за оренду нежитлового приміщення згідно договору № 12/17 від 15.03.2017 за травень 2017;
- 07.06.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 14109,85 грн. у вигляді оплати за оренду нежитлового приміщення згідно договору № 08/17 від 01.01.2017 за травень 2017;

- 10.10.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 11640,97 грн. у вигляді оплати за оренду нежитлового приміщення згідно договору № 08/17 від 01.01.2017 за вересень 2017;
 - 10.10.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 9101,4 грн. у вигляді оплати за оренду нежитлового приміщення згідно договору № 12/17 від 01.01.2017 за вересень 2017;
 - 08.11.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 403,01 грн. у вигляді оплати за відшкодування витрат згідно договору № 12/17 від 15.03.2017 за жовтень 2017;
 - 08.11.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 981,26 грн. у вигляді оплати за відшкодування витрат, згідно договору № 08/17 від 01.01.2017 за жовтень 2017;
 - 08.11.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 9101,40 грн. у вигляді оплати за оренду нежитлового приміщення згідно договору № 12/17 від 01.01.2017 за жовтень 2017;
 - 08.11.2017 ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» перераховувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» кошти в сумі 5959,52 грн. у вигляді оплати за оренду нежитлового приміщення згідно договору № 08/17 від 01.01.2017 за жовтень 2017;
- (67)** Крім того, відповідно до інформації, надано Головним Управлінням Державної Фіскальної Служби у Харківській області від 18.06.2018 № 14529/9/20-40-12-14-23 (вх. № 9-143/7225 від 23.06.2018) між ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» і ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» існували господарські відносини, а саме ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» було контрагентом ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та здійснювало замовлення у ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД».
- (68)** Згідно з розшифровкою податкових зобов'язань та податкового кредиту в розрізі контрагентів (Додаток 5) протягом 2017 року ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» придбавало товари у ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» на загальну суму 209 914,77 грн.
- (69)** Таким чином, ще до оприлюднення Замовником оголошення про проведення Торгів між Відповідачами існували господарські відносини, що створювало умови для обміну інформацією та координації поведінки між Відповідачами під час участі у Торгах.
- 4.6. Знаходження Відповідачів за однією адресою.**
- (70)** У складі своїх пропозицій ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» і ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» вказали однакову адресу свого місцезнаходження:
- ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» зазначило адресу: 61085, м. Харків, вул. Академіка Проскури, 1, корпус 28, к. П402;
 - ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» зазначило адресу: 61085, м. Харків, вул. Академіка Проскури, 1.
- (71)** Листом від 07.09.2018 № 769 (вх. № 8-143/10990 від 13.09.2018) ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» у відповіді на вимогу Комітету № 143-29/01-10240 від 10.08.2018 надало інформацію про місцезнаходження підприємства, включаючи місцезнаходження всіх виробничих баз, складів, підрозділів, протягом 2016-2017 років та надало договори оренди нежитлових приміщень № 08/16 від 01.01.2016, 08/17 від 01.01.2017 та № 12/17 від 15.03.2017, в яких орендодавцем зазначено ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД».
- (72)** Так, ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» згідно з договорами, укладеними з ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», користується приміщеннями за адресами:
- м. Харків, вул. Академіка Проскури, 1, корпус 28 (офісні приміщення) на підставі договору оренди нежитлового приміщення від 01.01.2016 № 08/16 термін дії

договору – до 31.12.2016, договору оренди нежитлового приміщення від 01.01.2017 № 08/17 термін дії договору – до 31.12.2017;

- м. Харків, вул. Академіка Проскури, 1, корпус 100 (складські, виробничі приміщення) на підставі договору оренди нежитлового приміщення № 12/17 від 15.03.2017 термін дії договору – до 31.12.2017.

- (73) Отже, протягом 2017 року, у тому числі під час підготовки та участі у Торгах, ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» і ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» фактично знаходились та здійснювали господарську діяльність за однією адресою.
- (74) Знаходження ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» і ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» за однією адресою вказує на наявність умов для обміну інформацією між Учасниками та узгодження між ними дій під час підготовки та участі у Торгах.

4.7. Інформація про взаємозв'язок Відповідачів.

- (71) У ході проведення розслідування виявлено, що ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» і ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», які приймали участь у Торгах, завантажували тендерні пропозиції та входили на майданчик «SmartTender.biz» з наступних IP адрес:

1. IP – 194.106.219.254 - ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.»;
2. IP – 194.106.218.182 - ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД».

- (75) За наявною в матеріалах справи інформацією, послуги з доступу до мережі Інтернет за вищевказаними IP адресами надаються - товариством з обмеженою відповідальністю виробничо-технічного підприємства «ХАРТРОН-ЕЛЕКТРОЗВ'ЯЗОК» (далі - ТОВ ВТП «ХАРТРОН-ЕЛЕКТРОЗВ'ЯЗОК») (ідентифікаційний код юридичної особи 25185130).

- (76) Так, листом від 08.04.2019 б/н (вх. № 8-01/4441 від 10.04.2019) ТОВ ВТП «ХАРТРОН-ЕЛЕКТРОЗВ'ЯЗОК» повідомило, що послуги з доступу до мережі Інтернет (в період проведення Торгів) надавалися з застосуванням IP адреси 194.106.218.182 - ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» за адресою: 61085, м. Харків, вул. Академіка Проскури, 1 на підставі договору № 1/281 від 01.03.2013.

- (77) У той же час, за інформацією ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» від 07.09.2018 № 769 (вх. № 8-143/10990 від 13.09.2018) послуги з доступу до мережі Інтернет надавалися ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» за адресою: 61085, м. Харків, вул. Академіка Проскури, 1, корпус 28, кімната П402 на підставі договору № 1/335 від 30.04.2015, укладеного між ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» і ТОВ ВТП «ХАРТРОН-ЕЛЕКТРОЗВ'ЯЗОК».

- (78) Отже, ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» і ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» користуються послугами доступу до Інтернету одного оператора - ТОВ ВТП «ХАРТРОН-ЕЛЕКТРОЗВ'ЯЗОК».

- (79) Крім того, в листі від 08.04.2019 б/н (вх. № 8-01/4441 від 10.04.2019) ТОВ ВТП «ХАРТРОН-ЕЛЕКТРОЗВ'ЯЗОК» зазначило адресу свого місцезнаходження - 61070, м. Харків, вул. Академіка Проскури, 1 та вказало, що засновниками ТОВ ВТП «ХАРТРОН-ЕЛЕКТРОЗВ'ЯЗОК» є: публічне акціонерне товариство «ХАРТРОН» (далі - ПАТ «ХАРТРОН») (ідентифікаційний код юридичної особи 14313062), товариство з додатковою відповідальністю страхова компанія «Грантсервіс» (ідентифікаційний код юридичної особи 21213705) та товариство з обмеженою відповідальністю науково-виробниче підприємство «ХАРТРОН-ЮКОМ» (ідентифікаційний код юридичної особи 30241610).

- (80) Зазначене також підтверджується відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних та фізичних осіб-підприємців та громадських формувань офіційного сайту Міністерства юстиції України.

