



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ  
РІШЕННЯ  
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ  
ЧЕРНІГІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

05 липня 2019 року

м. Чернігів

№ 75/06/13-р/к

Справа № 02-05/13-2016

Про порушення законодавства  
про захист економічної конкуренції  
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «МАН Трак енд Бас Юкрейн» та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ПРОМИСЛОВА КОМПАНІЯ «ПОЖМАШИНА» взяли участь у торгах при закупівлі за державні кошти: «ДК-016:2010 – 29.10.5 Автомобілі спеціальної призначеності. Лот 1 - Пожежно-рятувальні автомобілі середнього класу для пожежогасіння і проведення рятувальних робіт», замовником якої була Державна служба України з надзвичайних ситуацій (оголошення № 085160 про заплановану закупівлю, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 16.03.2015 № 212 (16.03.2015) (далі – Тендер).

При цьому, як було встановлено територіальним відділенням, відповідачі узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у Тендері, що, зокрема, підтверджується: наданням ідентичних документів у складі тендерних пропозицій; взаємними та персональними зобов'язаннями кожного за Договором № 03/15П про співпрацю від 16.02.2015 (зокрема, наявність права здійснення взаємного контролю над діяльністю один одного).

За результатами розгляду справи № 02-05/13-2016 дії відповідачів визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), та є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи: на Товариство з обмеженою відповідальністю «МАН Трак енд Бас Юкрейн» - 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень; на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ПРОМИСЛОВА КОМПАНІЯ «ПОЖМАШИНА» - 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Відповідно до пункту 3 частини першої статті 17 Закону України «Про здійснення державних закупівель» (чинного у період проведення вказаних торгів) та 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 закупівель та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом трьох років після прийняття рішення органами Антимонопольного комітету України про притягнення до відповідальності за пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Адміністративна колегія Чернігівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – територіальне відділення, Відділення), розглянувши матеріали справи № 02-05/13-2016 (далі – Справа) про порушення Товариством з обмеженою відповідальністю «МАН Трак енд Бас Юкрейн» (далі - ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн», Учасник 1, Відповідач 1, Переможець) та ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ПРОМИСЛОВА КОМПАНІЯ «ПОЖМАШИНА» (далі - ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА», Учасник 2, Відповідач 2) (далі разом – Учасники, Відповідачі) законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання з попередніми висновками у Справі юридичного сектору від 22.10.2018 № 75/13-пв/к,

#### ВСТАНОВИЛА:

##### 1. Процесуальні дії

(1) Відділенням отримано доручення Антимонопольного комітету України від 11.02.2016 № 8-01/642 про розгляд звернення ТОВ «Транспортні автоматизовані системи» (від 25.01.2016 № 24/16) щодо ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» та ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» під час участі у Тендері.

(2) Розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення від 29.02.2016 за № 13-2016/1-р розпочато розгляд Справи за ознаками вчинення Учасниками порушення, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

(3) Копія розпорядження про початок розгляду Справи була направлена Відповідачам із супровідними листами від 29.02.2016: ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» - № 01-14/665, ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» - № 01-14/666.

(4) З метою отримання документів та матеріалів, необхідних для розгляду Справи, Відділенням надсилались запити про надання інформації:

- ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» від 29.02.2016 № 01-14/668, 28.04.2016 № 01-14/1249, 15.06.2016 № 01-14/1574, 16.09.2016 № 01-14/2597, 07.10.2016 № 01-14/2613, 25.10.2016 № 01-14/2709, 16.01.2017 № 01-14/80, 19.04.2017 № 01-14/1148, 07.07.2017 № 01-14/1813, 16.08.2018 № 01-14/1829, 04.07.2019 № 75-02/1230/1282;

- ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» від 29.02.2016 № 01-14/669, 28.04.2016 № 01-14/1250, 15.06.2016 № 01-14/1573, 16.09.2016 № 01-14/2598, 07.10.2016 № 01-14/2614, 19.01.2017 № 01-14/79, 19.04.2017 № 01-14/1149, 07.07.2017 № 01-14/1812, 16.08.2018 № 01-14/1828, 04.07.2019 № 75-02/1231/1283;

- ПАТ КБ «Приватбанк» від 14.09.2016 № 01-14/2575;

- ПАТ «Сітібанк» від 14.09.2016 № 01-14/2576;

- ПАТ «Укрсоцбанк» від 14.09.2016 № 01-14/2577;

- Ірпінській ОДПІ ГУ ДФС у Київській області від 14.09.2016 № 01-14/2573, 19.04.2017 № 01-14/1150;

- Прилуцькій ОДПІ ГУ ДФС у Чернігівській області від 14.09.2016 № 01-14/2574, 19.04.2017 № 01-14/1151;

- ТОВ «НВП «КОНТАКТ» від 15.09.2016 № 01-14/2592;

- ТОВ «Київський Республіканський Автоцентр» від 15.09.2016 № 01-14/2593;

- ПАТ «АвтоКрАЗ» від 16.09.2016 № 01-14/2595;

- ТОВ «ТАС» від 16.09.2016 № 01-14/2596;

- Державній службі України з надзвичайних ситуацій від 07.10.2016 № 01-14/2612;

- Офісу великих платників податків ДФС від 18.05.2017 № 01-14/1393.



- Національному антикорупційному бюро України від 26.06.2017 № 01-15/1674, 11.07.2018 № 01-14/1572;

- Прилуцькому об'єднаному управлінню Пенсійного фонду України від 18.09.2018 № 75-01/316/2086.

(5) Із супровідними листами від 23.10.2018 Відповідачам було направлено Подання з попередніми висновками № 75/13-пв/к у справі № 02-05/13-2016: Відповідачу 1 - № 75-02/5544/2327 (отримано: 30.10.2018 - повідомлення про вручення рекомендованого відправлення від 23.10.2018 № 14000 35263057), Відповідачу 2 - № 75-02/5543/2326 (отримано: 25.10.2018 - повідомлення про вручення рекомендованого відправлення від 23.10.2018 № 14000 35263049).

(6) Листом вих. від 23.11.2018 № 486 (вих. від 29.11.2018 № 75-01/616/1722) ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» надало заперечення на Подання з попередніми висновками.

(7) Листом вих. від 14.12.2018 № б/н (вих. від 27.12.2018 № 75-01/763/1910) ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» надало Відділенню заперечення на Подання з попередніми висновками.

## 2. Відповідачі

(8) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:

- ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» (ідентифікаційний код юридичної особи: 34240521; місцезнаходження юридичної особи на момент проведення Тендеру: вулиця Заводська, будинок 1, місто Буча, Київська область, 08292; місцезнаходження на дату прийняття рішення у Справі: вулиця В. Чайки, будинок 16, поверх 8, село Чайки, Києво-Святошинський район, Київська область, 08135).

Як вбачається із відомостей щодо ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн», які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР): товариство зареєстровано в ЄДР 17.03.2006, номер запису 1 070 102 0000 018630; його засновник: Компанія «МАН Трак енд Бас АГ» (Мюнхен, Німеччина); на момент проведення Тендеру особа, уповноважена представляти юридичну особу у правовідносинах з третіми особами та має право вчиняти дії від її імені без довіреності, у тому числі підписувати договори та дані про наявність обмежень щодо представництва від імені юридичної особи: Батц Міхаель, генеральний директор, з 05.10.2012 та за довіреностями вих. № 43 від 09.04.2014 № 20140904 і вих. № 32 від 10.04.2015 № 1004/2015: [REDACTED]; [REDACTED]; основним видом діяльності товариства є: торгівля іншими автотранспортними засобами (код КВЕД 45.19);

- ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» (ідентифікаційний код: 33742637; місцезнаходження юридичної особи на момент проведення Тендеру та на дату прийняття рішення у Справі: вулиця Миру, будинок 100-А, смт Ладан, Прилуцький район, Чернігівська область, 17583).

