



СХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

13.07.2021 № 70/67 – р/к

Справа № 3/01-25-19

м. Харків

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ФІЗИЧНА ОСОБА-ПІДПРИЄМЕЦЬ МИРСЬКИХ ЗОЯ ГУСЕЙНІВНА (ідентифікаційний номер – [REDACTED]) (надалі - ФОП МИРСЬКИХ З.Г.) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МК МЕДГРУПП» (ідентифікаційний код юридичної особи – 40450211) (надалі - ТОВ «МК МЕДГРУПП») подали тендерні пропозиції на участь у процедурах закупівель, проведених ВІЙСЬКОВО-МЕДИЧНИМ КЛІНІЧНИМ ЦЕНТРОМ ПІВНІЧНОГО РЕГІОНУ (ВІЙСЬКОВА ЧАСТИНА А-3306) на закупівлю:

- «код ДК 021:2015 - 33140000-3 Медичні матеріали (медичні матеріали)» з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-08-23-000557-a);
- «код ДК 021:2015 - 33140000-3 Медичні матеріали (медичні матеріали)» з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2018-04-12-002204-a).

При цьому, ФОП МИРСЬКИХ З.Г. та ТОВ «МК МЕДГРУПП» спільно готувалися до участі у вказаних торгах, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі у торгах.

За результатами розгляду справи № 3/01-25-19 такі дії ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, що є порушеннями пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «МК МЕДГРУПП» накладено штраф на загальну суму – 136 000,00 (сто тридцять шість тисяч) гривень.

Адміністративна колегія Східного міжобласного територіально відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 3/01-25-19 про порушення ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. законодавства про захист економічної конкуренції, передбачені пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (надалі - Справа), та подання Третього відділу досліджень і розслідувань від 30.06.2021 № 70-03/330-П,

ВСТАНОВИЛА:

1. Предмет справи

- (1) Антиконтурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів під час проведення ВІЙСЬКОВО-МЕДИЧНИМ КЛІНІЧНИМ ЦЕНТРОМ ПІВНІЧНОГО РЕГІОНУ (ВІЙСЬКОВА ЧАСТИНА А-3306) (ідентифікаційний код юридичної особи – 07931813, місцезнаходження: 61058, місто Харків, вулиця Культури, 5) (надалі - Замовник) процедури відкритих торгів по закупівлі:

- «код ДК 021:2015 - 33140000-3 Медичні матеріали (медичні матеріали)» з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-08-23-000557-a) (надалі - Торти № 1);

- «код ДК 021:2015 - 33140000-3 Медичні матеріали (медичні матеріали)» з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2018-04-12-002204-a) (надалі - Торти № 2).

2. Відповідачі

- (2) Відповідачами у Справі є такі суб'єкти господарювання:

а) ФОП МИРСЬКИХ З.Г. - ідентифікаційний номер – [REDACTED], місце проживання: 11607, Житомирська область, Малинський район, [REDACTED]; основний вид діяльності - оптова торгівля фармацевтичними товарами (код за КВЕД 46.46). В Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (надалі – ЄДР) міститься запис про державну реєстрацію припинення підприємницької діяльності ФОП МИРСЬКИХ З.Г. від 15.02.2021 за № 2003080060003005046.

б) ТОВ «МК МЕДГРУПП» - ідентифікаційний код юридичної особи – 40450211, місцезнаходження: 08141, Київська область, Києво-Святошинський район, сільрада Петрівська, село Петрівське, вулиця Богдана Хмельницького, 3, приміщення 37; основний вид діяльності - оптова торгівля фармацевтичними товарами (код за КВЕД 46.46).

- (3) ФОП МИРСЬКИХ З.Г. та ТОВ «МК МЕДГРУПП» (надалі разом - Учасники торгів, Відповідачі) на момент проведення торгів є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Процесуальні дії

- (4) За ознаками вчинення ФОП МИРСЬКИХ З.Г. та ТОВ «МК МЕДГРУПП» порушень, передбачених пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у Торгах № 1 та Торгах № 2 (надалі разом – Торги), адміністративною колегією Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 12.02.2019 № 31-рп/к про початок розгляду справи № 3/01-25-19.
- (5) На виконання розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету від 07.05.2020 № 5-рп) змінено найменування Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України на Східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України.
- (6) Листом від 30.06.2021 № 70-02/3-5260 Відділенням до ТОВ «МК МЕДГРУПП» було направлено копію подання з попередніми висновками у Справі.
- (7) Керуючись абзацом четвертим пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету від 19.09.1994 № 5, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (зі змінами), інформацію щодо попередніх висновків, дату, час та місце розгляду Справи розміщено на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України.

