



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ВОЛИНСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

25 квітня 2017 р. № 9

Справа № 9-17

м. Луцьк

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Адміністративна колегія Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – адміністративна колегія), розглянувши матеріали справи № 9-17 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «Західмедінвест» (м. Луцьк вул. Гулака-Артемівського, 20, код ЄДРПОУ 37319688, надалі - ТОВ «Західмедінвест») та приватним підприємством «Екзіто» (м. Луцьк вул. Декабристів, 25а/4, код ЄДРПОУ 36834243, надалі – ПП «Екзіто») у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю товарів за державні кошти, та подання сектору досліджень і розслідувань за результатами розгляду даної справи від 18.04.2017 р. № 9-17/9,

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії від 30 березня 2017 р. № 9 - рк у зв'язку з наявністю в діях ТОВ «Західмедінвест» та ПП «Екзіто» ознак порушень законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів відкритих торгів на закупівлю апарату ударно-хвильової терапії (код ДК 016:2010 – 32.50.2, код ДК 021-2015 – 33155000-1), проведених Торчинською районною лікарнею (надалі – Замовник) 05.12.2016 р, було розпочато розгляд справи № 9-17.

Волинським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – територіальне відділення) в результаті збирання та аналізу доказів, з'ясування фактичних обставин справи, перевірок діяльності ТОВ «Західмедінвест» та ПП «Екзіто» встановлено наступне.

В ході здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції під час проведення процедур закупівель товарів, робіт, послуг, територіальним відділенням з електронного майданчика newtend.com, що є офіційним учасником системи ProZorro, були отримані матеріали відкритих торгів із закупівлі апарату ударно-хвильової терапії (код ДК 016:2010 – 32.50.2, код ДК 021-2015 – 33155000-1), проведених 05.12.2016 року Торчинською районною лікарнею.

Територіальним відділенням було проаналізовано матеріали відкритих торгів із закупівлі апарату ударно-хвильової терапії (код ДК 016:2010 – 32.50.2, код ДК 021-2015 – 33155000-1), які проводились Замовником 05.12.2016 року, та встановлено наступне.

1. 05.12.16 року Замовником здійснено процедуру відкритих торгів на закупівлю апарату ударно-хвильової терапії (кодом ДК 016:2010 – 32.50.2, код ДК 021-2015 – 33155000-1).

З метою участі у вказаній процедурі закупівлі до Замовника надали свої тендерні пропозиції ТОВ «Західмедінвест» (м. Луцьк вул. Гулака-Артемівського, 20, код ЄДРПОУ 37319688) та ПП «Екзіто» (м. Луцьк вул. Декабристів, 25а/4, код ЄДРПОУ 36834243).

Відповідно до даних витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців, види діяльності ТОВ «Західмедінвест» та ПП «Екзіто» за КВЕД: оптова торгівля фармацевтичними товарами (46.46), роздрібна торгівля фармацевтичними товарами в спеціалізованих магазинах (47.73), роздрібна торгівля медичними й ортопедичними товарами в спеціалізованих магазинах (47.74).

Таким чином, ТОВ «Західмедінвест» та ПП «Екзіто» є суб'єктами господарювання в розумінні абзацу 12 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», які діють на одному ринку, в нашому випадку – оптова торгівля фармацевтичними товарами, тобто є конкурентами.

2. На інформаційних ресурсах системи ProZorro у 2016 р. було опубліковане оголошення № ID: UA-2016-11-12-000004-b про проведення Замовником відкритих торгів на закупівлю апарату ударно-хвильової терапії (надалі – Торги).

Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі згідно з річним планом закупівлі на 2016 рік зазначалася у розмірі 480 000 (чотириста вісімдесят тисяч) грн.

Тендерною документацією Замовника учасникам було запропоновано надати до 17 год. 00 хв. 28.11.16 р. пропозиції конкурсних торгів, які складаються з комерційної частини та технічної частини.