Як вбачається із відомостей щодо ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА», які містяться в ЄДР: товариство (попередня назва: Товариство з обмеженою відповідальністю «Торговий дім Укркомплект») зареєстровано в ЄДР 19.09.2005, номер запису 1 070 102 0000 012520; місцезнаходження юридичної особи на дату реєстрації: вулиця Крутий Узвіз, будинок 6/2 літера «А», місто Київ, 01004; його засновник: Корпорація «Астер енд Ко» (Глобал Плаза Тауер, Панама), з 26.06.2015: Компанія «Ідехус Лімітед» (Нікосія, Кіпр), власник істотної участі/кінцевий бенефіціарний власник (контролер) з 26.06.2015 по 05.10.2018 - Борщ Олег Борисович; назву та юридичну адресу Учасника 2 змінено 13.02.2015, номер запису 1 070 105 0029 012520; на момент проведення Тендеру особа, уповноважена представляти юридичну особу у правовідносинах з третіми особами та має право вчиняти дії від її імені без довіреності, у тому числі підписувати договори та дані про наявність обмежень щодо представництва від імені юридичної особи: Ковтуненко Антон Андрійович, керівник з 19.12.2014 по 01.04.2015; з 02.04.2015 - Борщ Олег Борисович, керівник/підписант, та Іващенко Валерій Миколайович,

підписант; основним видом діяльності товариства є виробництво кузовів для автотранспортних засобів (код КВЕД 29.20).

Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

### 3. Обставини справи

(9) Основним завданням Антимонопольного комітету України є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики в частині здійснення контролю щодо створення конкурентного середовища та захисту конкуренції у сфері державних закупівель (статті 3,7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України»).

Тендер проводився Державною службою України з надзвичайних ситуацій (далі – Замовник) відповідно до вимог Закону України «Про здійснення державних закупівель» (що був чинним до 01.08.2016).

Замовником проводились відкриті торги за кодом ДК 016:2010 - 29.10.5 Автомобілі спеціальної призначеності. Лот 1-Пожежно-рятувальні автомобілі середнього класу для пожежогасіння і проведення рятувальних робіт.

Оголошення про проведення Тендеру № 085160 оприлюднене на веб-порталі довіреного органу, бюлетень від 16.03.2015 № 212 (16.03.2015).

Строк подання пропозицій Тендеру (дата і час): до 10:30 30.06.2015.

Дата розкриття пропозицій Тендеру (дата і час): 30.06.2015 о 14:00.

Місце поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг Замовнику: Київська область, м. Вишневе, вул. Київська, 6 (Загін технічної служби ГУ ДСНС України в Київській області).

Строк поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг Замовнику: до 25.12.2015.

Відповідно до Реєстру отриманих пропозицій конкурсних торгів від 30.06.2015 та Звіту про результати проведення Тендеру від 02.09.2015 № 4 пропозиції надали: Товариство з обмеженою відповідальністю «Транспортні автоматизовані системи»; ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» (30.06.2015, 9:27, особисто - заступник генерального директора з продажу [REDACTED]); Публічне акціонерне товариство «АВТОКРАЗ»; ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» (30.06.2015, 9:53, особисто - начальник відділу з продажу Кривохижа Н.В.); Товариство з обмеженою відповідальністю «Науково-виробниче підприємство «КОНТАКТ»; Товариство з обмеженою відповідальністю «Укравтокомплект ЛТД»; Товариство з обмеженою відповідальністю «Київський Республіканський Автоцентр».

Протокольним рішенням Замовника від 23.07.2015 за № 33 пропозиції ТОВ «Транспортні автоматизовані системи», ПАТ «АВТОКРАЗ», ТОВ «Науково-виробниче підприємство «КОНТАКТ», ТОВ «Укравтокомплект ЛТД», ТОВ «Київський Республіканський Автоцентр» відхилені відповідно до п. п. 1, 3 частини першої статті 29 Закону України «Про здійснення державних закупівель»; до оцінки Тендеру допущені лише пропозиції Учасників: ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» та ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА».

(10) Метою Закону України «Про здійснення державних закупівель» є створення конкурентного середовища, запобігання проявам корупції та розвиток добросовісної конкуренції у сфері державних закупівель.

Як окремі суб'єкти господарювання ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» та ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» під час участі у процедурах закупівель мали діяти самостійно з метою здобуття переваг над іншими суб'єктами господарювання завдяки власним досягненням.

Разом з тим, Відділенням під час розслідування у Справі виявлено дії ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» та ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» під час підготовки до участі у Тендері, в яких убачаються ознаки антиконкурентних узгоджених дій.

(11) Так, протокольним рішенням Замовника від 12.03.2015 за № 8 (із змінами, внесеними протокольними рішеннями від 14.04.2015 за № 15, 27.04.2015 за № 17, 28.05.2015



за № 22, 05.06.2015 за № 25, 16.06.2015 за № 27) затверджено Документацію конкурсних торгів Тендеру (далі – ДКТ).

Предмет закупівлі (предмет Тендеру): Пожежно-рятувальні автомобілі середнього класу для пожежогасіння і проведення рятувальних робіт (пункт 1.3. розділу 1 ДКТ).

Відповідно до таблиці, передбаченої Додатком 3 до ДКТ «Форма пропозиції конкурсних торгів», кожний учасник повинен зазначити: «Найменування товару, який пропонує» - Відповідачі у своїх пропозиціях, поданих Замовнику, вказують, зокрема: АЦ-4,5-60 (TGM 12.240).

У Детальних описах предмету закупівлі, що буде постачатись, та у Детальних описах додаткового обладнання, що буде постачатись (щодо технічних вимог Замовника до предмету закупівлі), Відповідачі вказують: ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» - Автоцистерна пожежна АЦ-4,5-60 на базі TGM 12.240; ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» - Автоцистерна пожежна АЦ-4,5-60 (TGM 12.240) та зазначають у всіх поданих Замовнику документах інформацію про шасі: MAN TGM 12.240 4X2 BL.

(12) Заслугує уваги, що Додатком 1 до ДКТ «Технічні вимоги» передбачались основні технічні характеристики, зокрема, цистерни для води: «ємність, не менше, м3 (л):

- цистерна для води – 5 (5000)
- бак для піноутворювача – 0,4 (400)».

Обидва Відповідачі у Детальних описах предмету закупівлі, що буде постачатись Замовнику, вказують, зокрема, стосовно цистерни для води: «ємність, не менше, м3 (л):

- цистерна для води – 4 (4000)
- бак для піноутворювача – 0,3 (300)».

(13) Додатком 4 до ДКТ «Кваліфікаційні критерії, встановлені відповідно до статті 16 Закону, і вимоги, визначені статтею 17 Закону, до Учасника Тендеру та спосіб їх документального підтвердження» вимагалось надання учасниками, зокрема, довідок у довільній формі, «яка містить інформацію про наявність працівників, чисельність, досвід роботи та кваліфікацію працівника» - Відповідачі надали інформацію у формі таблиць, один стовпчик яких містить інформацію про освіту (що не вимагалось Замовником).

(14) Пунктом 3.11. розділу 3 ДКТ вимагалось надання учасниками основних умов договору про закупівлю згідно із Додатком 6.

Пунктом 15 Додатку 6 до ДКТ «Основні умови договору»: «Розрахунок за продукцію здійснюється \_\_\_\_\_».

Надання учасниками у складі тендерних пропозицій умов розрахунку Замовником за предмет закупівлі передбачено і пунктом 6 Додатку 3 до ДКТ «Форма пропозиції конкурсних торгів»: «Умови розрахунку \_\_\_\_\_».

На вказані вище вимоги Замовника Учасник 1 та Учасник 2 пункти 6 своїх пропозицій та пункти 15 проектів «Основні умови договору» (наданих в складі тендерних пропозицій) виклали ідентично: за однаковим змістом, стилем викладення та розміщенням тексту (абзацами, знаками пунктуації, написанням окремих слів з великої літери, скороченням назви Замовника), у наступній редакції: «Замовник, керуючись вимогами абзацу другого підпункту 4 пункту 1 постанови Кабінету Міністрів України від 23.04.2014 № 117 здійснює оплату Постачальнику в три етапи:

1-й етап: Замовник перераховує попередню оплату у розмірі 25% від загальної суми договору протягом 5 (п'яти) банківських днів з дня реєстрації договору в Державній казначейській службі України;

2-й етап: після поставки Продукції на суму попередньої оплати, зазначеної в першому етапі розрахунку, Замовник здійснює попередню оплату у розмірі 60% від загальної суми договору протягом 5 (п'яти) банківських днів з дня підписання акту приймання-передачі Продукції на суму попередньої оплати при умові наявності коштів на реєстраційному рахунку ДСНС України;

3-й етап: остаточний розрахунок за Продукцію здійснюється після отримання Замовником продукції в повному обсязі по мірі надходження коштів з Державного бюджету України на реєстраційний рахунок ДСНС України.»