4. Інформація про торги

Торги № 1

- (8) Замовником 23.08.2018 на вебпорталі публічних закупівель «Prozorro» опубліковано оголошення (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-08-23-000557-а) щодо проведення Торгів № 1.

- (9) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) — 07.09.2018 (12 год. 00 хв.), початок електронного аукціону (дата і час) — 10.09.2018 (14 год. 48 хв.).
- (10) Очікувана вартість закупівлі – 2 523 417,00 гривень.
- (11) Рішенням тендерного комітету Замовника (протокол від 23.08.2018 № 1-23/08) затверджена Тендерна документація конкурсних торгів на закупівлю «код ДК 021:2015 - 33140000-3 Медичні матеріали (медичні матеріали)» (надалі – Документація № 1).
- (12) Документація № 1 складається з шести розділів, а саме: загальні положення, порядок внесення змін та надання роз'яснень до тендерної документації, Інструкція з підготовки тендерної пропозиції, подання та розкриття тендерної пропозиції, оцінка тендерної пропозиції, результати торгів та укладання договору про закупівлю, а також семи додатків:
- Додаток № 1. Кваліфікаційні критерії до учасників та перелік документів, що мають бути надані для підтвердження кваліфікації;
 - Додаток № 2. Перелік документів, що має надати учасник;
 - Додаток № 3. Перелік документів, що має надати учасник-переможець торгів у строк, що не перевищує 5 (п'яти) днів з дати оприлюднення на веб - порталі Уповноваженого органу повідомлення про намір укласти договір;
 - Додаток № 4. Технічне завдання;
 - Додаток № 5. Проект договору;
 - Додаток № 6. Форма тендерної пропозиції;
 - Додаток № 7. Згода на збір та обробку персональних даних.
- (13) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у Торгах № 1 подані тендерні пропозиції від:
- ТОВ «МК МЕДГРУПП»,
 - ФОП МИРСЬКИХ З.Г.,
 - ПУБЛІЧНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «ПІДПРИЄМСТВО ПО ВИРОБНИЦТВУ МЕДИЧНИХ ВИРОБІВ З ПОЛІМЕРНИХ МАТЕРІАЛІВ «ГЕМОПЛАСТ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 00480922; місцезнаходження: 67700, Одеська область, місто Білгород-Дністровський, вулиця Маяковського, 57; основний вид діяльності – виробництво медичних і стоматологічних інструментів і матеріалів (код за КВЕД 32.50) (надалі – ПАТ «ГЕМОПЛАСТ»),
 - ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МЕДИЧНИЙ ЦЕНТР «М.Т.К.» (ідентифікаційний код юридичної

особи – 21633086; місцезнаходження: 03110, місто Київ, вулиця Миколи Амосова, 10; основний вид діяльності – оптова торгівля фармацевтичними товарами (код за КВЕД 46.46) (надалі – ТОВ «МЦ «М.Т.К.»),

- ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МІРЕДІ-МЕДІКАЛ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 35286813; місцезнаходження: 02002, місто Київ, вулиця Євгена Сверстюка, 21, офіс 608; основний вид діяльності – оптова торгівля фармацевтичними товарами (код за КВЕД 46.46) (надалі – ТОВ «МІРЕДІ-МЕДІКАЛ»),

- ПРИВАТНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ГЕРМЕСФАРМ» (ідентифікаційний код юридичної особи - 39882504; місцезнаходження: 49051, місто Дніпро, вулиця Богдана Хмельницького, 14-А, офіс 3Б; основний вид діяльності – оптова торгівля фармацевтичними товарами (код за КВЕД 46.46) (надалі – ПП «ГЕРМЕСФАРМ»).