Тендерні пропозиції для участі у Торгах подали двоє учасників з наступними пропозиціями (цінами та термінами поставки):

- ТОВ «Західмедінвест» - 480 000,0 грн, 5 днів;
- ПП «Екзіто» - 480 000,0 грн, 6 днів.

Розкриття тендерних пропозицій відбулося 29.11.16 р. До оцінки були допущені пропозиції ТОВ «Західмедінвест» та ПП «Екзіто».

За результатами аукціону на Торгах Переможцем, згідно протоколу № 3 від 05.12.16 р., було визнане ТОВ «Західмедінвест», пропозиція якого була визначена найбільш економічно вигідною у зв'язку із зменшенням її в ході аукціону на 1 000, 0 грн, та з яким укладено договір про закупівлю товарів за державні кошти (обладнання) від 16.12.16 р. № 3019 на суму 479 000 грн.

3. Учасники тендерів, під час підготовки своїх тендерних (цінових) пропозицій повинні формувати пропозицію ціни, термінів поставки самостійно (незалежно від інших учасників тендеру). Враховуючи зазначене, під час проведення тендеру цінова пропозиція, яка перемогла, повинна відображати заздалегідь невідому і конкурентну ціну.

В результаті аналізу документів отриманих територіальним відділенням було встановлено обставини, які свідчать про узгодженість поведінки ТОВ «Західмедінвест» та ПП «Екзіто» під час підготовки та участі в Торгах.

Зазначене підтверджується наступним.

Відповідно до вимог Інструкції з підготовки тендерної пропозиції та участі у Торгах – Тендерної документації відкритих конкурсних торгів на закупівлю апарату ударно-хвильової терапії (за кодом ДК 016:2010 – 32.50.2, код ДК 021-2015 – 33155000-1), затвердженої рішенням тендерного комітету від 11.11.16 (надалі – Інструкція), у складі тендерних пропозицій ТОВ «Західмедінвест» та ПП «Екзіто» наявні документи (Інформація про початкову ціну пропозиції, Заява учасника про подання пропозиції, Інформація про уповноважених службових (посадових) осіб, Інформаційні довідки про обладнання та матеріально-технічну базу учасника, Декларації про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі, передбачених частинами першою і другою статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», Гарантійні листи про відсутність підстав для відмови в участі у

процедурі закупівлі, передбачених пунктом 2 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», Гарантійний лист про формування ціни з урахуванням витрат, Гарантійний лист про упаковку, Гарантійний лист про постачання та гарантійне обслуговування, Гарантійний лист про відповідність товару, Гарантійний лист про використання апарата, Інформація про учасника, Довідки щодо технічних, якісних та інших характеристик предмета закупівлі), які мають подібність у зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті, що не може бути пояснене будь-якими об'єктивними причинами та свідчить про обмін інформацією між ТОВ «Західмедінвест» та ПП «Екзіто» під час підготовки та участі у Торгах.

Загальний огляд доданих документів тендерної пропозиції засвідчив, що ТОВ «Західмедінвест» та ПП «Екзіто» однаково не надали Замовнику інформації про працівників, що будуть задіяні для виконання договору про закупівлю (вимоги п. 4.1 Додатку 2 Інструкції), однаково не надали довідок від територіального органу Антимонопольного комітету України про відсутність за останні 3 роки вчинених порушень, передбачених пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів) (п. 1.5 Додатку 3 до Інструкції), внесено однакові зміни до додатку № V Змісту пропозиції конкурсних торгів Інструкції – пропозиція конкурсних торгів.