Постановою Кабінету Міністрів України від 23.04.2014 № 117 «Про здійснення попередньої оплати товарів, робіт і послуг, що закуповуються за бюджетні кошти» (у редакції постанови КМУ від 22.10.2014 № 657, чинної на дату розміщення оголошення про Тендер), передбачалось, зокрема, абзацом другим підпункту 4 пункту 1:

«1. Установити, що розпорядники бюджетних коштів та одержувачі бюджетних коштів у договорах про закупівлю товарів, робіт і послуг за бюджетні кошти можуть передбачати відповідно до належним чином оформленого рішення головного розпорядника бюджетних коштів попередню оплату лише у разі закупівлі:

4) на строк не більше шести місяців:  
пожежно-рятувальної техніки».

(15) Також, на підтвердження відповідності встановленим Замовником кваліфікаційним критеріям, зокрема, пункту 3.7.ДКТ, Відповідачі у складі своїх пропозицій надали копію Свідоцтва про присвоєння міжнародного ідентифікаційного коду (WMI) виробника колісних транспортних засобів та символів (VIS) міжнародного ідентифікаційного номера (VIN) колісних транспортних засобів в Україні, виданого 06.04.2015 ДП «Державтотрансдіпроект» ТОВ «ПРОМИСЛОВА КОМПАНІЯ «ПОЖМАШИНА», реєстраційний № 357, на колісні транспортні засоби категорій М, N, O відповідно до постанови КМУ від 22.12.2010 № 1166, та Детальний опис предмету закупівлі (Автоцистерна пожежна АЦ – 4,5 -60 на базі TGM 12.240), Детальний опис додаткового обладнання, загальний вигляд АЦ – 4,5 -60 на базі TGM 12.240 BL 4x 2 DK.

(16) Наведені вище обставини (абзаци 13-15) дають підстави вважати, що Учасники під час підготовки своїх пропозицій для участі у Тендері обмінювались інформацією.

(17) Відповідно до Додатку 5 до ДКТ «Критерії та методика оцінки конкурсних пропозицій», єдиним критерієм оцінки пропозицій Тендеру є ціна. Питома вага за критерієм «Ціна» - 100%.

Найбільш економічно вигідною пропозицією Тендеру за критерієм «Ціна» є пропозиція, яка за результатами оцінки пропозицій Тендеру набрала найбільшу кількість балів.

Так, Учасники надали Замовнику пропозиції за цінами:

ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» - 92 550 000 грн. з ПДВ: вартість одного автомобіля середнього класу для пожежогасіння і проведення рятувальних робіт (далі – Автомобіль) - 3 702 000 грн. з ПДВ,

ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» - 98 700 000 грн. з ПДВ: вартість одного Автомобіля – 3 948 000 грн. з ПДВ.

За аналізом інформації щодо розрахунку ціни пропозиції ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» територіальним відділенням встановлено, що при розрахунку ціни Автомобіля та ціни надбудови Учасник 1 брав показник вартості валют: 25 Євро за 1грн. в той час, як за офіційним курсом валют НБУ на 26.06.2015 (дату укладання Договору № 15078015102 із МАН Трак енд Бас АГ про купівлю шасі для Автомобіля) показник вартості валют: 23,7523 Євро за 1грн.

Вартість одного Автомобіля, запропонована ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА», для участі у Тендері, 3 948 000 грн. з ПДВ.

Листом від 17.03.2016 вих. № 104 (вих. територіального відділення від 23.03.2016 № 01-14/512) ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» надало Калькуляцію на виготовлення автоцистерни пожежної АЦ-4, 5-60 (TGM 12/240) – 464, затверджену директором Борщем О.Б., датовану 2015 роком (далі – Калькуляція), згідно якої ціна шасі: 1 440 000 грн. з ПДВ, 1 200 000 грн. без ПДВ.



З огляду на те, що умовами Договору № 03/15П про співпрацю від 16.02.2015 було встановлено спільне виробництво Відповідачами Автомобілів на базі шасі автомобілів MAN шляхом об'єднання грошових коштів та технологічних можливостей і зобов'язання ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» забезпечувати шасі автомобілів MAN (пункти 1.1., 1.2, 3.1.2.), а ціна шасі Учасником 2 у Калькуляції завищена більш ніж у 1,5 рази (1 200 000 грн. від 784 014 грн. (ціна придбаного Учасником 1 шасі за Договором купівлі-продажу № 15078-15102 від 26.06.2015: 33 007,94 Євро x 23,7523 курс/грн. = 784 014 грн.; 1 200 000 грн. складає 153,0585% від 784 014 грн.), перемогу в Тендері мав одержати безпосередній виробник Автомобіля - ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА».

Але ж, протокольним рішенням Замовника від 23.07.2015 пропозицію ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» визнано найбільш економічно вигідною та акцептовано.

Із Переможцем, за результатами Тендеру, укладено Договір від 01.09.2015 № 21-5/9 про закупівлю «Автомобілів спеціальної призначеності (пожежно-рятувальних автомобілів середнього класу для пожежогасіння і проведення рятувальних робіт)», код 29.10.5 згідно з ДК 016-2010- за державні кошти (лот №1) на 92 550 000 грн.

(18) Пунктом 3.7. ДКТ Замовник вимагав надання учасниками Тендеру у складі пропозицій документів на підтвердження відповідності технічним, якісним, кількісним та іншим показникам предмету закупівлі, встановлених Додатком 1 до ДКТ «Технічні вимоги»:

- детальний опис предмету закупівлі, креслення, малюнки, фотографії тощо;
- детальний опис додаткового обладнання та його технічні характеристики;
- документальне підтвердження достатньої кількості базових шасі, необхідних для виготовлення пожежно-рятувальних автомобілів, або наявності договорів на придбання необхідної кількості базових шасі для виготовлення пожежно-рятувальних автомобілів (договорів купівлі-продажу тощо).

Отже, учасник Тендеру повинен бути або безпосереднім виробником предмету закупівлі: пожежно-рятувальних автомобілів, або мати змогу придбати предмет закупівлі.

Виробнику предмету закупівлі для його виготовлення необхідно мати відповідні комплектуючі, перелічені у Додатку 1 до ДКТ «Технічні вимоги», зокрема: пожежно-технічне озброєння, аварійно-рятувальне обладнання, шасі, двигун, цистерну для води, пожежний насос тощо.

При цьому, Замовнику при постачанні предмету закупівлі необхідно надати всю технічну документацію, зокрема: керівництво з експлуатації, формуляр, сервісну книжку на шасі автомобіля, паспорта на обладнання, що входить в комплектацію.

За даними ЄДР, як зазначалось вище, основними видами діяльності ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» є: торгівля іншими автотранспортними засобами (код КВЕД 45.19), ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» - виробництво кузовів для автотранспортних засобів (код КВЕД 29.20).

Отже, для участі у Тендері Учаснику 1 необхідно було придбати предмет закупівлі в кількості 25 одиниць у виробника чи продавця таких пожежно-рятувальних автомобілів (далі – Автомобіль), а Учаснику 2 - придбати шасі в кількості 25 одиниць у виробника чи продавця шасі, необхідних для виробництва Автомобілів.

(19) На підтвердження можливості придбання Автомобілів ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» надає Замовнику копію Договору № 03/15П про співпрацю від 16.02.2015 (далі – Договір про співпрацю).

Сторона 1 Договору про співпрацю - ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн»,

Сторона 2 Договору про співпрацю - ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА».

Предметом Договору про співпрацю є: організація спільного виробництва автомобілів спеціальної призначеності: пожежно-рятувальних автомобілів на базі шасі автомобілів MAN шляхом об'єднання грошових коштів та технологічних можливостей і зусиль (пункти 1.1., 1.2.).

Предмет Тендеру – закупівля автомобілів спеціальної призначеності: пожежно-рятувальних автомобілів; предмет Договору про співпрацю – виготовлення Автомобілів.

Договір про співпрацю передбачав як взаємні зобов'язання Відповідачів, так і персональні зобов'язання кожного з них окремо, при цьому реалізацію виготовленої ТОВ «ПК«ПОЖМАШИНА» продукції проводить саме ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» (пункт 3.1.3), а ТОВ «ПК«ПОЖМАШИНА» зобов'язано забезпечити неухильне дотримання політик заводу – виробника шасі МАН щодо дотримання, зокрема, антимонопольного законодавства (пункт 4.1.6.).