- (14) Ціни тендерних пропозицій, запропонованих ТОВ «МК МЕДГРУПП», ФОП МИРСЬКИХ З.Г., ПАТ «ГЕМОПЛАСТ», ТОВ «МЦ «М.Т.К.», ТОВ «МІРЕДІ-МЕДІКАЛ», ПП «ГЕРМЕСФАРМ» на Торги № 1, становили:

№ з/п	Найменування суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ТОВ «МК МЕДГРУПП»	1 668 491,00	1 420 424,00
2	ФОП МИРСЬКИХ З.Г.	1 744 258,00	1 420 425,00
3	ПАТ «ГЕМОПЛАСТ»	2 176 408,89	1 420 426,00
4	ТОВ «МЦ «М.Т.К.»	2 092 813,00	1 511 426,00
5	ТОВ «МІРЕДІ-МЕДІКАЛ»	2 448 622,24	1 568 434,89
6	ПП «ГЕРМЕСФАРМ»	1 917 333,00	1 890 229,00

- (15) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету Замовника від 14.09.2018 без номеру, переможцем Торгів № 1 визнано ТОВ «МК МЕДГРУПП» за найнижчою ціновою пропозицією у розмірі 1 420 424,00 гривень.
- (16) Замовником укладено з ТОВ «МК МЕДГРУПП» договір про закупівлю від 05.10.2018 № 157.

Торги № 2

- (17) Замовником 12.04.2018 на веб-порталі публічних закупівель «Prozorro» опубліковано оголошення (UA-2018-04-12-002204-а) щодо проведення Торгів № 2.

- (18) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) — 28.04.2018 (16 год. 00 хв.), початок електронного аукціону (дата і час) — 02.05.2018 (11 год. 26 хв.).
- (19) Очікувана вартість закупівлі – 2 163 000,00 гривень.
- (20) Рішенням тендерного комітету Замовника (протокол від 12.04.2018 № 3-12/04) затверджена Тендерна документація конкурсних торгів на закупівлю «код ДК 021:2015-33140000-3 Медичні матеріали (медичні матеріали)» (надалі – Документація № 2).
- (21) Документація № 2 складається з шести розділів, а саме: загальні положення, порядок внесення змін та надання роз'яснень до тендерної документації, Інструкція з підготовки тендерної пропозиції, подання та розкриття тендерної пропозиції, оцінка тендерної пропозиції, результати торгів та укладання договору про закупівлю, а також семи додатків:
- Додаток № 1. Кваліфікаційні критерії до учасників та перелік документів, що мають бути надані для підтвердження кваліфікації;
 - Додаток № 2. Перелік документів, що має надати учасник;
 - Додаток № 3. Перелік документів, що має надати учасник-переможець торгів у строк, що не перевищує 5 (п'яти) днів з дати оприлюднення на веб - порталі Уповноваженого органу повідомлення про намір укласти договір;
 - Додаток № 4. Технічне завдання;
 - Додаток № 5. Проект договору;
 - Додаток № 6. Форма тендерної пропозиції;
 - Додаток № 7. Згода на збір та обробку персональних даних.
- (22) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у Торгах № 2 подані тендерні пропозиції від ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г.
- (23) Ціни тендерних пропозицій, запропонованих ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. на Торги № 2, становили:

№ з/п	Найменування суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ТОВ «МК МЕДГРУПП»	2 159 648,62	2 159 648,62
2	ФОП МИРСЬКИХ З.Г.	2 161 020,50	2 161 020,50

- (24) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету Замовника від 08.05.2018 без номеру, переможцем Торгів № 2 визнано ТОВ «МК МЕДГРУПП» за найнижчою ціною пропозицією у розмірі

2 159 648,62 гривень.

- (25) Замовником укладено з ТОВ «МК МЕДГРУПП» договір про закупівлю від 25.05.2018 № 49.

5. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (26) В результаті аналізу інформації та матеріалів, отриманих Східним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі — Відділення) під час розслідування Справи встановлено, що ФОП МИРСЬКИХ З.Г. та ТОВ «МК МЕДГРУПП» узгодили між собою умови участі у Торгах. Зазначене підтверджується наступним.

5.1. Використання одного електронного майданчика та спільне використання точки доступу до мережі Інтернет

- (27) За інформацією ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ПРОЗОРРО» (надалі — ДП «ПРОЗОРРО»), наданою листом від 27.11.2018 № 206/3557/03 (вх. від 04.12.2018 № 5919), під час участі у Торгах ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. завантажували свої тендерні пропозиції з одного електронного майданчика, а саме: «E-tender».