(81) Також, слід зауважити, що згідно з інформацією офіційного веб-сайту ПАТ «ХАРТРОН» (www.hartron.com.ua) - це холдингова структура, до складу якої входять керуюча компанія, власне ПАТ «ХАРТРОН», та 10 підприємств, створених за участю керуючої компанії:

- **ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД»;**
- **ТОВ ВТП «ХАРТРОН-ЕЛЕКТРОЗВ'ЯЗОК»;**
- товариство з обмеженою відповідальністю науково-виробниче підприємство «ХАРТРОН-АРКОС ЛТД (далі - НВП «ХАРТРОН-АРКОС» ЛТД) (ідентифікаційний код юридичної особи 25184774);
- товариство з обмеженою відповідальністю науково-виробниче підприємство «ХАРТРОН-ПЛАНТ» ЛТД (далі - ТОВ «ХАРТРОН-ПЛАНТ» ЛТД) (ідентифікаційний код юридичної особи 25185147);
- товариство з обмеженою відповідальністю науково-виробниче підприємство «ХАРТРОН-ЮКОМ» (далі - ТОВ НВП «ХАРТРОН-ЮКОМ») (ідентифікаційний код юридичної особи 30241610);
- товариство з обмеженою відповідальністю науково-виробниче підприємство «ХАРТРОН-ЕНЕРГО» ЛТД (далі - НВП «ХАРТРОН-ЕНЕРГО» ЛТД) (ідентифікаційний код юридичної особи 30034641);
- товариство з обмеженою відповідальністю науково-виробниче підприємство «ХАРТРОН-АСКОНД» ЛТД (далі - ТОВ НВП «ХАРТРОН-АСКОНД» ЛТД) (ідентифікаційний код юридичної особи 32763525);
- товариство з обмеженою відповідальністю «ВЕСТРОН» (далі - ТОВ «ВЕСТРОН») (ідентифікаційний код юридичної особи 22708202);
- товариство з обмеженою відповідальністю науково-виробниче підприємство «ХАРТРОН-ІНКОР» ЛТД (далі - ТОВ «НВП ХАРТРОН-ІНКОР» ЛТД) (ідентифікаційний код юридичної особи 25187880);
- товариство з обмеженою відповідальністю «ХАРТРОН-ВІОЛІС» (далі - ТОВ «ХАРТРОН-ВІОЛІС») (ідентифікаційний код юридичної особи 13617860).



- (82) Отже, ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», ТОВ ВТП «ХАРТРОН-ЕЛЕКТРОЗВ'ЯЗОК», ТОВ НВП «ХАРТРОН-ПЛАНТ» ЛТД, ТОВ НВП «ХАРТРОН-АРКОС» ЛТД, ТОВ «НВП «ХАРТРОН-ЮКОМ», НВП «ХАРТОН-ЕНЕРГО» ЛТД, ТОВ НВП «ХАРТРОН-АСКОНД» ЛТД, ТОВ «ВЕСТРОН», ТОВ НВП «ХАРТРОН-ІНКОР» ЛТД та ТОВ «ХАРТРОН-ВІОЛІС» пов'язані відносинами контролю з ПАТ «ХАРТРОН» та входять до складу засновників один одного (разом далі – група ХАРТРОН). Вказане підтверджується Витягами з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – Витяг ЄДРПОУ) вказаних суб'єктів господарювання, отриманими Комітетом в електронній формі відповідно до статті 11 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань».
- (83) Відповідно до інформації з Витягу ЄДРПОУ № 1005954854 засновниками ПАТ «ХАРТРОН» на момент проведення Торгів були такі юридичні особи:
- Фонд державного майна України (ідентифікаційний код юридичної особи 00032945), розмір внеску до статутного фонду - 10683785.25 грн.;
 - Фізичні та юридичні особи згідно реєстру власників цінних паперів, розмір внеску до статутного фонду - 10683784.75 грн.
- (84) Відповідно до інформації з Витягу ЄДРПОУ № 1005954921 засновниками ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» на момент проведення Торгів були такі юридичні особи:
- ПАТ «ХАРТРОН» (ідентифікаційний код юридичної особи 14313062), розмір внеску до статутного фонду - 18886.46 грн.;
 - ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «НАТАН» (ідентифікаційний код юридичної особи 30263299), розмір внеску до статутного фонду - 9868.00 грн.;
- Кінцевий бенефіціарний власник (контролер) - КОСЕНКО ОЛЕКСАНДР РОМАНОВИЧ;
- Кінцевий бенефіціарний власник (контролер) - ЛАШКО АНДРІЙ АНАТОЛІЙОВИЧ;
- Кінцевий бенефіціарний власник (контролер) - ФЕДЮШИНА НАТАЛІЯ ЮРІЇВНА; КОСЕНКО ОЛЕКСАНДР РОМАНОВИЧ, розмір внеску до статутного фонду - 9868.00 грн.
- (85) Відповідно до інформації з Витягу ЄДРПОУ № 1005954941 засновниками ТОВ ВТП «ХАРТРОН-ЕЛЕКТРОЗВ'ЯЗОК» на момент проведення Торгів були такі юридичні особи:
- ТОВАРИСТВО З ДОДАТКОВОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ СТРАХОВА КОМПАНІЯ «ГРАНТСЕРВІС» (ідентифікаційний код юридичної особи 21213705), розмір внеску до статутного фонду - 300.00 грн.;
 - ПАТ «ХАРТРОН» (ідентифікаційний код юридичної особи 14313062), розмір внеску до статутного фонду - 14374258.50 грн.;
 - ТОВ НВП «ХАРТРОН-ЮКОМ» (ідентифікаційний код юридичної особи 30241610), розмір внеску до статутного фонду - 1994122.00 грн.
- (86) Відповідно до інформації з Витягу ЄДРПОУ № 1005954966 засновниками НВП «ХАРТРОН-АРКОС» ЛТД на момент проведення Торгів були такі юридичні особи:
- ПАТ «ХАРТРОН» (ідентифікаційний код юридичної особи 14313062), розмір внеску до статутного фонду - 35360500.00 грн.;