Умовами Договору про співпрацю також встановлено:

«2. Взаємні зобов'язання сторін.

2.1. Для досягнення цілей за даним Договором Сторони зобов'язуються:

2.1.1. обмінюватися інформацією, що являється в їх розпорядженні, з тематики спільного виробництва;

2.1.2. спільно проводити консультації для обговорення питань спільного виробництва;

2.1.3. у разі потреби здійснювати взаємне кредитування і фінансування на умовах, які обумовлюються в окремих угодах;

2.1.4. виконувати спільні замовлення та замовлення один одного по спільному виробництву на пріоритетній і пільговій основі.

2.2. Сторони мають право здійснювати взаємний контроль над діяльністю один одного шляхом перевірки бухгалтерських і інших документів.

3. Зобов'язання Сторони - 1.

3.1. Сторона - 1 за даною угодою зобов'язується (у відповідності до положень Програми робіт, Додаток № 1 до договору):

3.1.1. здійснювати фінансування спільного виробництва шляхом перерахування грошей на розрахункові рахунки Сторони - 2, або шляхом оплати витрат відповідно до калькуляції робіт, наданої Стороною - 2.

3.1.2. здійснювати забезпечення шасі автомобілів МАН.

4. Зобов'язання Сторони - 2.

4.1. Сторона - 2 за даною угодою зобов'язується (у відповідності до положень Програми робіт, Додаток № 1 до договору):

4.1.1. забезпечити розробку конструкторської документації.

4.1.2. забезпечити виготовлення вузлів та деталей надбудов автомобілів на власних або залучених потужностях.

4.1.3. забезпечити виготовлення продукції згідно з узгодженим зі Стороною - 1 технічним завданням з маркуванням виробу міжнародним ідентифікаційним кодом (WMI) виробника колісних транспортних засобів та присвоєнням міжнародного ідентифікаційного номера (VIN) колісних транспортних засобів в Україні.

4.1.4. проводити державну сертифікацію готових виробів.

4.1.5. пройти сертифікацію згідно процедур заводу-виробника МАН (в якості бізнес-партнера та забудовника МАН)».

Пунктом 5.1. Договору про співпрацю визначено: «Спільне виробництво відбувається на виробничих потужностях ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ПРОМИСЛОВА КОМПАНІЯ «ПОЖМАШИНА», що знаходиться за адресою: 17583, Україна, Чернігівська обл., Прилуцький район, смт. Ладан, вул. Миру, 100А.», а пунктом 6.1.: «Витрати і збитки Сторін покриваються за рахунок майна і грошових коштів Сторін, набутих внаслідок спільного виробництва.»

(20) Наявність у суб'єктів господарювання статусу учасників господарських зобов'язань, що виникли з господарського договору або інших угод, передбачає усвідомлення ними можливих наслідків виконання відповідних договорів (угод) у вигляді антиконкурентних узгоджених дій. Зміст норм Закону України «Про захист економічної конкуренції» не дає підстав вважати, що виконання суб'єктом господарювання своїх зобов'язань за господарським договором (угодою) звільняє його від відповідальності за



порушення вимог Закону України «Про захист економічної конкуренції» – зазначає Вищий господарський суд України у Постанові від 26.12.2011 за № 15 «Про деякі питання практики застосування конкурентного законодавства» (пункт 8.4.).

Стаття 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначає, що узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі.

Передбачивши Договором про співпрацю об'єднання грошових коштів, технологічних можливостей і зусиль, а також, поклавши на себе зобов'язання щодо обміну інформацією та взаємного контролю, Відповідачі усунули конкуренцію між собою, так як діяли узгоджено.

Отже, оформлення та використання Відповідачами з метою участі у Тендері Договору про співпрацю є узгодженими діями відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та підтверджує їхню домовленість та узгодженість під час підготовки тендерних пропозицій.

Предмет Договору про співпрацю (пункт 1.1.) - дії Учасників щодо виробництва Автомобілів.

Таким чином, в межах виконання Договору про співпрацю ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» та ТОВ «ПК«ПОЖМАШИНА» усувається конкуренція між Учасниками і під час їхньої участі у Тендері, чим порушується пункт 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

(21) Заслуговує уваги і наступне.

За змістом Договору про співпрацю сторони: сторона 1 ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» *«в особі комерційного директора [REDACTED], який діє на підставі довіреності № 1004/2015 від 10.04.2015 р.»* (мова оригіналу) та сторона 2 ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» *«в особі директора Борща Олега Борисовича, який діє на підставі статуту, уклали цей Договір»* (мова оригіналу).

Відповідно до Протоколу № 25 загальних зборів учасників ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» від 30 березня 2015 року та Наказу Учасника 2 від 02 квітня 2015 року № 16 К «Про вступ на посаду» Борщ Олег Борисович займає посаду директора ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» з 02 квітня 2015 року

Статут ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» (нова редакція) (вступною частиною якого зазначено зміну найменування ТОВ «Торговий дім «Укрпромкомплект» на ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА») затверджений протокольним рішенням засновників Учасника 2 від 25.06.2015 за № 28, зареєстрований в ЄДР 26.06.2015, номер запису 1 062 105 0032 002045.

На запит Замовника від 11.07.2015 вих. № 21-1159/5/01 до Учасника 2 надати роз'яснення щодо повноважень на підписання Договору про співпрацю директором ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» Борщем О.Б. - ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» надало копії:

- Протоколу № 23/1 загальних зборів учасників ТОВ «Торговий дім «Укрпромкомплект» від 30 січня 2015 року (пунктом 2 постановлюючої частини якого призначено Борща О.Б. на посаду заступника директора з якості за сумісництвом з наданням йому права першого підпису та права вчиняти юридичні дії від імені підприємства без довіреності на період відсутності директора, з 02 лютого 2015 року),

- Наказу ТОВ «Торговий дім «Укрпромкомплект» від 02.02.2015 № 03 К про призначення на посаду заступника директора з якості ТОВ «Торговий дім «Укрпромкомплект» з 02.02.2015 Борща О.Б. «за зовнішнім сумісництвом»,

- Протоколу № 24 загальних зборів учасників ТОВ «Торговий дім «Укрпромкомплект» від 11.02.2015 про зміну назви товариства на ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА»,

- Наказу ТОВ «Торговий дім «Укрпромкомплект» від 12.02.2015 № 06 К про відрядження директора Ковтуненка А.А. з 13 по 17 лютого 2015 року та виконання обов'язків директора на цей період Борщем О.Б.,

та пояснило: *«...в тексті договору помилково вказана посада особи, яка підписала договір.»*

Документи на підтвердження повноважень укладання та підписання Договору про співпрацю станом на 16 лютого 2015 року (вказану як дату підписання зазначеного договору) Боршем О.Б. в якості директора ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» Учасником 2 не надано.

Відсутність повноважень Борща О.Б. на підписання Договору про співпрацю в якості директора/ заступника директора з якості за сумісництвом ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» підтверджує також інформація, надана Прилуцьким об'єднаним управлінням Пенсійного фонду України: «...згідно даних ІКІС ПФУ: Підсистема «СПОВ, ЕСВ: Місячна звітність» в Таблицях 5, 6 Додатку 4 страхувальником ТОВ «Промислова компанія «Пожмашина» (код ЄДРПОУ 33742637) за січень 2015, лютий 2015, березень 2015 не відображена інформація щодо працевлаштування, нарахування заробітної плати Борщу Олегу Борисовичу.» (лист від 27.09.2018 № 5152/10, вх. від 02.10.2018 № 75-01/207/1228).

(22) Доказом спільної підготовки Відповідачів до участі у Тендері є їхні дії щодо підписання Договору купівлі-продажу від 21.04.2015 № 15043-15067, підписаного від ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн»: М. Батці і [REDACTED] та зареєстрованого в електронному реєстрі укладених господарських договорів ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» (лист Учасника 2 від 17.06.2016 № 230, вх. від 21.06.2016 № 01-14/1268), копія якого надана Замовнику у складі пропозиції Тендеру ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА».