- (28) Аналізом вищезазначеного листа ДП «ПРОЗОРРО» та листа ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «Е-ТЕНДЕР» (оператор електронного майданчика «E-tender») (надалі — ТОВ «Е-ТЕНДЕР») від 02.01.2019 № 473 (вх. від 08.01.2019 № 128) Відділенням встановлено, що під час участі у Торгах ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. заходили в аукціони, здійснювали вхід до кабінету учасника та інші дії, пов'язані з подачею заявки на участь у Торгах з однієї IP-адреси, а саме:

№ з/п	Назва закупівлі	Перелік IP-адрес, які використовувалися ТОВ «МК МЕДГРУПП»	Перелік IP-адрес, які використовувалися ФОП МИРСЬКИХ З.Г.
1	Торги № 1	80.91.177.820	80.91.177.820
2	Торги № 2	80.91.177.820	80.91.177.820

- (29) За інформацією, розміщеною в мережі Інтернет на вебсайті з доменним ім'ям «2ip.ua» за посиланням «2ip.ua/ru/services/information-service/whois», IP-адреса 80.91.177.820 належить до діапазону IP-адрес, виділених ПРИВАТНОМУ АКЦІОНЕРНОМУ ТОВАРИСТВУ «ДАТА ГРУП» (надалі — ПрАТ «ДАТА ГРУП»).

- (30) За інформацією, наданою ПрАТ «ДАТА ГРУП» листом від 29.12.2018 № 40875 (вх. від 02.01.2019 № 9кі), (інформація з обмеженим доступом).

- (31) Листом від 17.04.2019 № 0815/04 (вх. від 19.04.2019 № 304) ТОВ «ДОПОМОГА-І» повідомило, що:
- між ТОВ «ДОПОМОГА-І» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. існували господарські відносини з постачання медичних виробів, що підтверджується договором купівлі-продажу від 01.12.2015 № 141-2015/1;
 - між ТОВ «ДОПОМОГА-І» та ТОВ «МК МЕДГРУПП» існували господарські відносини з постачання медичних виробів, що підтверджується договорами купівлі-продажу від 01.05.2016 № 37-2016/1, від 01.11.2017 № 81-2017/1, від 01.09.2018 № 48-2018/2.
- (32) Крім того, ТОВ «ДОПОМОГА-І» листом від 12.08.2019 № 307/08 (вх. від 16.08.2019 № 5021) повідомило, що між ним та його клієнтами (покупцями) існує усна домовленість про можливість використання ними IP-адреси ТОВ «ДОПОМОГА-І» для доступу до мережі Інтернет через Wi-Fi. Вказані відносини не оформляються жодними угодами, актами чи платіжними документами.
- (33) Згідно з інформацією, викладеною у листах ФОП МИРСЬКИХ З.Г. від 21.11.2018 (вх. від 06.12.2018 № 5963) та ТОВ «МК МЕДГРУПП» від 06.12.2018 № 291 (вх. від 11.12.2018 № 6049):
- ФОП МИРСЬКИХ З.Г. безпосередньо готувала документи, які були подані на Торги у складі тендерних пропозицій. Підготовку та збір документів ФОП МИРСЬКИХ З.Г. здійснювала за рахунок власних сил, а доступ до мережі Інтернет отримувала використовуючи свій мобільний телефон як роутер Wi-Fi, а також вільні зони Wi-Fi.
 - ТОВ «МК МЕДГРУПП» до підготовки та збору документів для участі у Торгах залучало уповноважених осіб підприємства: директора Литовку Людмилу Олегівну та бухгалтера Єрмакову Олену Анатоліївну, якими безпосередньо готувались документи, що були подані на Торги у складі тендерних пропозицій. Для підготовки та/або збору документів для участі у Торгах треті особи (суб'єкти господарювання, фізичні особи, що не є працівниками ТОВ «МК МЕДГРУПП»), не залучались.
- (34) Крім того, відповідно до відомостей, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, відповідачі на момент проведення Торгів знаходилися у різних населених пунктах, а саме:
- ФОП МИРСЬКИХ З.Г. за адресою: 11607, Житомирська область, Малинський район, село Різня, вулиця Кисилівська, 42;
 - ТОВ «МК МЕДГРУПП» за адресою: 08141, Київська область, Києво-Святошинський район, село Святопетрівське, вулиця Богдана Хмельницького, 3, приміщення 37.

- (35) Отже, використання Учасниками торгів для подання тендерних пропозицій у Торгах однієї ІР-адреси, яка виділена в користування ТОВ «ДОПОМОГА - І», із яким у Відповідачів є господарські відносини, та враховуючи знаходження відповідачів у різних регіонах, свідчить спільну діяльність ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. під час участі у Торгах та не є простим збігом обставин.