Конкурсна форма «Пропозиція конкурсних торгів» - «Інформація про початкову ціну пропозиції» подані ТОВ «Західмедінвест» та ПП «Екзіто» Замовнику є ідентичними в оформленні, крім назв суб'єктів господарювання (лише роздруковані чи розміщені на бланках назви відповідних суб'єктів господарювання), П.І.Б. керівників, їх підписів та містять однакові відступи від відповідного бланку Замовника розміщеного на сайті: найменування учасників торгів та ціна цифрою і окремо прописом не виконані у запропонованих табличних рамках (хоча зазначеного дотримано у наступних формах, зокрема, у Інформаційній довідці про обладнання та матеріально-технічну базу учасника); пункт 1 даного листа однаково виконаний із комп'ютерним розширенням «по лівому краю», а не по «ширині», що є однаковою помилкою; назва адресата листа - Замовника торгів однаково не містить його адреси чи інших реквізитів; бланк виконаний із ідентичною нестандартною широкою лінією-підкресленням під назвою учасників торгів; скорочення одиниці виміру «штук» у таблиці виконано із однаковою помилкою «шт» без крапки; слово «Гарантуємо» у пунктах 3.1 та 3.2 даного листа містять однаково обране скорочення від запропонованого бланку – прибрано «(-ю)», хоча зазвичай при заповненні наданих бланків такого не робиться; крім у даному листі ПП «Екзіто» вказано, що ціну надає не ПП «Екзіто», а ТОВ «Західмедінвест»; у пункті 2 даного листа початкова ціна тендерної пропозиції вказана у однаковому розмірі 480 000,0 грн. (тобто очікуваної ціни тендеру), що свідчить про знання учасниками торгів очікуваної ціни Замовника; зазначений пункт однаково виконаний із комп'ютерним розширенням тексту «по ширині», що однаково робить його вигляд із великими та неправильними пробілами між словами; слова «Директор» та дата підпису виконані однаково – дата точно під підписом (хоч і різна) незбалансовано із виступом на одну початкову цифру, із однаковою помилкою без пропуску після «2016» перед «р.»; ім'я та по-батькові керівників виконані повністю, а не з скороченнями.

Заява учасника про подання пропозиції подані ТОВ «Західмедінвест» та ПП «Екзіто» Замовнику є ідентичними в оформленні, крім назв суб'єктів господарювання (лише виконані на бланках та завірені печатками відповідних суб'єктів господарювання), містять однакові відступи від відповідного бланку Замовника розміщеного на сайті: найменування учасників торгів та ціна цифрою і окремо прописом не виконані у запропонованих табличних рамках (хоча зазначеного дотримано у наступних формах, зокрема, у Інформаційній довідці про обладнання та матеріально-технічну базу учасника); слова «Погоджуємося», «Гарантуємо» та «Зобов'язуємося» у пунктах 3.1, 3.2 та 3.3 даного листа не містять однаково обраного скорочення від запропонованого бланку – не прибрано «(-ю)» та «(-юся)», на відміну від заповнення бланку попередньої форми; назва адресата листа - Замовника торгів однаково не містить його адреси чи інших реквізитів; бланк виконаний із ідентичною

нестандартною широкою лінією- підкресленням під назвою учасників торгів; слова «Директор» та дата підпису виконані однаково – дата точно під підписом незбалансовано із виступом на одну початкову цифру, із однаковою помилкою без пропуску після «2016» перед «р.»; ім'я та по-батькові керівників виконані повністю, а не з скороченнями.

Інформація про уповноважених службових (посадових) осіб є ідентичними в оформленні листами (лише роздруковані чи розміщені на бланках відповідних суб'єктів господарювання), виконані звичайним шрифтом Times New Roman, в назвах, виконані у вигляді двох однакових таблиць (одну заповнену іншу не заповнену, що могла не приводитися взагалі) із однаковою кількістю стовбців та їх назвами, найменування учасників торгів не виконані у запропонованих табличних рамках (хоча зазначеного дотримано у наступних формах, зокрема, у Інформаційній довідці про обладнання та матеріально-технічну базу учасника); назва адресата листа - Замовника торгів однаково не містить його адреси чи інших реквізитів; бланк виконаний із ідентичною нестандартною широкою лінією-підкресленням під назвою учасників торгів; слова «Директор» та дата підпису виконані однаково – дата точно під підписом незбалансовано із виступом на одну початкову цифру, із однаковою помилкою без пропуску після «2016» перед «р.»; ім'я та по-батькові керівників виконані повністю, а не з скороченнями; абзац перед пунктом 1 даного листа однаково виконаний із комп'ютерним розширенням «по лівому краю», а не по «ширині», що є однаковою помилкою; після назви учасників допущено однаковий відступ від бланку замовника – стерто кому.