За Договором купівлі-продажу від 21.04.2015 № 15043-15067 ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» передає у власність ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» шасі MAN TGM 12.240 4X2 VL нові, рік випуску 2015, в кількості 25 (двадцять п'ять одиниць), які останнє зобов'язується прийняти і оплатити. Ціна одиниці шасі – 1 311 750,00 грн. з ПДВ (без ПДВ -1 093 125,00 грн.), що в еквіваленті – 55 000,00 Євро згідно до комерційного валютного курсу на дату останнього робочого дня, що передує даті виставлення рахунку, станом на 20.04.2015. Загальна сума договору – 32 793 750,00 грн. з ПДВ (пункт 3.1. цього договору).

(23) Узгодженість дій Відповідачів під час готування пропозицій для участі у Тендері підтверджується також наступним.

Так, ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» вважає, що між ним та ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» відсутні узгоджені дії (заперечення на розпорядження про початок Справи вих. від 28.04.2016 № 83-16, вх. від 10.05.2016 № 01-14/1062) та що вони не *«співпрацювали щодо поставки різної автомобільної техніки»*.

В той же час, Учасник 1 повідомляє, що оголошення про Тендер та ДКТ розміщені на веб-порталі «Державні закупівлі» на початку березня 2015 року, *«...в зазначений період до Товариства звернулося ТОВ «Пожмашина» із запитом щодо надання ціни на поставку автомобільного шасі для цілей участі у тендері... Товариство та ТОВ «Пожмашина» співпрацювали щодо поставки різної автомобільної техніки, Товариство сприйняло такий запит як звичайний торговий запит потенційного контрагента. Надалі Товариством було прийнято рішення взяти участь у Тендері. Враховуючи, що група компаній МАН не виробляє автоцистерни пожежні, а виробляє необхідні автомобільні шасі, Товариством було прийнято рішення для цілей участі у тендері поставити шасі виробництва групи МАН у кількості 25 штук та здійснити силами іншого виробника відповідні надбудови для виготовлення кінцевого продукту – автоцистерни пожежної. ... Враховуючи наведене, Товариством було прийнято рішення проведення переговорів із ТОВ «Пожмашина» для цілей спільної участі у Тендері»*.

Твердження ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн», що йому *«не було відомо про наміри ТОВ «Пожмашина» також взяти участь у Тендері у якості самостійного учасника...»* є способом захисту і не приймаються до уваги оскільки:

по-перше: Учасник 1 сам зазначає: ТОВ «Пожмашина» звернулось до нього із запитом щодо надання ціни на поставку автомобільного шасі для участі у Тендері,

по-друге: предмет Тендеру є специфічним товаром, а не товаром загального вжитку, та умови Договору від 21.04.2015 № 15043-15067, зокрема, щодо кількості автомобілів, технічних характеристик, маркування шасі та технічної документації (як додатку до договору) виключає



можливість відсутності обізнаності ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» щодо намірів ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» взяти участь у Тендері,

по-третє: на вимоги територіального відділення від 16.09.2016 Учасники відповіли, зокрема, Таблица 1:

Таблиця 1

Вимога № 01-14/2597, п/н, питання	ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» (лист від 11.11.2016 вих. № 217-16, вх. від 14.11.2016 № 01-14/26)	Вимога № 01-14/2598	ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» (лист від 11.11.2016 вих. №324, вх. від 14.11.2016 № 01-14/1981)
<p>14. Чи проводилися протягом 2011-2016 років будь-які переговори, наради, консультації, спілкування тощо між Товариством та ТОВ «ПРОМИСЛОВА КОМПАНІЯ «ПОЖМАШИНА» з будь-яких питань. Якщо ні, зазначити про це. Якщо так – надати інформацію окремо по кожному заходу за Таблицею 3.</p>	<p>14.«Товариство повідомляє, що протягом 2011-2013 не спілкувалося з ТОВ «ПРОМИСЛОВА КОМПАНІЯ «ПОЖМАШИНА». Протягом 2014-2016 років спілкування між представниками Товариства та ТОВ «ПРОМИСЛОВА КОМПАНІЯ «ПОЖМАШИНА» стосувалося питань виконання договору за результатами Тендеру та можливості участі в інших тендерах тощо, але не протоколювалося... Товариство надає перелік працівників Товариства, які спілкувалися із представниками ТОВ «ПРОМИСЛОВА КОМПАНІЯ «ПОЖМАШИНА»:</p> <p>Федоренко Володимир Григорович, сервіс-тренер (відповідальний за перевірку технічного стану, консультації): займався питаннями узгодження роботи електронної системи автомобіля з надбудовою. З фахівцями (інженери, електрослюсарі)... спілкувався виключно по технічній проблемі...;</p> <p>Савчук В'ячеслав Сергійович, менеджер з гарантії (відповідальний за питання гарантії, технічної відповідності автомобілів): питання, які обговорювалися із представниками ТОВ</p>	<p>14. Чи проводилися протягом 2015-2016 років будь-які переговори, наради, консультації, спілкування тощо між Товариством та ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» з будь-яких питань. Якщо ні, зазначити про це. Якщо так – надати інформацію окремо по кожному заходу за Таблицею 3.</p>	<p>«14. Запитувана інформація наведена у таблиці 3.» (мова оригіналу) Інформація, наведена у Таблиці 3, визначена суб'єктом господарювання як інформація з обмеженим доступом. Інформація, наведена у Таблиці 3, підтверджує проведення переговорів між Учасниками.</p>

	<p>«ПРОМИСЛОВА КОМПАНІЯ «ПОЖМАШИНА», несли виключно технічний характер; Монько Владислав Миколайович, менеджер по роботі з дилерської мережею (продавець відповідальний за проект, специфікація автомобіля, розміщення у виробництво тощо): із представниками ТОВ «ПРОМИСЛОВА КОМПАНІЯ «ПОЖМАШИНА» спілкувався щодо робочих процесів виробництва готової продукції та узгодження технічних параметрів.» (мова оригіналу)</p>		
<p>35. Відомості про всіх суб'єктів господарювання (вказати назву, ідентифікаційний код, юридичну та фактичну адресу) (окрім Компанії «МАН Трак енд Бас АГ»), у яких протягом 2014-2016 років Товариство закуповувало такі ж товари, які були предметом закупівлі (ідентичні) Тендеру.</p>	<p>«...предметом закупівлі Тендеру були автомобілі спеціальної призначеності, а саме пожежно-рятувальні автомобілі середнього класу для пожежогашіння і проведення рятувальних робіт. Вказані автомобілі протягом 2014-2016 років Товариство не закуповувало у жодного суб'єкта господарювання.» (мова оригіналу)</p>	<p>34. Відомості про всіх суб'єктів господарювання (вказати назву, ідентифікаційний код, юридичну та фактичну адресу), яким протягом 2014-2016 років Товариство реалізовувало такі ж товари, які були предметом закупівлі (ідентичні) Тендеру.</p>	<p>«34.-35.Протягом 2014-2016 року Товариство не проводило реалізації товарів ідентичних предмету закупівлі та ідентичних за технічними показниками.» (мова оригіналу).</p>
<p>39. Копії договорів/угод, укладених протягом 2014-2016 рр. на постачання шасі MAN TGM 12.240 4X2 BL (виробник Компанії «МАН Трак енд Бас АГ») іншим юридичним особам.</p>	<p>«Товариство повідомляє, що не постачало шасі MAN TGM 12.240 4X2 BL (виробник Компанії «МАН Трак енд Бас АГ») іншим юридичним особам.» (мова оригіналу)</p>	<p>39. Копії договорів/угод, укладених протягом 2014-2016 рр. на закупівлю усіх видів шасі (включаючи MAN TGM 12.240 4X2 BL) у Компанії «МАН Трак енд Бас АГ».</p>	<p>«39.Протягом 2014-2016 років товариство не здійснювало закупівлі шасі у Компанії «МАН Трак енд Бас АГ». (мова оригіналу)</p>



--	--	--	--

(24) Як зазначалось вище, до оцінки були допущені пропозиції лише Відповідачів, які мали конкурувати між собою.

Пропозиції інших учасників Тендеру не відповідали вимогам ДКТ, у тому числі і вимогам технічної частини.

Отже, за умови, як щоб один із Відповідачів не взяв участь у Тендері. Тендер би не відбувся, оскільки торги відмінюються якщо до оцінки допущено пропозиції менше ніж двох учасників (частина перша статті 30 Закону України «Про здійснення державних закупівель»), в свою чергу, ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн», а в подальшому і ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» не отримали б державні кошти на виготовлення товару (предмета Тендеру) для Замовника.