- ТОВАРИСТВО З ДОДАТКОВОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ СТРАХОВА КОМПАНІЯ «ГРАНТСЕРВІС» (ідентифікаційний код юридичної особи 21213705), розмір внеску до статутного фонду - 500.00 грн.;
 - ТОВ НВП «ХАРТРОН-АСКОНД» ЛТД (ідентифікаційний код юридичної особи 32763525), розмір внеску до статутного фонду - 1000.00 грн.
- (87) Відповідно до інформації з Витягу ЄДРПОУ № 1005955002 засновниками ТОВ «ХАРТРОН-ПЛАНТ» ЛТД (ідентифікаційний код юридичної особи 25185147) на момент проведення Торгів були такі юридичні особи:
- ПАТ «ХАРТРОН» (ідентифікаційний код юридичної особи 14313062), розмір внеску до статутного фонду - 35805714.82 грн.;
 - ТОВАРИСТВО З ДОДАТКОВОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ СТРАХОВА КОМПАНІЯ «ГРАНТСЕРВІС» (ідентифікаційний код юридичної особи 21213705), розмір внеску до статутного фонду - 300.00 грн.;
 - ТОВ НВП «ХАРТРОН-АСКОНД» ЛТД (ідентифікаційний код юридичної особи 32763525), розмір внеску до статутного фонду - 1000.00 грн.
- (88) Відповідно до інформації з Витягу ЄДРПОУ № 1005955018 засновниками ТОВ НВП «ХАРТРОН-ЮКОМ» (ідентифікаційний код юридичної особи 25185147) на момент проведення Торгів були такі юридичні особи:
- ПАТ «ХАРТРОН» (ідентифікаційний код юридичної особи 14313062), розмір внеску до статутного фонду - 19678502.81 грн.;
 - ТОВАРИСТВО З ДОДАТКОВОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ СТРАХОВА КОМПАНІЯ «ГРАНТСЕРВІС» (ідентифікаційний код юридичної особи 21213705), розмір внеску до статутного фонду - 300.00 грн.;
 - ТОВ НВП «ХАРТРОН-АСКОНД» ЛТД (ідентифікаційний код юридичної особи 32763525), розмір внеску до статутного фонду - 1000.00 грн.
- (83) Відповідно до інформації з Витягу ЄДРПОУ № 1005955041 засновниками НВП «ХАРТРОН-ЕНЕРГО» ЛТД (ідентифікаційний код юридичної особи 30034641) на момент проведення Торгів були такі юридичні особи:
- ПАТ «ХАРТРОН» (ідентифікаційний код юридичної особи 14313062), розмір внеску до статутного фонду - 2449229.90 грн.;
 - ПРИВАТНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «КУМІР» (ідентифікаційний код юридичної особи 23463791), розмір внеску до статутного фонду - 1349899.64 грн.;
 - ТОВ «ХАРТРОН-ПЛАНТ» ЛТД (ідентифікаційний код юридичної особи 25185147), розмір внеску до статутного фонду - 198650.33 грн.;
 - КОЩІЙ ЛЕОНІД ДМИТРОВИЧ, розмір внеску до статутного фонду - 597071.02 грн.;
 - МОСЕНЗОН ОЛЕКСАНДР ЗІНОВ'ЄВИЧ, розмір внеску до статутного фонду - 597071.02 грн.;
- Кінцевий бенефіціарний власник (контролер) - КОЩІЙ ЛЕОНІД ДМИТРОВИЧ, розмір внеску до статутного фонду - 0.00 грн.;
- Кінцевий бенефіціарний власник (контролер) - МОСЕНЗОН ОЛЕКСАНДР ЗІНОВ'ЄВИЧ, розмір внеску до статутного фонду - 0.00 грн.;
- Кінцевий бенефіціарний власник (контролер) - КУЧЕРЕНКО ВОЛОДИМИР АНАТОЛІЙОВИЧ, розмір внеску до статутного фонду - 0.00 грн.;

Кінцевий бенефіціарний власник (контролер) - МИРНИЙ ВОЛОДИМИР СЕМЕНОВИЧ, розмір внеску до статутного фонду - 0.00 грн.;

Кінцевий бенефіціарний власник (контролер) - НІКІТІН СЕРГІЙ ФЕДОСІЙОВИЧ, розмір внеску до статутного фонду - 0.00 грн.;

Кінцевий бенефіціарний власник (контролер) - ТАТЬЯНЧЕНКО ЮРІЙ МИКОЛАЙОВИЧ, розмір внеску до статутного фонду - 0.00 грн.

(89) Відповідно до інформації з Витягу ЄДРПОУ № 1005955057 засновниками ТОВ НВП «ХАРТРОН-АСКОНД» ЛТД (ідентифікаційний код юридичної особи 32763525) на момент проведення Торгів були такі юридичні особи:

- ПАТ «ХАРТРОН» (ідентифікаційний код юридичної особи 14313062), розмір внеску до статутного фонду - 21722240.00 грн.;

- ТОВ ВТП «ХАРТРОН-ЕЛЕКТРОЗВ'ЯЗОК» (ідентифікаційний код юридичної особи 25185130), розмір внеску до статутного фонду - 7837426.50 грн.;

- НВП «ХАРТРОН-АРКОС» ЛТД (ідентифікаційний код юридичної особи 25184774), розмір внеску до статутного фонду - 17250785.50 грн.;

- ТОВ «ХАРТРОН-ПЛАНТ» ЛТД (ідентифікаційний код юридичної особи 25185147), розмір внеску до статутного фонду - 337908.00 грн.;

- ТОВ НВП «ХАРТРОН-ЮКОМ» (ідентифікаційний код юридичної особи 30241610), розмір внеску до статутного фонду - 7157240.00 грн.

(90) Відповідно до інформації з Витягу ЄДРПОУ № 1005955074 засновниками ТОВ «ВЕСТРОН» (ідентифікаційний код юридичної особи 22708202) на момент проведення Торгів були такі юридичні особи:

- ПАТ «ХАРТРОН» (ідентифікаційний код юридичної особи 14313062), розмір внеску до статутного фонду - 1678077.20 грн.;

- ВЕСТІНГАУЗ ЕЛЕКТРИК КОМПАНІ ТОВ, СПОЛУЧЕНІ ШТАТИ АМЕРИКИ, розмір внеску до статутного фонду - 2517115.80 грн.

(91) Відповідно до інформації з Витягу ЄДРПОУ № 1005955098 засновниками ТОВ «НВП ХАРТРОН-ІНКОР» ЛТД (ідентифікаційний код юридичної особи 25187880) на момент проведення Торгів були такі юридичні особи:

- ПАТ «ХАРТРОН» (ідентифікаційний код юридичної особи 14313062), розмір внеску до статутного фонду - 3641857.00 грн.;

- ПРИВАТНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «ХАРТРОН-ІНКОРПОРЕЙТІД» (ідентифікаційний код юридичної особи 21187511), розмір внеску до статутного фонду - 6357143.00 грн.;

- ТОВ НВП «ХАРТРОН-АСКОНД» ЛТД (ідентифікаційний код юридичної особи 2763525), розмір внеску до статутного фонду - 1000.00 грн.;

- ВЛАСНИК ІСТОТНОЇ УЧАСТІ - ВАХНО МИКОЛА ІВАНОВИЧ, розмір внеску до статутного фонду - 0.00 грн.;

- ВЛАСНИК ІСТОТНОЇ УЧАСТІ - КУЧЕРЕНКО КСЕНІЯ ВОЛОДИМИРІВНА, розмір внеску до статутного фонду - 0.00 грн.;

Кінцевий бенефіціарний власник (контролер) - ВАХНО МИКОЛА ІВАНОВИЧ, розмір внеску до статутного фонду - 0.00 грн.;

Кінцевий бенефіціарний власник (контролер) - КУЧЕРЕНКО КСЕНІЯ ВОЛОДИМИРІВНА, розмір внеску до статутного фонду - 0.00 грн.