Інформаційні довідки про обладнання та матеріально-технічну базу учасника є ідентичними в оформленні, виконані у вигляді однакових таблиць з однаковою кількістю стовбчиків та їх назвами, виконані звичайним шрифтом Times New Roman, в назвах, крім назв суб'єктів господарювання (лише роздруковані чи розміщені на бланках відповідних суб'єктів господарювання), П.І.Б. керівників, їх підписів; виготовлені із однаковим відступом від формату бланку Замовника «альбомний» - виготовлені у форматі «книжний»; найменування учасників торгів виконані у запропонованих табличних рамках (хоча зазначеного не дотримано у попередніх формах, зокрема, у тендерній формі пропозиція) та виконані курсивним шрифтом на відміну від іншого тексту; назва адресата листа - Замовника торгів однаково не містить його адреси чи інших реквізитів; бланк виконаний із ідентичною нестандартною широкою лінією-підкресленням під назвою учасників торгів; слова «Директор» та дата підпису виконані однаково – дата точно під підписом незбалансовано із виступом на одну початкову цифру, із однаковою помилкою без пропуску після «2016» перед «р.»; ім'я та по-батькові керівників виконані повністю, а не з скороченнями; внаслідок переформатування запропонованих бланків файлів у «книжний» формат сторінок відслідковано бднакове зміщення ширини стовбців таблиці –ширина стовбців із назвами не співпадає із шириною заповнених стовбців.

Декларації про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі, передбачених частинами першою і другою статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» є ідентичними в оформленні, крім назв суб'єктів господарювання (лише роздруковані чи розміщені на бланках відповідних суб'єктів господарювання), П.І.Б. керівників, їх підписів, містять однакову помилку – непотрібний значок дужка «)» у назві без прив'язки до змісту тексту та непотрібний даному випадку; однаково з помилкою зазначено предмет закупівлі із великої букви в середині речення (слово «Апарат») та з однаковим відступом від назви його кодів за ДК Замовника - код ДК 016:2010 – 32.50.2 без дужок, а код ДК 021-2015 – 33155000-1 в дужках (у Замовника просто через кому); текст речення не закінчується комою; назва адресата листа - Замовника торгів однаково не містить його адреси чи інших реквізитів; бланк виконаний із ідентичною нестандартною широкою лінією-підкресленням під назвою учасників торгів; слова «Директор» та дата підпису виконані однаково – дата точно під підписом незбалансовано із виступом на одну початкову цифру, із однаковою помилкою без пропуску після «2016» перед «р.»; ім'я та по-батькові керівників виконані повністю, а не з скороченнями; однаково надано цю необов'язкову згідно тендерної

документації Замовника форму; учасники однаково не отримали та не надали таких довідок від територіального органу Антимонопольного комітету України, що є у вимогах Замовника.

Гарантійні листи про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі, передбачених пунктом 2 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» є ідентичними в оформленні, в назвах, крім назв суб'єктів господарювання (лише роздруковані чи розміщені на бланках відповідних суб'єктів господарювання), П.І.Б. керівників, їх підписів та виконані у вигляді ідентичних листів із недотриманням форми Замовника; назва адресата листа - Замовника торгів однаково не містить його адреси чи інших реквізитів; бланк виконаний із ідентичною нестандартною широкою лінією-підкресленням під назвою учасників торгів; слова «Директор» та дата підпису виконані однаково – дата точно під підписом незбалансовано із виступом на одну початкову цифру, із однаковою помилкою без пропуску після «2016» перед «р.»; ім'я та по-батькові керівників виконані повністю, а не з скороченнями; однаково надано цю необов'язкову згідно тендерної документації Замовника форму, що частково дублює попередню.