Передбачаючи настання вказаних наслідків та з метою уникнення ризиків, пов'язаних з невизначеністю результатів Тендеру, Відповідачі, маючи намір отримати державні кошти, спільно розпочали підготовку до Тендеру та усунули конкуренцію між собою, виконуючи замисел із заздалегідь розподіленими ролями: переможець - ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн», а ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» - технічний учасник та субпідрядник за результатами Тендеру.

Таким чином, готуючись до Тендеру, Учасники в повній мірі виконали пункт 2.2.1 Договору про співпрацю **щодо обміну інформацією, що наявна в їх розпорядженні, з тематики спільного виробництва.**

Зазначене підтверджується наведеними вище доказами: поясненнями Відповідачів, умовами Договору про співпрацю та Договору купівлі-продажу від 21.04.2015 № 15043-15067, обміном інформацією щодо технічної специфікації та ціни предмету Тендеру заздалегідь – до подачі тендерних пропозицій Замовнику.

ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» особисто стверджує, що Договір про співпрацю укладений Відповідачами «з метою виконання Договору про закупівлю..., з метою закріплення умов співпраці Відповідачів щодо спільного виготовлення пожежних машин.» (лист вих. від 14.12.2018 № б/н, вх. від 27.12.2018 № 75-01/763/1910). З огляду на те, що дата укладення Договору про співпрацю – 16.02.2015, дата оголошення про Тендер – 16.03.2019, таке твердження Відповідача 1 вказує на попередню домовленість між Учасниками щодо участі у торгах стосовно закупівлі Автомобілів.

(25) Після завершення Тендеру, за результатами укладеного між Замовником і Переможцем Договору від 01.09.2015 № 21-5/9 про закупівлю Автомобілів, Відповідачі укладають між собою Договір від 15.09.2015 № 17/15П (далі - Договір підряду), чим у повній мірі виконують пункти 3.1.1. - 3.1.3. Договору про співпрацю: перерахування Учасником 1 грошей на розрахункові рахунки ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА»; забезпечення Переможцем Учасника 2 шасі автомобілів МАН; реалізація ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» виготовленою ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» продукції.

Так, 14 вересня 2015 року Замовник перераховує Переможцю 22 212 000 грн. попередньої оплати відповідно до вимог пункту 2.2. Договору про закупівлю (*Витиска по рахунку з урахуванням КЕКВ, рахунок № 35219030084960 за 14.09.2015, платіжне доручення Замовника від 12.08.2015 № 34 про перерахування банком 14.09.2015 Учаснику 1 22 212 грн.*) і ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» вже 15 вересня 2015 року (через 14 днів після укладеного із Замовником Договору про закупівлю) - укладає із Учасником 2 (ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА») Договір підряду, за умовами пункту 5.4.1. якого Учаснику 1 належить в термін до 15.09.2015 перерахувати ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» попередню оплату в розмірі 17 769 600 грн. з ПДВ.

За Договором підряду ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» (Підрядник) виконує певні роботи, а ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» (Замовник) приймає та оплачує їх.

Результатом Договору підряду є виготовлені ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» автоцистерни пожежні АЦ-4,5-60 (TGM 12.240) - 364 на належних ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» шасі в кількості 25 (двадцять п'ять) одиниць – предмет Тендеру.

Договором підряду визначено, зокрема, пунктами:

3.1. Роботи виконуються із матеріалів Підрядника на шасі Замовника.

3.3. Замовник надає Підряднику необхідну проектну документацію, а також інші необхідні документи для виконання робіт.

4.1. Підрядник зобов'язується розпочати виконання робіт протягом 3 (трьох) днів з моменту отримання попередньої оплати, шасі за актом приймання-передачі та необхідної документації.

4.3. Заставна вартість шасі становить 32 901 000 (тридцять два мільйони дев'ятсот одна тисяча) грн. 00 коп. з ПДВ.

5.1. Вартість та витрати по виконанню робіт складають 58 259 430 (п'ятдесят вісім мільйонів двісті п'ятдесят дев'ять тисяч чотириста тридцять) гривень 00 копійок.

5.2. Витрати Підрядника відшкодовуються ним із винагороди, що виплачується Замовником.

5.3. Вартість робіт за Даним Договором вказана з урахуванням ПДВ.

5.4. Оплата за виконання робіт Підрядником здійснюється Замовником на наступних умовах:

5.4.1. попередня оплата в розмірі 17 769 600 (сімнадцять мільйонів сімсот шістдесят дев'ять тисяч шістсот) грн. 00 коп. з урахуванням ПДВ в термін до 15.09.2015р.;

5.4.2. оплата в розмірі 31 750 515 (тридцять один мільйон сімсот п'ятдесят тисяч п'ятсот п'ятнадцять) в термін до 20.10.2015р.;

5.4.3. остаточна оплата в розмірі 8 739 315 (вісім мільйонів сімсот тридцять дев'ять тисяч триста п'ятнадцять) в термін до 30.12.2015р.

5.5. Вид розрахунків – платіжне доручення.

5.6. Форма розрахунків – безготівкова.

8.1. Обов'язки Підрядника:

8.1.1. Виконати роботу, зазначену в п.2.1. цього Договору.

8.1.2. Підрядник зобов'язаний суворо виконувати всі вказівки Замовника щодо виконання робіт.

8.1.3. Вживати усіх заходів щодо збереження майна, переданого йому Замовником, та відповідати за втрату або пошкодження цього майна.

8.1.4. Виконати роботу в терміни, зазначені в п.п.4.2.1.,4.2.2. цього Договору.

8.2. Обов'язки Замовника:

8.2.1. Прийняти та оплатити роботу, виконану Підрядником відповідно до Договору...

8.2.2. Сприяти Підрядникові у виконанні роботи у випадках, в обсязі та в порядку, встановлених цим Договором.

8.2.3. Надати Підряднику шасі MAN TGM 12.240 4X2 BL згідно специфікації (Додаток № 2 до Договору).

(26) Забезпечення Переможцем ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» шасі автомобілів MAN підтверджується:

**Актами приймання-передачі шасі автомобіля MAN TGM 12.240 4X2 BL згідно Договору підряду:**

- № 1, затверджений керівниками ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» 01.10.2015, ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» 15.12.2015, в кількості 3 шт.,

- № 2, затверджений керівниками ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» 06.10.2015, ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» 15.12.2015, в кількості 4 шт.,

- № 3, затверджений керівниками ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» 19.10.2015, ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» 15.12.2015, в кількості 3 шт.,

- № 4, затверджений керівниками ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» 07.11.2015, ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» 15.12.2015, в кількості 1 шт.,

- № 5, затверджений керівниками ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» 17.11.2015, ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» 15.12.2015, в кількості 3 шт.,



- № 6, затверджений керівниками ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» 19.11.2015, ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» 15.12.2015, в кількості 5 шт.,
- № 7, затверджений керівниками ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» 21.11.2015, ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» 15.12.2015, в кількості 3 шт.,
- № 8, затверджений керівниками ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» 24.11.2015, ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» 15.12.2015, в кількості 1 шт.,
- № 9, затверджений керівниками ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» 12.12.2015, ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» 21.12.2015, в кількості 1 шт.,
- № 10, затверджений керівниками ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» 12.12.2015, ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» 21.12.2015, в кількості 1 шт.

та Актами здачі-прийняття робіт по виготовленню автоцистерн пожежних АЦ-4,5-60 (TGM 12.240)-364 на шасі MAN TGM 12.240 4X2 BL :

- № 2 від 15.12.2015(підписаний представником ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» 21.12.2015) в кількості 12 (дванадцять) шт. на 27 964 526,40 грн. з ПДВ.
- № 3 від 19.12.2015(підписаний представником ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» 22.12.2015) в кількості 5 (п'ять) шт. на 11 651 886,00 грн. з ПДВ,
- № 4 без дати (підписаного представниками ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» 24.12.2015 та 18.01.2016) в кількості 2 (дві) шт. на 4 660 754,40 грн. з ПДВ.