5.2. Господарські відносини між Учасниками торгів

- (36) За інформацією, викладеною у листі ФОП МИРСЬКИХ З.Г. від 29.11.2018 № 25 (вх. від 06.12.2018 № 5963) та листах ТОВ «МК МЕДГРУПП» від 06.12.2018 № 291 (вх. від 11.12.2018 № 6049) та від 22.08.2019 № 16 (вх. від 27.08.2019 № 5163), між Учасниками торгів протягом 2017 – 2018 років існували господарські відносини, а саме, укладено договори поставки товару від 03.01.2017 № К-02/2017 та від 01.07.2017 № 01/2017, відповідно до яких протягом 2017 – 2018 років (період проведення Торгів № 1-2) сторонами здійснювалось постачання товарів медичного призначення один одному за відповідними накладними, про що свідчать наступні документи:

- Видаткова накладна від 17.07.2017 № МЗ-0005805;
- Видаткова накладна від 21.07.2017 № МЗ-0005806;
- Видаткова накладна від 20.09.2017 № МЗ-0007681;
- Видаткова накладна від 24.11.2017 № 568;
- Видаткова накладна від 15.12.2017 № МЗ-0007924;
- Видаткова накладна від 17.07.2018 № 322;
- Видаткова накладна від 11.10.2018 № МЗ-0011702;
- Видаткова накладна від 12.11.2018 № МЗ-0011703.

Постачання товарів медичного призначення один одному відбувалося за відповідними накладними на загальну суму 86 904,04 гривні з ПДВ.

- (37) Внаслідок існування господарських відносин між Учасниками торгів суттєво зменшується взаємна невизначеність щодо їхньої поведінки під час участі Торгах, оскільки наявність господарських відносин зумовлює виникнення у суб'єктів господарювання, які пов'язані такими відносинами, певних прав та обов'язків, крім того такі відносини свідчать про те, що ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. були обізнані стосовно діяльності та фінансової спроможності один одного.

5.3. Наявність родинних зв'язків між працівником ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г.

- (38) Листом (вх. від 19.03.2019 № 2242) ФОП МИРСЬКИХ З.Г. повідомила, що перебуває у родинних відносинах з Ісмайловою Жамілою Гусейнівною, яка є її рідною сестрою.
- (39) Листом від 13.02.2019 № 1340/05 (вх. від 15.02.2019 № 120кі) Головне управління Пенсійного фонду України у Київській області (інформація з обмеженим доступом).
- (40) Листом від 14.02.2019 № 2087/06 (вх. від 19.02.2019 № 1146) Головне управління Пенсійного фонду України в Житомирській області повідомило, що ФОП МИРСЬКИХ З.Г. звіт з єдиного соціального внеску (Додаток 4) за найманих працівників протягом 2018 року не подавала.
- (41) ТОВ «МК МЕДГРУПП» листом від 20.01.2020 № 01 (вх. від 22.01.2020 № 236) повідомило, що Ісмайлова Жаміла Гусейнівна працювала у ТОВ «МК МЕДГРУПП» на посаді менеджера з продажу.

Відповідно до Посадової інструкції менеджера з продажів, затвердженої директором ТОВ «МК МЕДГРУПП» від 01.07.2016, до обов'язків менеджера з продажів входить, зокрема:

- 2.8 Аналізувати оголошення або запрошення до участі у процедурах комерційних та публічних закупівель;
- п. 2.9 Готувати тендерну документацію згідно вимогам;
- п. 2.10 Приймати участь в електронних публічних закупівлях;
- п. 2.11 Звітувати директору про результати участі в публічних закупівлях.

- (42) Отже, наявність родинного зв'язку між Мирських Зоєю Гусейнівною, яка зареєстрована у якості фізичної – особи-підприємця, та Ісмайловою Жамілою Гусейнівною, яка перебувала у трудових відносинах з ТОВ «МК МЕДГРУПП» на посаді менеджера з продажів та відповідно до посадових обов'язків аналізувала оголошення або запрошення до участі у процедурах комерційних та публічних закупівель, готувала тендерну документацію згідно вимогам, приймала участь в електронних публічних закупівлях від імені ТОВ «МК МЕДГРУПП», свідчить про обізнаність Відповідачів стосовно діяльності один одного в період проведення Торгів.

5.4. Синхронність дій Учасників торгів під час подання тендерних пропозицій

- (43) Відповідно до реєстрів отриманих тендерних пропозицій встановлено

наступне:

- для участі у Торгах № 1 ФОП МИРСЬКИХ З.Г. та ТОВ «МК МЕДГРУПП» подали свої тендерні пропозиції в один день, а саме 06.09.2018 об 17:18 та об 17:00, відповідно, з різницею 18 хв.;

- для участі у Торгах № 2 ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. подали свої тендерні пропозиції в один день, а саме 27.04.2018.