Гарантійний лист про формування ціни з урахуванням витрат, Гарантійний лист про упаковку, Гарантійний лист про постачання та гарантійне обслуговування, Гарантійний лист про відповідність товару, Гарантійний лист про використання апарата (бланки яких не надавалися Замовником) є ідентичними в оформленні, в назвах, крім назв суб'єктів господарювання (лише роздруковані чи розміщені на бланках відповідних суб'єктів господарювання), П.І.Б. керівників, їх підписів та виконані у вигляді ідентичного речення без абзацу; назва адресата листа - Замовника торгів однаково не містить його адреси чи інших реквізитів; бланк виконаний із ідентичною нестандартною широкою лінією-підкресленням під назвою учасників торгів; слова «Директор» та дата підпису виконані однаково – дата точно під підписом незбалансовано із виступом на одну початкову цифру, із однаковою помилкою без пропуску після «2016» перед «р.»; ім'я та по-батькові керівників виконані повністю, а не з скороченнями.

Інформація про учасника є ідентичною в оформленні, в назвах, крім назв суб'єктів господарювання (лише роздруковані чи розміщені на бланках відповідних суб'єктів господарювання), П.І.Б. керівників, їх підписів; назва адресата листа - Замовника торгів однаково не містить його адреси чи інших реквізитів; бланк виконаний із ідентичною нестандартною широкою лінією-підкресленням під назвою учасників торгів; слова «Директор» та дата підпису виконані однаково – дата точно під підписом незбалансовано із виступом на одну початкову цифру, із однаковою помилкою без пропуску після «2016» перед «р.»; ім'я та по-батькові керівників виконані повністю, а не з скороченнями; однаково не заповнені розділ таблиці найменування учасників англійською мовою, хоча зазначається в інших формах (наприклад, Декларації про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі, передбачених частинами першою і другою статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» - ПП «Ekzito»).

Довідки щодо технічних, якісних та інших характеристик предмета закупівлі є ідентичними в оформленні, в назвах, крім назв суб'єктів господарювання (лише роздруковані чи розміщені на бланках відповідних суб'єктів господарювання), П.І.Б. керівників, їх підписів та виконані у вигляді ідентичного абзаців, тверджень, понять, незаповненої таблиці, однакового шрифту та відступами, розміщенням інформації з вирівнюванням по лівому краю; однаково скорочення слова «штук» - «Шт.» з великої букви; назва адресата листа - Замовника торгів однаково не містить його адреси чи інших реквізитів; бланк виконаний із ідентичною нестандартною широкою лінією-підкресленням під назвою учасників торгів; слова «Директор» та дата підпису виконані однаково – дата точно під підписом незбалансовано із виступом на одну початкову цифру, із однаковою помилкою без пропуску після «2016» перед «р.»; ім'я та по-батькові керівників виконані повністю, а не з скороченнями; не вимагалися Замовником.

При цьому, Замовником у тендерній пропозиції надавалися не всі шаблони, що зазначено вище.

Вищезазначене, а саме характер та кількість збігів при оформленні ТОВ «Західмедінвест» та ПП «Екзіто» тендерної документації, виключає можливість того, що тендерні пропозиції готувались кожним з учасників Торгів окремо та без обміну інформацією між ними.

Таким чином, в результаті аналізу документів та інформації, наданої Замовником, ТОВ «Західмедінвест» та ПП «Екзіто» встановлено, що під час підготовки тендерних пропозицій ТОВ «Західмедінвест» та ПП «Екзіто» відбувався обмін інформацією з метою узгодження тендерних пропозицій та інших умов участі у Торгах.

Внаслідок вищенаведеного не було дотримано умови щодо самостійного (незалежного один від одного) формування учасниками своїх тендерних пропозицій та відповідно такі пропозиції відображали заздалегідь відому всім учасникам ціну. У випадку, коли учасники процедури закупівлі домовляються між собою щодо умов своїх тендерних пропозицій та узгоджують свої тендерні пропозиції, конкуренція між ними усувається, змінюючись координацією, що фактично унеможливує ефективне використання державних коштів.

4. Під час аналізу матеріалів тендерних пропозицій учасників тендеру було встановлено інші обставини, які свідчать про те, що учасники узгодили між собою поведінку під час підготовки та участі в зазначених Торгах.