(27) Крім того, у складі пропозиції Тендеру ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» надано копію Договору купівлі-продажу № 15078-15102 від 26.06.2015 щодо постачання 25 (двадцяти п'яти) шасі виробництва МАН Трак енд Бас АГ на умовах СІР Буча («СІР» - скорочене від *Carriage and Insurance paid to* – буквально: «доставка та страховка оплачені», вживається із зазначенням місця прибуття вантажу). Місто Буча – місцезнаходження Переможця.

(28) Разом з тим, відповідно до вантажно-митних декларацій «ІМ 40 ДЕ Електронне декларування»:

- 205060000/2015/005563 строк доставки 25.10.2015,
- 205060000/2015/005564 строк доставки 25.10.2015,
- 205060000/2015/005565 строк доставки 25.10.2015,
- 205060000/2015/005828 строк доставки 30.10.2015,
- 205060000/2015/005829 строк доставки 30.10.2015,
- 205060000/2015/005830 строк доставки 30.10.2015,
- 205060000/2015/005833 строк доставки 30.10.2015,
- 205060000/2015/006422 строк доставки 13.11.2015,
- 205060000/2015/006425 строк доставки 14.11.2015,
- 205060000/2015/006443 строк доставки 14.11.2015,
- 205060000/2015/007847 строк доставки 04.12.2015,
- 205060000/2015/008724 строк доставки 10.12.2015,
- 205060000/2015/009744 строк доставки 10.12.2015,
- 205060000/2015/008725 строк доставки 11.12.2015,
- 205060000/2015/008726 строк доставки 11.12.2015,
- 205060000/2015/008950 строк доставки 13.12.2015,
- 205060000/2015/008951 строк доставки 13.12.2015,
- 205060000/2015/008952 строк доставки 13.12.2015,
- 205060000/2015/008953 строк доставки 13.12.2015,
- 205060000/2015/008961 строк доставки 13.12.2015,
- 205060000/2015/009122 строк доставки 17.12.2015,
- 205060000/2015/009124 строк доставки 17.12.2015,
- 205060000/2015/009126 строк доставки 17.12.2015,
- 205060000/2015/009341 строк доставки 18.12.2015,

умови поставки: СІР UA Ладан – місцезнаходження ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» та потужностей спільного виробництва Відповідачів.

(29) Таким чином, шасі поставлялося безпосередньо на виробничі потужності Учасника 2 (ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА»), і у готовому вигляді предмет Тендеру поставлявся Замовнику, минаючи Переможця - відповідно до пункту 3.1. Договору про закупівлю Переможець мав поставити предмет Тендеру Замовнику «на територію Загону технічної служби ІУ ДСНС України в Київській області (Київська обл. м. Вишневе, вул. Київська, 6)».

(30) 08 листопада 2015 року Відповідачі уклали Договір № 30/15П, за яким ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» приймає на себе зобов'язання від свого імені та за рахунок ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» здійснювати транспортно-експедиційне обслуговування вантажів автомобільним видом транспорту по території України (пункт 1.2.) (далі – Договір перевезення).

Виконуючи взяті на себе зобов'язання Договором перевезення, ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» поставляє Замовнику предмет Тендеру, минаючи Переможця, до Загону технічної служби ГУ ДСНС України в Київській області (Київська обл. м. Вишневе, вул. Київська, 6), що підтверджується:

**1) Актами здачі-прийняття робіт (надання послуг) за Договором № 30/15П від 08.11.2015:**

- № ТР-1 від 09.11.2015 на загальну вартість робіт 12 600 грн. з ПДВ,
- № ТР-2 від 24.12.2015 на загальну вартість робіт 43 090 грн. з ПДВ;

**2) Рахунками-фактурами** (вантажовідправник: ТОВ «ПК«ПОЖМАШИНА», вантажоотримувач: ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн», транспортно-експедиційні послуги за маршрутом смт Ладан – м. Вишневе) від:

- 09.11.2015 № УП-00335/1, 6 послуг на загальну суму 12 600 грн. з ПДВ,
- 30.12.2015 № УП-00335/1, 19 послуг на загальну суму 43 090 грн. з ПДВ;

**3). Актами прийняття-передачі основних засобів за Договором про закупівлю** (затвердженими Замовником 16.11.2015 № 8/6090/0-П (6 од.) та 04.01.2016 № б/н (19 од.): Замовник прийняв від Переможця предмет Тендеру безпосередньо «в загоні технічної служби ГУ ДСНС України у Київській області, м. Вишневе, вул. Київська, 6»;

**4). Видатковими накладними** (постачальник: ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн», одержувач: Державна служба України з надзвичайних ситуацій, отримання продукції за адресою: м. Вишневе, Київська область, вул. Київська, 6) **від 16.11.2015 № 2735** (6 од. на 22 212 000 грн. з ПДВ), **від 04.01.2016 № 3111** (17 од. на 62 934 000 грн. з ПДВ) та **від 04.01.2016 № 3128** (2 од. на 7 404 000 грн. з ПДВ).

(31) Узгодженість дій Учасників (що вони заздалегідь домовились про участь у Тендері) підтверджується і інформацією, наданою Головним підрозділом детективів Національного антикорупційного бюро України (листи від 27.07.2018 № 0423-076/29172, вх. від 01.08.2018 № 01-14/831 та 04.09.2018 № 0423-076/33872, вх. від 10.09.2018 № 75-01/73/1045).

#### 4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

(32) Відділенням було встановлено, що поведінка Відповідача 1 та Відповідача 2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

(33) Торги (конкурсні торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про здійснення державних закупівель», визначається як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, встановленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).

(34) 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 тендерних пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки пропозицій (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньої участі у тендерах.

(35) Згідно статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі - Закон), економічна конкуренція (конкуренція) – змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку.



(36) Відповідно до статті 6 цього Закону, за ознаками якої дії Учасників кваліфікуються як антиконкурентні узгоджені дії у вигляді спотворення результатів торгів, не впливає, що необхідною умовою такої кваліфікації є фактичне спотворення результатів торгів. Натомість, достатньою для цього є наявність самої лише можливості недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.

(37) Згідно із пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.

(38) Частиною першою статті 5 Закону передбачено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання; частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.

(39) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

(40) Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом (частина четверта статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції»).

(41) Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

(42) Факти та докази, наведені вище, у своїй сукупності, зокрема: визначення предмету Тендеру - Автоцистерна пожежна АЦ-4,5-60 (TGM 12.240), наданням ідентичних документів у складі тендерних пропозицій; зобов'язаннями кожного за Договором № 03/15П про співпрацю від 16.02.2015; діями щодо підписання Договору купівлі-продажу від 21.04.2015 № 15043-15067; укладенням Договору від 15.09.2015 № 17/15П на виконання пунктів 3.1.1. – 3.1.3. Договору № 03/15П про співпрацю від 16.02.2015, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки до участі у Тендері, зокрема, про обмін між ними інформацією: на всіх стадіях підготовки пропозицій Тендеру ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» та ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» були обізнані щодо участі кожного з них у Тендері та доводять наявність між Відповідачами антиконкурентних узгоджених дій.

(43) Відповідачі замінили ризик, що породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки, що призвело до усунення між ними конкуренції під час проведення Тендеру.

(44) У свою чергу, Учасники утрималися б від забезпечення участі в торгах один одного, однак умови проведення Тендеру, в тому числі і технічні, породжували ризики щодо результатів Тендеру.

(45) Таким чином, лише участь обох Відповідачів за умови відхилення пропозицій інших учасників, забезпечувало той результат Тендеру, на який Учасники розраховували.

(46) Незалежно від того, який саме із Відповідачів має перемогу у Тендері, вигодонабувачами за результатами Тендеру, становилися обидва Учасники, що фактично і відбулося.

(47) Вище наведені дії Учасників забезпечили перемогу в Тендері певному суб'єкту господарювання - ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн».

(48) Отже, встановленими у справі № 02-05/13-2016 обставинами у їх сукупності доведено, що Товариство з обмеженою відповідальністю «МАН Трак енд Бас Юкрейн» та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ПРОМИСЛОВА КОМПАНІЯ

«ПОЖМАШИНА» вчинили антиконкурентні узгоджені дії під час підготовки та участі у Тендері, шляхом усунення конкуренції між собою.