- (92) Відповідно до інформації з Витягу ЄДРПОУ № 1005955117 засновниками ТОВ «ХАРТРОН-ВІОЛІС» (ідентифікаційний код юридичної особи 13617860) на момент проведення Торгів були такі юридичні особи:
- ПАТ «ХАРТРОН» (ідентифікаційний код юридичної особи 14313062), розмір внеску до статутного фонду - 3144871.08 грн.;
 - ТОВАРИСТВО З ДОДАТКОВОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ СТРАХОВА КОМПАНІЯ «ГРАНТСЕРВІС», (ідентифікаційний код юридичної особи 21213705), розмір внеску до статутного фонду - 100.00 грн.
- (93) Крім того, відповідно до відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних та фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, всі підприємства, що входять до групи ХАРТРОН (крім ТОВ «НВП «ХАРТРОН-ЮКОМ» і ТОВ «ХАРТРОН-ВІОЛІС») знаходяться за однією адресою: 61085, м. Харків, вул. Академіка Проскури, 1.
- (94) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», контроль – вирішальний вплив однієї чи декількох пов'язаних юридичних та/або фізичних осіб на господарську діяльність суб'єкта господарювання чи його частини, який здійснюється безпосередньо або через інших осіб, зокрема, завдяки, в тому числі, праву володіння чи користування всіма активами чи їх значною частиною.
- (95) За інформацією, наданою ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» від 07.09.2018 № 769 (вх. № 8-143/10990 від 13.09.2018) під час проведення Торгів засновником ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» (з 11.07.2017) та директором з економіки та фінансів є Морозов Володимир Сергійович, який одночасно займав посаду комерційного директора ТОВ НВП «ХАРТРОН-ПЛАНТ» ЛТД в період з 10.04.2017 по 29.08.2017.
- (96) Крім того, ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» протягом 2017 року залучало до роботи за договорами підяду та цивільно-правовими угодами фізичних осіб, які одночасно були пов'язані трудовими відносинами з ТОВ НВП «ХАРТРОН-ПЛАНТ» ЛТД, яке входить до групи ХАРТРОН.
- (97) Згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних та фізичних осіб-підприємців та громадських формувань офіційного сайту Міністерства юстиції України засновниками ТОВ НВП «ХАРТРОН-ПЛАНТ» ЛТД були: ПАТ «ХАРТРОН», ТДВ страхова компанія «Грантсервіс» та ТОВ НВП «ХАРТРОН-АСКОНД» ЛТД.
- (98) ТОВ НВП «ХАРТРОН-ПЛАНТ» ЛТД знаходиться за адресою: 61070, м. Харків, вул. Академіка Проскури, 1.
- (99) У свою чергу, засновниками Відповідача - ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» у період проведення Торгів були ПАТ «ХАРТРОН», ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «НАТАН», Косенко Олександр Романович, кінцевий бенефіціарний власник - Косенко Олександр Романович, кінцевий бенефіціарний власник – Лашко Андрій Анатольович, кінцевий бенефіціарний власник – Федюшина Наталія Юріївна.
- (100) Отже, за результатами аналізу інформації та матеріалів, отриманих під час розгляду справи № 143-26.13/20-19, зокрема листом ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» від 07.09.2018 № 769 (вх. № 8-143/10990 від 13.09.2018) та листом ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» від 07.09.2018 № 69000/1390 (вх. № 8-143/10847 від 10.09.2018) встановлена сукупність взаємозв'язків Відповідачів під час участі у Процедурі закупівлі, яка зокрема полягає у наступному:
- фактичним місцезнаходженням ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» і ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» є приміщення, які знаходяться за однією адресою: м. Харків, вул. Академіка Проскури, 1;

- між ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» і ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» укладено ряд договорів, зокрема щодо оренди нежитлового приміщення;
- у своїй діяльності, зокрема під час участі у Торгах, ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» і ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» використовували доступ до мережі Інтернет через одного оператора - ТОВ ВТП «ХАРТРОН-ЕЛЕКТРОЗВ'ЯЗОК», яке пов'язане відносинами контролю з групою «ХАРТРОН»;
- засновником ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» (з 11.07.2017) та директором з економіки та фінансів є Морозов Володимир Сергійович, який одночасно займав посаду комерційного директора ТОВ НВП «ХАРТРОН-ПЛАНТ ЛТД» (яке входить до групи «ХАРТРОН») в період з 10.04.2017 по 29.08.2017, в тому числі під час підготовки та участі у Торгах;
- ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» для роботи в Товаристві за договорами підряду та цивільно-правовими угодами залучало фізичних осіб, які одночасно були пов'язані трудовими відносинами з ТОВ «НВП ХАРТРОН-ПЛАНТ ЛТД», що входить до групи «ХАРТРОН».

(101) Отже, встановлена сукупність сталих взаємозв'язків між Відповідачами у період спільної участі у Процедурі закупівлі свідчить про їх обізнаність щодо діяльності один одного, а також можливість доступу до інформації один одного та обміну інформацією один з одним, у тому числі і щодо участі в Торгах.

5. Кваліфікація порушення учасниками конкурентного законодавства.

- (102)** Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» та ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (103)** Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктам господарювання.
- (104)** Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (105)** Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки тендерних пропозицій (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньої участі у процедурі закупівлі (синхронність дій у часі, поділ лотів, відмова від підписання договору тощо).
- (106)** Як свідчать матеріали Справи, підтверджені зібраними доказами, установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- *ідентичних документах у тендерних пропозиціях Відповідачів;*
 - *синхронності дій Відповідачів у часі;*
 - *спільних інтересах Відповідачів щодо реалізації продукції одних виробників, одним з яких є ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД»;*
 - *обізнаності Відповідачів щодо участі та цінових пропозицій;*
 - *наявності господарських відносин між Відповідачами;*

- знаходженні Відповідачів за однією адресою;
- наявності сталих взаємозв'язків між Відповідачами,

не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема, про обмін між ними інформацією.

- (107)** З огляду на вищезазначене ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» та ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» під час підготовки документації для участі у процедурі електронних торгів із закупівлі запасних частин до пасажирських вагонів, яка проводилась філією «Центр забезпечення виробництва» публічного акціонерного товариства «Українська залізниця» за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2017-07-25-001778-b, діяли не самостійно, а узгоджували свої дії, та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі в торгах, аукціонах, конкурсах, тендерах.
- (108)** Унаслідок узгодженої поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами Процедури закупівлі одним з учасників (ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.») одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих Торгів.
- (109)** Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» та ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених Замовником Торгів, порушивши право Замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

6. Заперечення відповідачів та їх спростування.

- (110)** ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» листом від 11.01.2020 № 69000/2 (вх. Комітету № 8-01/332 від 13.01.2020) надало заперечення на Подання з попередніми висновками та листом від 19.02.2020 № 69000/266 (вх. Комітету № 8-01/2393 від 24.02.2020) - додаткові заперечення до Подання з попередніми висновками (далі – додаткові заперечення).
- (111)** ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» листом від 08.01.2020 № 31 (вх. Комітету № 8-01/263 від 10.01.2020) надало заперечення до Подання з попередніми висновками та листами від 14.02.2020 № 147 (вх. Комітету № 8-01/2099 від 18.02.2020) і від 14.02.2020 № 148 (вх. Комітету № 8-01/2122 від 18.02.2020) пояснення комерційного директора ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» та технічного директора ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» відповідно.
- (112)** Як свідчать подані ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» відповіді, Відповідачі з висновками Відділення про порушення ними законодавства про захист економічної конкуренції не згодні.
- (113)** У своїх запереченнях ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» не погоджується з тим, що знаходження Відповідачів за однією адресою вказує на наявність передумов для обміну інформацією та, зокрема зазначає (мова оригіналу):

«Контролюючим органом не надано доказів наявності законодавчо визначеної заборони НВП «ХАРТРОН-ЕКСПРЕС ЛТД» (ТОВ) щодо одночасного укладення наведених договорів оренди з ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» та участі у закупівлі(тендері).<...>

<...> контролюючий орган посилається виключно на припущення без надання конкретно визначених доказів обміну інформацією між учасниками та узгодження ними дій під час підготовки та участі у торгах».