- (44) Оскільки Учасники торгів не були обмежені в часі щодо подання своїх пропозицій від дати опублікування оголошення до кінцевої дати подання пропозицій, подання Відповідачами своїх пропозицій в один і той же день свідчить про узгодженість дій ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. під час участі у Торгах.

5.5. Аналіз цінових пропозицій Учасників торгів

Торги № 1

- (45) Ціни тендерних пропозицій, запропонованих ТОВ «МК МЕДГРУПП», ФОП МИРСЬКИХ З.Г., ПАТ «ГЕМОПЛАСТ», ТОВ «МЦ «М.Т.К.», ТОВ «МІРЕДІ-МЕДІКАЛ», ПП «ГЕРМЕСФАРМ» на Торги № 1, становили:

№ з/п	Найменування суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ТОВ «МК МЕДГРУПП»	1 668 491,00	1 420 424,00
2	ФОП МИРСЬКИХ З.Г.	1 744 258,00	1 420 425,00
3	ПАТ «ГЕМОПЛАСТ»	2 176 408,89	1 420 426,00
4	ТОВ «МЦ «М.Т.К.»	2 092 813,00	1 511 426,00
5	ТОВ «МІРЕДІ-МЕДІКАЛ»	2 448 622,24	1 568 434,89
6	ПП «ГЕРМЕСФАРМ»	1 917 333,00	1 890 229,00

- (46) Первинні цінові пропозиції, запропоновані ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. відрізняються між собою на 75 767,00 гривень або на 4,5 %.
- (47) Листом від 29.11.2018 № 25 (вх. від 06.12.2018 № 5963) ФОП МИРСЬКИХ З.Г. зазначила, що при формуванні ціни на товар, що був нею запропонований під час участі у Торгах № 1, вона дотримувалася вимог Постанови Кабінету Міністрів України «Про заходи щодо стабілізації цін на лікарські засоби і медичні вироби» від 17.10.2008 № 955 (зі змінами).
- (48) Листом від 06.12.2018 № 291 (вх. від 11.12.2018 № 6049) ТОВ «МК МЕДГРУПП» повідомило, що при формування цін для здійснення своєї господарської діяльності уповноважені працівники ТОВ «МК

МЕДГРУПП» керуються чинним законодавством України, а саме: Законом України «Про ціни і ціноутворення», Постановою Кабінету Міністрів України «Про заходи щодо стабілізації цін на лікарські засоби і медичні вироби» від 17.10.2008 № 955 (зі змінами) та Законом України «Про публічні закупівлі».

- (49) Як вбачається з остаточних цінових пропозицій Учасників торгів встановлено, що різниця між їх пропозиціями складає лише 1 грн. або 0,00007 %.
- (50) Отже, незначна різниця в остаточних цінових пропозиціях Учасників торгів та посилання на Постанову Кабінету Міністрів України «Про заходи щодо стабілізації цін на лікарські засоби і медичні вироби» від 17.10.2008 № 955 (зі змінами) свідчить, що ФОП МИРСЬКИХ З.Г. не самотійно та незалежно здійснювала розрахунок своєї цінової пропозиції, а орієнтувалось на цінову пропозицію ТОВ «МК МЕДГРУПП».

Торги № 2

- (51) Ціни тендерних пропозицій, запропонованих ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. на Торги № 2, становили:

№ з/п	Найменування суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ТОВ «МК МЕДГРУПП»	2 159 648,62	2 159 648,62
2	ФОП МИРСЬКИХ З.Г.	2 161 020,50	2 161 020,50

- (52) Первинні цінові пропозиції ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. у Торгах № 2 відрізняються між собою на 1 371,88 грн або на 0,6 %, остаточні цінові пропозиції залишились незмінними.
- (53) Зазначене свідчить про відсутність змагальності між ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. під час їх участі у Торгах № 2, в яких вони не мали конкурентів.

5.6. Невідповідність тендерних пропозицій ФОП МИРСЬКИХ З.Г. тендерній документації

- (54) За результатами аналізу тендерних пропозицій Учасників торгів встановлено, що тендерні пропозиції ФОП МИРСЬКИХ З.Г. у Торгах не відповідають тендерній документації, що підтверджується наступним.