4.1. За результатами аналізу матеріалів, отриманих під час проведення розслідування по справі від ТОВ «Західмедінвест» (лист від 18.04.17 № 20) та ПП «Екзіто» (лист б/д, б/н, отриманий територіальним відділенням 18.04.17 р. за вх. № 909), встановлено факт існування постійних господарських відносин між ними протягом 2011 – 2017 років.

Зокрема, здійснюючи однаковий вид господарської діяльності та будучи конкурентами на ринку, ТОВ «Західмедінвест» здійснює постачання (продаж) ПП «Екзіто» товарів медичного призначення (договір № 134 основний покупець від 16.03.11 р. та договір № 229 основний покупець від 01.04.13 р.).

5. На вимогу територіального відділення від 03.04.17 р. № 26/1.34-490 конкуренти учасників торгів ТОВ «БТЛ-Україна» м. Київ та надали розміри відпускних цін на апарати ударно-хвильової терапії (код ДК 016:2010 – 32.50.2, код ДК 021-2015 – 33155000-1) чи їх аналоги станом на грудень 2016 року.

За результатами проведеного територіальним відділенням аналізу цін оптової реалізації та протягом грудня 2016 року апаратів ударно-хвильової терапії встановлено, що ціни запропоновані ТОВ «Західмедінвест» та ПП «Екзіто» для участі у Торгах були вищими на понад 99 тис. або 20,7 % від найменшої пропозиції конкурентів (розрахунок проведено у порівнянні до ціни переможця Торгів) (див. дані таблиці).

Таблиця

№ з/п	Найменування товару	Ціна, запропонована ТОВ «Західмедінвест», грн/шт	Ціна, запропонована ПП «Екзіто», грн/шт	Ціна реалізації, грн/шт
1	апарати ударно-хвильової терапії	479 000,0	480 000,0	

Враховуючи вищевикладене, ТОВ «Західмедінвест» та ПП «Екзіто» при наданні своїх цінових пропозицій не було запропоновано мінімально можливих цін на зазначені товари із врахуванням пропозицій на ринку, які були предметом закупівель на Торгах, що могло б призвести до зменшення вартості пропозицій конкурсних торгів та додатково засвідчує факт вчинення кваліфікованого відділенням у даній справі порушення.

Отже, характер та кількість таких співпадінь у тендерних пропозиціях учасників, їх поведінка, вказують на те, що зазначені документи мають одне походження. Крім того, існуючі спільні особливості, що відрізняють ці документи від зразків, наданих Замовником у тендерній документації, вказують саме на використання одним з них документів іншого, тобто виключають можливість того, що зазначені тендерні пропозиції готувались кожним з них самостійно і без обміну інформацією між ними.

Таким чином, в результаті аналізу інформації учасників Тендеру та Замовника, встановлено, що під час підготовки тендерних пропозицій між ТОВ «Західмедінвест» та ПП «Екзіто» існували ділові відносини, відбувався обмін інформацією з метою узгодження тендерних пропозицій та інших умов участі у зазначених процедурах закупівель.

Внаслідок таких дій конкуренцію між учасниками було усунуто, а право на укладення договору отримано ТОВ «Західмедінвест» не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати Тендеру, оскільки саме здійснення конкурсного відбору учасників є необхідною умовою визначення переможців зазначених процедур закупівель.

Отже, сукупність наведених вище фактів та схожість в оформленні тендерних пропозицій учасників Тендеру неможливо пояснити випадковим збігом обставин.

Таким чином, в результаті аналізу документів та інформації, наданої Замовником, встановлено, що під час підготовки тендерних пропозицій між ТОВ «Західмедінвест» та ПП «Екзіто» відбувався обмін інформацією з метою узгодження тендерних пропозицій та інших умов участі у Торгах.

Внаслідок вищенаведеного не було дотримано умови щодо самостійного (незалежного один від одного) формування учасниками своїх тендерних пропозицій та відповідно такі пропозиції відображали заздалегідь відому всім учасникам ціну. У випадку, коли учасники процедури закупівлі домовляються між собою щодо умов своїх тендерних пропозицій та узгоджують свої тендерні пропозиції, конкуренція між ними усувається, змінюючись координацією, що фактично унеможливує ефективне використання державних коштів.