- (114) ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» не погоджується із висновком щодо наявності умов для обміну інформацією у зв'язку із знаходженням Відповідачів за однією адресою та у своїх запереченнях зокрема, зазначає (мова оригіналу):**

«Хоча адреса місцезнаходження Відповідачів (на той час) була однією, однак фактично Відповідачі перебували в різних будівлях і в різних приміщеннях. Адреса м. Харків, вул. Проскури, 1 є великим за площею майновим комплексом, який складається з великої кількості будівель та споруд, на території якого розміщені у великій кількості підприємства на правах оренди. Все це виключає обмін інформацією між Відповідачами.»

- (115) Вказані заперечення ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» є хибними та спростовуються наступним.**
- (116) Саме по собі укладення договорів оренди між ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» не є порушенням чинного законодавства та не розглядається в рамках даної Справи як дії, що заборонені законодавством про захист економічної конкуренції.**
- (117) Разом з тим, наявність договорів оренди між Відповідачами підтверджує фактичне використання ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» приміщень, що належать ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», за однією адресою з останнім, зокрема у період спільної участі у Торгах, та є доказом спільного місцезнаходження Відповідачів, що також підтверджується інформацією про місцезнаходження Відповідачів, яка міститься в Єдиному державному реєстрі юридичних та фізичних осіб-підприємців та громадських формувань.**
- (118) Спільне місцезнаходження вказує на наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами, оскільки це спрощує передачу інформації між суб'єктами господарювання, завдяки швидкому та зручному обміну документами, в тому числі нормативно-технічною документацією, що стосується придбання/реалізації продукції один в одного, кореспонденцією, оперативному обговоренню та вирішенню питань, що стосуються діяльності суб'єктів господарювання, які здійснюють господарську діяльність за однією адресою, а також синхронної підготовки до участі у Торгах.**
- (119) Спільне місцезнаходження ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.», із врахуванням сукупності доказів, зібраних в ході розгляду Справи та зазначених в цьому рішенні, виключає можливість випадкового збігу обставин щодо спільної участі Відповідачів у Процедурі закупівлі, та є сукупною обставиною, яка свідчить про узгодження ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» їх поведінки під час підготовки та участі у Торгах.**
- (120) Крім того, сукупність фактів, які доводять обмін інформацією між Відповідачами, зокрема наведено у розділах 4.1, 4.2, 4.3, 4.4 цього Рішення.**
- (121) Щодо надання однакових документів ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» зокрема зазначає наступне (мова оригіналу):**

«НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» (ТОВ) пропонував продукцію власного виробництва, а також продукцію ПАТ «Дніпровагонремстрой» відповідно до повноважень, наданих Листом № 2067/10-287 від 14.06.2017 р.

Листом від 17.07.2017 року за № 69000/975 НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» (ТОВ) як виробник надав повноваження ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» з реалізації продукції та надав завірнені копії технічної документації на товар(паспорти) із детальним її описом та інформацією про неї. <...>

Також наведені обставини не виключають можливість самостійної реалізації своєї продукції безпосередньо виробником - НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» (ТОВ)».

- (122) Вказані заперечення ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» не приймаються та спростовуються наступним.
- (123) Інформація про зміст листа ПАТ «Дніпровагонрембуд» від 14.06.2017 № 2067/10-287 наведена в абзацах 21 та 32 цього рішення. Виходячи зі змісту вказаного листа виробник - **ПАТ «Дніпровагонрембуд» надає право ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» на участь у конкурсних торгах, які проводяться підрозділами та філіям ПАТ «Укрзалізниця» з правом реалізації продукції виробництва ПАТ «Дніпровагонремстрой» до 31.12.2018 року.**
- (124) Інформація про зміст листа ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» від 17.07.2017 року за № 69000/975 наведена в абзацах 22 та 31 цього рішення. Виходячи зі змісту вказаного листа виробник - **ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» надає право ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» на участь у конкурсних торгах, які проводяться підрозділами та філіям ПАТ «Укрзалізниця» з правом реалізації продукції виробництва ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та ПАТ «Дніпровагонремстрой» до кінця 2018 року.**
- (125) Отже, Відповідачі мали можливість реалізовувати вказану продукцію підрозділам та філіям ПАТ «Укрзалізниця» шляхом участі у конкурсних торгах протягом одного періоду (II півріччя 2017 року та 2018 рік), завдяки взаємним попереднім домовленостям, при цьому у разі визнання переможцем у таких торгах ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.», постачальником продукції для нього міг бути лише ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», який надав право ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» на реалізацію такої продукції за результатами участі у торгах.
- (126) Зазначене, обумовлює наявність спільного економічного інтересу Відповідачів під час участі у Процедурі закупівлі та відсутність між ними конкуренції.
- (127) **ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» щодо надання ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» технічної документації, зокрема повідомило** (мова оригіналу):
- «<...> наведений Лист (прим. лист ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» від 17.07.2017 року за № 69000/975) та технічна документація взагалі не може свідчити про зацікавленість НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» (ТОВ) в участі ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» у торгах, оскільки даний лист був виданий та наданий із технічною документацією про товар за тиждень до оголошення торгів і сторони не знали та не могли знати про наступне оголошення торгів. <...>*
- Але просимо звернути увагу контролюючого органу, що НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» (ТОВ) є виробником запропонованої продукції та надавав ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» технічну документацію ще до оголошення закупівлі <...>».*
- (128) **ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» стосовно отримання документів від ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», зокрема зазначило** (мова оригіналу):
- «Лист ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» за вих.№69000/975 датовано 17.07.2017 року, а оголошення про проведення Торгів було опубліковано 25.07.2017 р. Тобто факт передачі документів мав місце ще до оголошення Торгів. Це свідчить про відсутність змови у Відповідачів, а тим більше виключає сумісну підготовку до участі у Торгах. <...>*
- Факт того, що ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» надало право реалізації продукції, в т.ч. власного виробництва, не свідчить про наявність антиконкурентних дій. Насамперед, як вже зазначалось вище з причини того, що ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» не було обізнане про участь у цих же торгах ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД»».*
- (129) **Комерційний директор ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» у своїх поясненнях повідомив, що особисто готував пропозицію торгів та не залучав до підготовки та/або збору**

документів, поданих у складі тендерної пропозиції ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» третіх осіб – суб'єктів господарювання чи фізичних осіб, що не є працівниками ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.»».

- (130) Щодо надання листа та технічної документації на продукцію за тиждень до оголошення Торгів встановлено, що властивості (дата, час, обладнання, за допомогою якого створювались документи та хеш-суми) окремих електронних файлів, в тому числі із вказаними документами пропозицій збігаються, а саме (див. таблиці 6, 7, 8):

Таблиця 6. Властивості файлу з листом
ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» від 17.07.2017 року за № 69000/975

Властивості	ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.»
Ім'я файлу:	Лист Хартрон-Атор
Заголовок:	SKM_22717090610570
Автор:	-
Тема:	-
Створено:	06.09.2017 10:57:34
Змінено:	06.09.2017 10:57:34
Додаток:	КМ 227
Виробник PDF:	KONICA MINOLTA bizhub 227
Версія PDF:	1.4 (Acrobat 5.x)

Таблиця 7. Властивості файлів з листом
ПАТ «Дніпровагонрембуд» від 14.06.2017 № 2067/10-287