У процедурі проведення Торгів № 2

- (55) Пунктом 1 розділу 3 Документації № 2 (Інструкція з підготовки тендерної пропозиції) визначено, що тендерна пропозиція подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, у яких зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі якщо це передбачено тендерною документацією), та завантаження файлів в електронну систему закупівель кольорових сканкопій, зокрема, з:
- інформацією та документами, що підтверджують відповідність Учасника кваліфікаційним критеріям та вимогам установленим статтею 17 Закону України «Про публічні закупівлі», згідно Додатку 1 тендерної документації;
 - інформацією та документами, відповідно до Додатку 2 тендерної документації.
- (56) Втім, як вбачається з документів, завантажених до системи «Prozorro», ФОП МИРСЬКИХ З.Г. не надано наступні документи, передбачені Документацією № 2:
- а) Документи щодо кваліфікаційних критеріїв учасників та підтвердження відсутності підстав, визначених у частинах першій та другій статті 17 закону, зазначені у Додатку 1:
 - довідка в довільній формі, що містить інформацію щодо наявності обладнання та матеріально-технічної бази,
 - довідка/інформація у довільній формі про те, що відомості про юридичну особу, яка є Учасником, не внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення;
 - довідка/інформація у довільній формі про те, що Учасник протягом останніх трьох років не притягувався до відповідальності за порушення, передбачене 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);
 - довідка/інформація у довільній формі про те, що фізична особа, яка є Учасником, не була засуджена за злочин, вчинений з корисливих мотивів, судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку;
 - довідка/інформація у довільній формі про те, що службова (посадова) особа Учасника, яка підписала тендерну пропозицію, не була засуджена за злочин, вчинений з корисливих мотивів, судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку;

- довідка/інформація у довільній формі про те, що учасник або учасник попередньої кваліфікації не має заборгованості зі сплати податків і зборів (обов'язкових платежів).

b) Документи, зазначені у Додатку № 2:

- гарантійний лист щодо погодження з проектом договору згідно Додатку 5 Документації № 2;

- гарантійний лист Учасника в довільній формі про те, що технічними, якісними характеристиками Товару передбачено застосування заходів із захисту довкілля;

- довідка «ЗАГАЛЬНІ ВІДОМОСТІ ПРО УЧАСНИКА».

- згода на збір та обробку персональних даних Учасника, згідно Додатку 7 Документації № 2.

(57) Замовником у Додатку 5 Документації № 2 встановлено форму ПРОЕКТУ ДОГОВОРУ ПРО ЗАКУПІВЛЮ ТОВАРУ.

(58) Втім, як вбачається з документів, завантажених до системи «Prozorro», ФОП МИРСЬКИХ З.Г. вищезазначений ПРОЕКТ ДОГОВОРУ ПРО ЗАКУПІВЛЮ ТОВАРУ не надано.

(59) Згідно з пунктом 4 частини першої статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» замовник відхиляє тендерну пропозицію в разі якщо тендерна пропозиція не відповідає умовам тендерної документації.

(60) Відповідно до статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі» підставою для відміни торгів замовником чи визнання їх такими, що не відбулися, зокрема, є подання для участі в них менше двох тендерних пропозицій.

(61) Вищезазначене свідчить, що ФОП МИРСЬКИХ З.Г. не мала наміру здобувати перемогу у Торгах № 2, а приймала участь у них лише як «технічний учасник» для подання не менше двох тендерних пропозицій і створення умов для забезпечення перемоги ТОВ «МК МЕДГРУПП».

5.7. Надання Учасниками торгів аналогічних документів у складі тендерних пропозицій

(62) У своїх тендерних пропозиціях на Торги Учасники торгів запропонували товар одного й того ж виробника (постачальника) — ТОВ «ДОПОМОГА-І».

(63) Під час участі у Торгах № 1 ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. надано ТЕНДЕРНІ ПРОПОЗИЦІЇ (Додаток № 6 Документації № 1), відповідно до яких виробником всіх шести найменувань медичних матеріалів (100 % товарних позицій) є ТОВ «ДОПОМОГА – І».