Письмових пояснень щодо вчинення порушення ТОВ «Західмедінвест» (лист від 18.04.17 № 20) та ПП «Екзіто» (лист б/д, б/н, отриманий територіальним відділенням 18.04.17 р. за вх. № 909) в запропонований термін до 18.04.17 р. не надано.

Згідно зі статтею 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.

Частиною першою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» встановлено, що узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, є антиконкурентними узгодженими діями, вчинення яких відповідно до частини четвертої цієї статті забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з Законом.

Погоджена поведінка учасників процедур закупівель, яка усуває конкуренцію між ними, згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визнається антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

Дії ТОВ «Західмедінвест» та ПП «Екзіто» щодо узгодження своєї поведінки під час участі 05.12.16 р. у відкритих торгах на закупівлю апарату ударно-хвильової терапії (код ДК 016:2010 – 32.50.2, код ДК 021-2015 – 33155000-1), які проводила Торчинська районна лікарня, в результаті яких було усунуто конкуренцію між учасниками, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

Подання з попередніми висновками за результатами розгляду справи № 9-17 були надіслані відповідачам у справі листом від 18.04.2017 року.

Реагуючи на подання за результатами розгляду справи, ТОВ «Західмедінвест» (лист від 19.04.17 р. № 21) та ПП «Екзіто» (лист від 21.04.17 р. № 9/14) не надано зауважень і пропозицій до тексту подання та кваліфікації порушення.

Відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», на суб'єкта господарювання 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.

Згідно з частиною п'ятою статті 52 Закону якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки) штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Згідно з частиною шостою статті 52 Закону рішення про накладення штрафів у розмірі понад чотири тисячі неоподаткованих мінімумів доходів громадян приймаються виключно Антимонопольним комітетом України, адміністративною колегією Антимонопольного комітету України на їх засіданнях.

Дохід (виручка) від реалізації продукції за 2016 рік ТОВ «Західмедінвест» та ПП «Екзіто» не надані.

При визначенні розміру штрафу враховуються наступні фактори:

1) наслідки порушень – усунення конкуренції під час проведення 05.12.16 Торчинською районною лікарнею процедури відкритих торгів на закупівлю апарату ударно-хвильової терапії (код ДК 016:2010 – 32.50.2, код ДК 021-2015 – 33155000-1);

2) вчинення ПП «Екзіто» порушення законодавства про захист економічної конкуренції вперше;

3) вчинення ТОВ «Західмедінвест» порушення законодавства про захист економічної конкуренції не вперше;

4) не визнання факту вчинення порушення всіма відповідачами.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 7, 14, Закону України «Про Антимонопольний комітет України», зі змінами та доповненнями, 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 (із змінами), пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія територіального відділення:

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Західмедінвест» (м. Луцьк вул. Гулака-Артемівського, 20, код ЄДРПОУ 37319688) та приватне підприємство «Екзіто» (м. Луцьк вул. Декабристів, 25а/4, код ЄДРПОУ 36834243), узгодивши свою поведінку під час участі у відкритих торгах на закупівлю апарату ударно-хвильової терапії (код ДК 016:2010 – 32.50.2, код ДК 021-2015 – 33155000-1), які проводила Торчинська районна лікарня 05.12.16 р., в результаті чого було усунуто конкуренцію між ними, вчинили

порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендерів.

1.1. Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти на ТОВ «Західмедінвест» штраф у розмірі 34 000 (тридцять чотири) тисячі гривень за порушення, зазначене в п.1 рішення.

1.2. Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти на ПП «Екзіто» штраф у розмірі 17 000 (сімнадцять) тисяч гривень за порушення, зазначене в п.1 рішення.

Згідно із частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф підлягає сплаті у двомісячний термін з дня одержання рішення.

Протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати відповідно до територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова адміністративної колегії,
В.о.голови відділення

С.А.Луговий