Властивості	ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД»	ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.»
Ім'я файлу:	Передача повноважень ДВРБ	Лист Дніпровагонремстрой-Хартрон
Заголовок:	-	-
Автор:	-	-
Тема:	-	-
Створено:	06.09.2017 13:11:26	06.09.2017 13:11:26
Змінено:	06.09.2017 13:11:26	06.09.2017 13:11:26
Виробник PDF:	FBBY FineReader 8.0 Professional Edition	FBBY FineReader 8.0 Professional Edition
Версія PDF:	1.2(Acrobat 3.x)	1.2(Acrobat 3.x)
Розмір файлу:	193,25 КБ (197 892 байт)	193,25 КБ (197 892 байт)

Таблиця 8. Властивості файлів з кресленням ТТ315.004.00.000 СБ

Властивості	ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД»	ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.»
Ім'я файлу:	креслення ТТ315.004.00.000 СБ	ТТ315.004.00.000 СБ
Заголовок:	-	-
Автор:	-	-
Тема:	-	-
Створено:	05.09.2017 10:40:33	05.09.2017 10:40:33
Змінено:	06.09.2017 18:58:53	05.09.2017 10:41:03
Виробник PDF:	Foxit PhantomPDF Printer, версія 7.0.1.831	Foxit PhantomPDF Printer, версія 7.0.1.831
Версія PDF:	1.7 (Acrobat 8.x)	1.7 (Acrobat 8.x)
Розмір файлу:	5,97 МБ (6 256 395 байт)	5,96 МБ (6 252 483 байт)

- (131) Як видно з Таблиць 6, 7 та 8 вказані електронні документи створені у період проведення Торгів, тобто після їх оголошення.

- (132) Так, з таблиці 6 видно, що електронний документ з листом ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» від 17.07.2017 року за № 69000/975, поданий у складі тендерної пропозиції ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» під назвою «Лист Хартрон-Атор» створений за допомогою обладнання «KONICA MINOLTA bizhub 227» у додатку «КМ 227» 06.09.2017 о 10:57:34 і містить заголовок із позначенням «SKM» та багатозначним номером.
- (133) Слід зазначити, також, що за допомогою обладнання «KONICA MINOLTA bizhub 227» та додатку «КМ 227» створено також документ PDF «Технічний аудит», завантажений у складі тендерної пропозиції ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.», в якому міститься Свідоцтво про технічний аудит процесів виробництва продукції ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД». Вказаний файл також містить заголовок із позначенням «SKM» та багатозначним номером. Інші документи у складі тендерної пропозиції ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» не містять таких властивостей файлів.
- (134) Натомість, у складі тендерної пропозиції ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» міститься ряд електронних документів, в тому числі технічних, що належать ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та створені за допомогою обладнання KONICA MINOLTA bizhub 227 у додатку «КМ 227» і мають заголовок із позначенням «SKM» та багатозначним номером, зокрема: «Цінова пропозиція» (створено 07.09.2017), «Дані на товар» (створено 07.09.2017), «лист-погодження Департаменту» (створено 04.09.2017), «Зразок паспорта ящик високовольтний» (створено 06.09.2017), «Копія ТУ 31.2-30430120-003-2003» (створено 06.09.2017), «Декларація ящик низьковольтний» (створено 07.09.2017), «Зразок паспорт шафа» (створено 07.09.2017) та інші.
- (135) Зазначене свідчить, про те, що ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» під час підготовки власної тендерної пропозиції для створення електронних файлів у форматі «PDF» використовувало обладнання KONICA MINOLTA bizhub 227 та додаток «КМ 227», які присвоювали файлам заголовок із позначенням «SKM» та багатозначним номером.
- (136) Властивості файлів є унікальними вхідними даними про електронний документ та відрізняються в залежності від обладнання, яке використовується для виготовлення скан-копій документів, програмних засобів, що використовуються для конвертації цих документів, зокрема у формат «PDF» та інших параметрів.
- (137) Наведена вище інформація свідчить, що електронний файл з листом ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» від 17.07.2017 року за № 69000/975 створений 06.09.2017, тобто у період проведення Торгів на обладнанні, яке використовувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» для підготовки більшої частини документів своєї тендерної пропозиції, а отже електронний документ із вказаним листом, що увійшов у тендерну пропозицію ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» був створений ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та наданий у період проведення Торгів, тобто після їх оголошення.
- (138) Крім того, інформація, що міститься у таблицях 7 та 8 підтверджує, що властивості електронних файлів з листом ПАТ «Дніпровагонрембуд» від 14.06.2017 № 2067/10-287 та кресленням на продукцію вказаного виробника, подані Відповідачами у складі своїх тендерних пропозицій, ідентичні, тобто ці документи створені за допомогою одного обладнання у період проведення Торгів, а час їх створення однаковий, що свідчить про те, що із зазначених документів була виготовлена єдина скан-копія, якою відбувся обмін.
- (139) Такий збіг обставин був би не можливий без обміну інформацією між Відповідачами під час підготовки тендерних пропозицій для участі у Торгах, оскільки дата створення / змінення вказаних електронних документів передуює даті завантаження Відповідачами своїх пропозицій у систему «Prozorro» для участі у Процедурі закупівлі.

- (140) Зазначене, враховуючи інші обставини Справи, підтверджує факт обізнаності Відповідачів щодо спільної участі у Торгах, обміну інформацією між ними під час підготовки тендерних пропозицій.
- (141) Таким чином, спільна участь ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» у Процедурі закупівлі та подання Відповідачами тендерних пропозицій, предметом яких була продукція, вказана у вищезазначених листах, не може бути випадковим збігом обставин та свідчить про обізнаність ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» щодо участі ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» у Торгах та свідому спільну підготовку та участь Відповідачів у досліджуваній Процедурі закупівлі.
- (142) У своїх запереченнях ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», зокрема зазначило наступне (мова оригіналу):

«<...> запропонована в складі тендерної пропозиції шафа управління виробником якої є НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» (ТОВ), має позначення ААОТ.421417.103-05, в той час як запропонована ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» шафа управління має позначення ААОТ.421417.103-05.37. Таким чином відповідачами запропоноване різне за конструкцією обладнання».

- (143) ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» у своїх запереченнях не погоджується щодо наявності спільних інтересів Відповідачів і щодо ідентичних документів у тендерних пропозиціях Відповідачів, також зазначило, що шафа управління, запропонована ТОВ НВО «А.Т.О.Р.» має відмінний децимальний номер, оскільки відрізняється за конструкцією порівняно шафою управління, запропонованою ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та повідомило наступне (мова оригіналу):

«У 2016 році між підприємствами укладений Договір про співробітництво № 54/16 від 13.12.2016 року, а з 2017 року велися переговори щодо постачання блоків управління і корпусів пульта і підвагонних ящиків для потреб ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД».

Так як ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» виготовляв пульти для нових вагонів виробництва ПАТ «Крюківський вагонобудівний завод» і не мав досвіду і розробленої конструкції для КВР вагонів, то проявив зацікавленість в придбанні нашої продукції!

Під час оголошення тендеру на 25.08.17 р. ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» мав власну розробку комплекту електрообладнання пасажирського вагону та дослідний зразок, але були відсутні погоджувальні документи на серійне виробництво обладнання.

Коли був оголошений тендер на закупівлю комплекту електрообладнання пасажирського вагона ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» вийшов з пропозицією взяти участь у тендері з продукцією спільного виробництва ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» та ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», а так як вартість нового комплекту власного виробництва було набагато дорожче ринкової ціни і дозволяло вперше вийти на ринок поставок даного типу обладнання для КВР вагонів, то ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» погодився дати повноваження для участі в торгах зі спільним виробництвом з ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.».