## 5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

### 5.1. Заперечення Відповідача 1

(49) На Подання з попередніми висновками № 75/13-пв/к у справі № 02-05/13-2016, надіслане Відповідачу 1 із супровідним листом від 23.10.2018 № 75-02/5544/2327, ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» надало заперечення (лист вих. від 14.12.2018 № б/н, вх. від 27.12.2018 № 75-01/763/1910), які свідчать, що Відповідач 1 не згоден з висновками про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції, зробленими Відділенням.

(50) ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» зазначає: висновки територіального відділення, що Відповідачі «заздалегідь домовилися про участь у Тендері», «сфальсифікували Договір № 03/15П про співпрацю від 16 лютого 2015 року», «про попереднє обговорення Відповідачами ціни Тендеру до подання пропозицій Замовнику» - «на підставі Протоколу допиту [REDACTED]» та інформація, надана Головним підрозділом детективів Національного антикорупційного бюро України, не є належними та достовірними доказами у Справі – при розгляді справи № 02-05/13-2016 адміністративна колегія Відділення не розглядала перелічені ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» обставини як докази та єдину підставу на підтвердження вчинення Відповідачами порушення конкурентного законодавства.

(51) Зауваження ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн»: надання Учасниками ідентичного документу – «обумовлений не спільною підготовкою до Тендеру, а наміром щодо спільного виконання договору про закупівлю»; складання товариством проекту Договору купівлі-продажу № 15043-150677.5 від 21.04.2015 - «у зв'язку із отриманням запиту від Відповідача про можливість постачання шасі на виконання Договору № 03/15П про співпрацю»; твердження про неузгодженість дій та домовленості із Відповідачем 2; відсутність у товариства інформації про кількість учасників Тендеру; укладення договорів підряду та перевезення після Тендеру – «не є доказами вчинення Відповідачами порушення» спростовуються зібраними та переліченими вище доказами у Справі.

### 5.2. Заперечення Відповідача 2

(52) На Подання з попередніми висновками № 75/13-пв/к у справі № 02-05/13-2016, надіслане Відповідачу 2 із супровідним листом від 23.10.2018 № 75-02/5543/2326, ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» надало заперечення (лист вих. від 23.11.2018 № 486, вх. від 29.11.2018 № 75-01/616/1722)), які свідчать, що Відповідач 2 не згоден з висновками про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції, зробленими Відділенням.

(53) ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» вказує, що висновки територіального відділення, зроблені на підставі протоколів допиту [REDACTED], наданих Головним підрозділом детективів Національного антикорупційного бюро України, не є належними та достовірними доказами у Справі – при розгляді справи № 02-05/13-2016 адміністративна колегія Відділення не розглядала перелічені ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» обставини як докази та єдину підставу на підтвердження вчинення Відповідачами порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

(54) ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» зазначає, що Відділенням залишено поза увагою та не враховані рішення Постійно діючої адміністративної колегії Антимонопольного комітету України від 20.08.2015 №№ 1443-р/пк-ск та 1444-р/пк-ск, прийняті за результатами розгляду звернень ТОВ «Транспортні автоматизовані системи» «на незаконність процедури проведення торгів та прийнятого Замовником рішення», залишені без змін господарським судом міста Києва та Окружним адміністративним судом міста Києва.

(55) Згідно із пунктом 1 частини першої статті 1 діючого під час проведення Тендеру Закону України «Про здійснення державних закупівель», Антимонопольний комітет України є органом оскарження.



(56) Частиною третьою статті 8 Закону України «Про здійснення державних закупівель» встановлено, що Антимонопольний комітет України як орган оскарження створює постійно діючу адміністративну колегію з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель. Порядок оскарження процедур закупівель визначений статтею 18 цього Закону.

(57) Антимонопольний комітет України як державний орган із спеціальним статусом, метою діяльності якого є забезпечення державного захисту економічної конкуренції у підприємницькій діяльності та у сфері державних закупівель із захисту конкуренції, відповідно до частини першої статті 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», має повноваження розглядати, зокрема, заяви і справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та проводити розслідування за цими заявами і справами.

(58) До таких справ, як правило, належать справи про порушення у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (пункт 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції»). Зазначене порушення характеризується антиконкурентною домовленістю між кількома (щонайменше двома) суб'єктами господарювання – учасниками торгів щодо їхньої поведінки на торгах.

(59) Таким чином, дослідження питань щодо дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції під час здійснення державних закупівель, органи Антимонопольного комітету України (у тому числі й територіальні відділення) здійснюють саме з позицій впливу дій учасників процедур закупівель на умови конкуренції між ними.

(60) З огляду на наведене, Відділенням не приймається як доказ у Справі рішення Постійно діючої адміністративної колегії Антимонопольного комітету України від 20.08.2015 №№ 1443-р/пк-ск та 1444-р/пк-ск.

(61) Інші зауваження ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» щодо подання з попередніми висновками у Справі спростовуються зібраними Відділенням та переліченими вище доказами у Справі.

(62) Присутні на засіданні адміністративної колегії Відділення щодо прийняття рішення у Справі, представники Відповідачів: ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» - Булаєва О.В. (довіреність від 29.08.2019 № б/н, термін дії: один рік) та ТОВ «ПК «ПОЖМАШИНА» - Серєда Р.С. (довіреність від 18.02.2019 № 3/19, термін дії: до 31.01.2020) порушення не визнали та підтримали свої зауваження, викладені в наданих Учасниками запереченнях на подання з попередніми висновками у Справі.

В той же час, представник ТОВ «МАН Трак енд Бас Юкрейн» - Булаєва О.В. просила: у разі прийняття рішення про визнання вчиненого порушення та накладення штрафу – врахувати співпрацю Відповідача 1 із територіальним відділенням під час розгляду Справи.

#### 6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

(63) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, та поясненнями Відповідачів, наданих на Подання з попередніми висновками у Справі, не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що Відповідачі вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів) при закупівлі: «ДК-016:2010 – 29.10.5 Автомобілі спеціальної призначеності. Лот 1 - Пожежно-рятувальні автомобілі середнього класу для пожежогасіння і проведення рятувальних робіт» (оголошення № 085160 про заплановану закупівлю, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 16.03.2015 № 212 (16.03.2015).

(64) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50,

частиною першою, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

#### 7. Визначення розміру штрафу

(65) Відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачені пунктом 1 статті 50 цього Закону, накладаються штрафи 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.

(66) Частиною шостою статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено: рішення про накладення штрафів у розмірах понад чотири тисячі неоподатковуваних мінімумів доходів громадян приймаються виключно Антимонопольним комітетом України.

(67) Чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) Товариства з обмеженою відповідальністю «МАН Трак енд Бас Юкрейн» за 2018 рік – 1 192 049 000 грн. (Звіт про фінансові результати за 2018 рік форма № 2-м).

(68) Чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ПРОМИСЛОВА КОМПАНІЯ «ПОЖМАШИНА» за 2018 рік – 852 260 000 грн. (Звіт про фінансові результати за 2018 рік форма № 2-м).

(69) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховано, що Відповідачі співпрацювали з територіальним відділенням, не чинили перешкод та вчасно надавали необхідну у Справі інформацію.

Ураховуючи викладене та керуючись статтями 7, 12<sup>1</sup>, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 та 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженим розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за №291/5482 (із змінами), пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року №169-р) (із змінами), адміністративна колегія Чернігівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

#### ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що Товариство з обмеженою відповідальністю «МАН Трак енд Бас Юкрейн» (ідентифікаційний код 34240521) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ПРОМИСЛОВА КОМПАНІЯ «ПОЖМАШИНА» (ідентифікаційний код 33742637) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів) при закупівлі: «ДК-016:2010 – 29.10.5 Автомобілі спеціальної призначеності. Лот 1 - Пожежно-рятувальні автомобілі середнього класу для пожежогасіння і проведення рятувальних робіт» (оголошення № 085160 про заплановану закупівлю, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 16.03.2015 № 212 (16.03.2015).

2. За порушення, вказане у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти штраф на Товариство з обмеженою відповідальністю «МАН Трак енд Бас Юкрейн» у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.



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

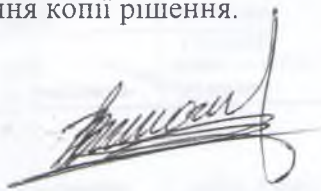
відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання копії рішення про накладення штрафу.

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

Рішення може бути оскаржено до господарського суду Чернігівської області у двомісячний строк з дня одержання копії рішення.

Голова



В.В. Виноградов