Тому ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» запропонувало ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» спільне виготовлення комплекту з наступним складом:

- Шафа управління ААОТ.421417.103-05.37 (спільне виробництво ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» та ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД»). <...>

<...> В той же час між нашими компаніями склалися взаємовигідні стосунки з приводу удосконалення продукції, яку виробляв ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», що дозволяло знизити собівартість виробництва продукції».

- (144) **Технічний директор ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» у своїх поясненнях повідомив, що до його обов'язків, зокрема належить організація роботи щодо впровадження нової техніки і технології виробництва та надав аналогічну за змістом вищезазначеній інформацію.**
- (145) З наведеного слідує, за результатом попередніх переговорів між Відповідачами був укладений договір про співробітництво від 13.12.2016 року № 54/16, в ході виконання якого ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» та ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» здійснювали спільне виробництво продукції, яка була запропонована у складі тендерної пропозиції ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.», за конструкційними рішеннями ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» на основі його дослідного зразка та за технічними умовами ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД».
- (146) В ході співробітництва ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» підтримало рішення ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» про участь у Торгах з продукцією спільного виробництва ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» та ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», що підтвердило наданням ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» повноважень для участі в торгах, в тому числі даною продукцією.
- (147) Враховуючи ту обставину, що цінова пропозиція ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», подана для участі у Процедурі закупівлі, була вища за цінову пропозицію ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.», а під час електронного аукціону Відповідачі не знижували свої цінові пропозиції, такі дії Відповідачів дозволили ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.», здобувши перемогу в Торгах, вперше розпочати поставки нового обладнання спільного з ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» виробництва.
- (148) Таким чином, різні конструкційні особливості частини продукції, що була предметом пропозицій Відповідачів у Торгах, не спростовують обізнаність Відповідачів щодо намірів взяти участь у досліджуваних Торгах, зокрема з продукцією спільного виробництва ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» та ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», а також зацікавленість у таких діях.
- (149) Зазначені факти вказують на наявність спільного економічного інтересу щодо реалізації даної продукції та попередніх домовленостей між ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» і ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», в тому числі щодо спільної участі у досліджуваній Процедурі закупівлі.
- (150) Слід зазначити, що наявність зазначених договірних відносин між Відповідачами не розглядається в рамках даної Справи, як порушення законодавства про захист економічної конкуренції, проте дії, які вчиняли Відповідачі за результатом цих договірних відносин призвели до виникнення сукупних обставин, які вказують на взаємну підтримку у господарській діяльності, в тому числі щодо спільного виробництва та пошуку шляхів реалізації продукції та призвели до вчинення Відповідачами порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді спотворення результатів Торгів.
- (151) **Завантаження Відповідачами документів в один день та майже в один час, зокрема подання тендерної пропозиції в останній день строку, ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» у своїх запереченнях пояснює отриманням банківської гарантії у передостанній день встановленого строку, що було обумовлене довгими переговорами з банком про отримання гарантії та підписання договору.**
- (152) **ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» щодо синхронності дій у часі, зокрема зазначає, що (мова оригіналу): «<...> може пояснити цю обставину тим, що згідно умов тендеру кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 07 вересня 2017 10:00.**

Для підготовки пропозиції необхідні були певні витрати часу. Тому наше підприємство подавало пропозицію в останній день строку. З практики нам відомо,

що дуже часто при проведенні торгів пропозиції учасниками подаються саме в останній день строку».

- (153) Інформація, наведена у запереченнях ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», пояснює причину подання ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» тендерної пропозиції в останній день встановленого строку за півгодини до його закінчення, проте пояснення ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» не є аргументованими та об'єктивно спростовуються наступним.
- (154) Відповідачі мали достатньо часу з моменту оголошення Торгів до кінцевого терміну подання тендерних пропозицій для підготовки та завантаження документів для участі у Процедурі закупівлі у різні проміжки часу.
- (155) Крім того, підготовка Відповідачами електронних документів, які містяться у складі їх тендерних документів відбувалась в одні дні та близькі проміжки часу напередодні та у день подання ними тендерних пропозицій, а їх завантаження відбулось з різницею у часі в 1 хвилину. Вказані факти наведені у розділі 4.2 та підтверджуються доказами, що містяться у Справі.
- (156) Синхронність дій Відповідачів у часі була б не можлива за умови самостійної підготовки Відповідачами своїх тендерних пропозицій та свідчить про спільну (узгоджену) поведінку під час підготовки та участі у Торгах.
- (157) **Щодо цінової пропозиції, яка збігається з очікуваною вартістю предмету закупівлі ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», зазначило що не знижувало ціну, оскільки вважало дану дію економічно необґрунтованою для нього.**
- (158) **ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» щодо цінових пропозицій повідомило, що (мова оригіналу): <...> не намагалося понизити ціну у Торгах, так як запропонована ціна була найнижча. Подальше зниження ціни не було економічно недоцільним для нашого підприємства».**
- (159) Дані заперечення не приймаються та спростовуються таким.
- (160) Міркування ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» об'єктивно не пояснює факт подання максимально можливої у Торгах цінової пропозиції та не спростовує відсутність її подальшого зниження під час аукціону з огляду на наступне.
- (161) Зниження ціни під час аукціону у процедурах закупівель є правом, а не обов'язком учасника.
- (162) Разом з тим, єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників є «ціна». Тобто, пропозиція учасника, ціна якої є найменшою, визначається найвигіднішою та за умови відповідності кваліфікаційним та іншим вимогам замовника такий учасник визначається переможцем торгів.
- (163) Таким чином, зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги в торгах. Суб'єкт господарювання, який приймає участь у державних (публічних) закупівлях, пропонував таку ціну на товар, яка забезпечила б йому перемогу у торгах. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (164) В абзаці 45 розділу 4.4 цього рішення наведені факти, підтверджені матеріалами Справи, які свідчать про готовність ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» реалізувати ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» продукцію, що була предметом пропозицій обох Відповідачів, за цінами, що значно нижче, ніж запропоновані ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» Замовнику на ту ж саму продукцію.
- (165) Дані обставини свідчать про обізнаність ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» щодо реалізаційних цін на дану продукцію, а також на можливість зниження ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» своєї ціни під час аукціону у разі бажання отримати перемогу у Торгах.

- (166) За вказаних обставин, не зниження цінової пропозиції під час електронного аукціону ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» вказує на його інформованість щодо особи «конкурента» у Торгах та впевненість щодо таких самих дій з боку такого «конкурента».
- (167) Такі дії Відповідачів призвели до реалізації Замовнику продукції, що була предметом закупівлі, за завищеними цінами в результаті заміни конкуренції на координацію.
- (168) Отже, зазначені пояснення ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.», враховуючи встановлені у Справі обставини участі Відповідачів у Процедурі закупівлі, підтверджують вчинення ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» антиконкурентних узгоджених дій, які призвели до спотворення результатів Торгів.
- (169) **Крім того, ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» повідомило** (мова оригіналу):
«НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» (ТОВ) міг би бути вигодонабувачем виключно в силу того, що в тому числі продукція його виробництва була заявлена в складі тендерної пропозиції на торгах, але дана обставина жодним чином не свідчить про узгодженість дій учасників торгів».
- (170) Дане твердження ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» вказує на визнання факту економічної вигоди від спільної участі Відповідачів у Процедурі закупівлі.
- (171) **Щодо наявності господарських відносин ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» повідомило, що взаємні розрахунки здійснювались виключно на підставі укладених договорів оренди і тому дана обставина не може розглядатись як підстава наявності антиконкурентних узгоджених дій, які спотворили результати торгів.**
- (172) **ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.», зокрема зазначило, що у відповідності до судової практики наявність сталих господарських відносин само по собі не є доказом погодженості та домовленості під час участі в одних торгах.**
- (173) Таке заперечення не приймається з огляду на наступне.
- (174) Наявність договірних відносин у вигляді взаєморозрахунків за договорами оренди, які, зокрема у даній Справі, є доказом спільного місцезнаходження Відповідачів, підтверджує факт їх взаємозалежності: ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» - в частині належного використання орендарем приміщень та довіреного майна, вчасних розрахунків за орендовані приміщення та ресурси, дотримання розпорядку та правил використання орендованих приміщень, ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» - в частині сталої вартості послуг оренди, погодження орендодавцем рішень щодо поліпшення орендованих приміщень чи довіреного майна тощо.
- (175) Крім того, ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» не повідомило у своїх запереченнях про пов'язаність із ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» у період проведення Торгів договором співробітництва від 13.12.2016 року № 54/16.
- (176) Наявність зазначених договірних відносин між Відповідачами не розглядається в рамках даної Справи, як порушення законодавства про захист економічної конкуренції, проте дана обставина в сукупності з іншими, встановленими в ході розгляду Справи фактами свідчить про наявність умов для обміну інформацією та координації поведінки між Відповідачами під час участі у Торгах.
- (177) **Зі змісту заперечень встановлено також, що Відповідачі вважають інформацію про взаємозв'язки між ними, наведену у розділі 4.7 цього рішення, не належним доказом узгодженої поведінки, оскільки вказана інформація не містить прямих доказів пов'язаності між ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» і ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.».**
- (178) Такі заперечення не приймаються та спростовуються наступним.

- (179) Наявність сталих взаємозв'язків між Відповідачами розглядається в сукупності з іншими, встановленими в ході розгляду Справи фактами й обставинами, та свідчить про обізнаність ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» і ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» щодо діяльності один одного, а також можливість доступу до інформації один одного та обміну інформацією один з одним, у тому числі і щодо участі в Торгах.
- (180) У додаткових запереченнях ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД», зокрема зазначає, що Комітет не повинен був приймати до розгляду звернення народного депутата України С.А. Лещенка від 30.10.2017 № 083/2-2840, яким Комітет отримав відомості про можливі порушення ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» законодавства про захист економічної конкуренції під час участі у Процедурі закупівлі та яке знаходиться у матеріалах Справи, оскільки відповідно до Правил розгляду заяв і справ заявник не є належним.
- (181) Такі міркування є хибними та пояснюються наступним.
- (182) Звернення народного депутата України С.А. Лещенка від 30.10.2017 № 083/2-2840 (вх. Комітету № 8-01/984 від 31.10.2017) розглянуто Комітетом у відповідності до пункту 19 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 та доповненнями).
- (183) Відповідно до статті 3 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» основним завданням Антимонопольного комітету України є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики, зокрема в частині: здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції на засадах рівності суб'єктів господарювання перед законом та пріоритету прав споживачів, запобігання, виявлення і припинення порушень законодавства про захист економічної конкуренції; здійснення контролю щодо створення конкурентного середовища та захисту конкуренції у сфері публічних закупівель.
- (184) З метою виконання завдань, покладених на Комітет Законом України «Про Антимонопольний комітет України», для перевірки інформації, наведеної у зверненні народного депутата України С.А. Лещенка від 30.10.2017 № 083/2-2840, Комітетом проведено відповідне дослідження, за результатом якого виявлені ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» і ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» під час участі у Процедурі закупівлі.
- (185) Згідно зі статтею 37 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у разі виявлення ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, в тому числі наслідків такого порушення, органи Антимонопольного комітету України приймають розпорядження про початок розгляду справи.
- (186) Відповідно до статті 36 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України розпочинають розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції за:
- заявами суб'єктів господарювання, громадян, об'єднань, установ, організацій про порушення їх прав внаслідок дій чи бездіяльності, визначених цим Законом як порушення законодавства про захист економічної конкуренції;
 - поданнями органів державної влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю про порушення законодавства про захист економічної конкуренції;
 - власною ініціативою органів Антимонопольного комітету України.

- (187) Таким чином, здійснення Комітетом (його органами) контролю проводилось у відповідності до чинного законодавства.
- (188) **Зміст інших заперечень Відповідачів не спростовує висновків та фактів, наведених у цьому рішенні.**

7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (189) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, та зауваженнями і запереченнями Відповідачів не спростовується висновок Адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали в:

- *ідентичних документах у тендерних пропозиціях Відповідачів;*
- *синхронності дій Відповідачів у часі;*
- *спільних інтересах Відповідачів щодо реалізації продукції одних виробників, одним з яких є ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД»;*
- *обізнаності Відповідачів щодо участі та цінових пропозицій;*
- *наявності господарських відносин між Відповідачами;*
- *знаходженні Відповідачів за однією адресою;*
- *наявності сталих взаємозв'язків між Відповідачами.*

- (190) Встановлена сукупність фактичних обставин, що доводиться доказами, зібраними у Справі, свідчать про те, що Відповідачі узгоджували свою поведінку під час проведення Торгів, замінивши ризик, який породжує конкуренція, на координацію конкурентної поведінки.

- (191) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

8. Визначення розміру штрафів

- (192) Відповідно до частини другої статті 52 Закону, за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

- (193) За інформацією ГУ ДПС у Харківській області (лист від 03.04.2020 № 7611/9/20-40-57-04-25, вх. Комітету № 7-01/4403 від 06.04.2020) та Відповідачів (листи від 11.06.2020 № 69000/760, вх. № 60-01/2186 від 12.06.2020 - ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та від 12.06.2020 № 489, вх. № 60-01/2185 від 15.06.2020 - ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.») чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 9 місяців 2019 року:

- ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» становить 62 337 000,00 гривень;
- ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.» становить 19 948 600,00 гривень.

- (194) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії ТОВ «НВП «Хартрон-Експрес ЛТД» та ТОВ «НВО «А.Т.О.Р.»», 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 тендерними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

(195) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення було враховано, що дане порушення виявлено Відділенням вперше.

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12¹ і 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 та доповненнями), адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «НВО «А.Т.О.Р.», (ідентифікаційний код юридичної особи 38381956, м. Харків) та товариства з обмеженою відповідальністю «Науково-виробниче підприємство «Хартрон-Експрес ЛТД» (ідентифікаційний код юридичної особи 30430120, м. Харків) під час участі у відкритих торгах на закупівлю запасних частин до пасажирських вагонів за лотом № 2 [оголошення в системі електронних закупівель «Prozorro» № UA-2017-07-25-001778-b], проведених філією «Центр забезпечення виробництва» ПАТ «Укрзалізниця», порушенням, яке передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, тендерів.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «НВО «А.Т.О.Р.», (ідентифікаційний код юридичної особи 38381956, м. Харків) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накласти на товариства з обмеженою відповідальністю «Науково-виробниче підприємство «Хартрон-Експрес ЛТД» (ідентифікаційний код юридичної особи 30430120, м. Харків) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

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