- (64) Під участі у Торгах № 2 ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. надано ТЕНДЕРНІ ПРОПОЗИЦІЇ (Додаток № 6 Документації № 2), в яких товари по 67 із 106 позицій (або 63,2 % товарних позицій) вказані під торговою маркою «MEDICARE», яка належить підприємству-виробнику ТОВ «ДОПОМОГА – І».
- (65) Отже, обидва Учасника були зацікавлені в продажу товару саме виробника ТОВ «ДОПОМОГА-І».
- (66) Аналізом тендерних документації встановлено, що Відповідачі під час участі у Торгах № 1 надали Гарантійні листи виробника медичних матеріалів ТОВ «ДОПОМОГА – І» від 06.09.2018 за № 1665/09 та № 1667/09, відповідно, якими воно уповноважує ФОП МИРСЬКИХ З.Г. та ТОВ «МК МЕДГРУПП», як дистриб'юторів ТОВ «ДОПОМОГА – І», представляти його продукцію на Торгах № 1.
- (67) Отже, ТОВ «ДОПОМОГА – І» як підприємство-виробник, а також ФОП МИРСЬКИХ З.Г. та ТОВ «МК МЕДГРУПП» як дистриб'ютори, мали можливість узгодження кінцевих цін тендерних пропозицій та розподілу ролей щодо того, який суб'єкт господарювання отримає перемогу у відповідних торгах.

5.8. Пов'язаність Відповідачів через номер телефону

- (68) Відповідно до інформації, розміщеної на вебсайті «prozorro.gov.ua», під час участі у Торгах № 1-2 ФОП МИРСЬКИХ З.Г. завантажено документи на фірмовому бланку, на якому зазначений номер мобільного телефону +38(050)332-0-662.
- (69) Листом від 29.11.2018 № 25 (вх. від 06.12.2018 № 5963) ФОП МИРСЬКИХ З.Г. повідомила, що номер мобільного телефону +38(050)332-0-662 протягом 2017 року та січня-жовтня 2018 року вона використовувала у своїй господарській діяльності.
- (70) За інформацією ФОП МИРСЬКИХ З.Г., викладеною у листі (вх. від 19.03.2019 № 2242), номер мобільного телефону +38(050)332-0-662 належить її рідній сестрі Ісмайловій Ж.Г.
- (71) Втім, за інформацією ПРИВАТНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «ВФ УКРАЇНА» (надалі – ПрАТ «ВФ УКРАЇНА»), наданою листом від 21.03.2019 № 02/КИ-Б/38 (вх. від 25.03.2019 № 251кі), (інформація з обмеженим доступом).
- (72) Отже, в період проведення Торгів ФОП МИРСЬКИХ З.Г. надавалися документи на фірмовому бланку, на якому зазначений номер телефону, який згідно інформації оператора мобільного зв'язку ПрАТ «ВФ УКРАЇНА», на підставі укладених договорів почергово використовувався ТОВ «ДОПОМОГА – І» та ТОВ «МК МЕДГРУПП», що є доказом обізнаності Учасників торгів щодо участі один одного у Торгах та обміну інформацією між Відповідачами.

5.9. Нехарактерна схожість документів, наявність однакових помилок, надання ФОП МИРСЬКИХ З.Г. під час участі у Торгах № 2 електронного файлу з текстом щодо назви, місцезнаходження та ідентифікаційного коду ТОВ «МК МЕДГРУПП»

- (73) За результатами порівняльного аналізу тендерних пропозицій ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. встановлено, що надані Відповідачами документи мають нехарактерну схожість, наявність однакових помилок, а у деяких випадках - ідентичність у зовнішньому оформленні, шрифті, текстовому змісті, тощо, що у сукупності свідчить про спільну підготовку зазначеними учасниками своїх пропозицій конкурсних торгів, та підтверджується наступним.
- (74) Відповідачами під час участі у Торгах № 1-2 надано документи «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ», за формою, встановленою у Додатках № 6 Документації № 1 та Документації № 2.
- (75) При цьому, Замовником форма зазначеного документу виконана шрифтом «Times New Roman» розміру 12, а Відповідачами при підготовці зазначених документів спільно використано шрифт «Calibri» розміром 11.
- (76) Документи «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ» містять таблиці, в якій у стовпці № 2 «Найменування товару» ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. спільно по всіх товарних позиціях розділено текст позначкою «//» та другу частину тексту виділено жирним шрифтом, тоді як Замовником зразок заповнення таблиці не наводився.
- (77) У вказаній таблиці в рядку № 1 стовпця № 3 «Одиниця виміру» Замовником зразок зазначення одиниці виміру не наведено, але ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. однаково вказали скорочення «шт.» (з крапкою), а у рядках № 2-6 таблиці - «шт» (без крапки).
- (78) Під час участі у Торгах № 1 Відповідачами надано документи:
- «ГАРАНТІЙНИЙ ЛИСТ щодо погодження з проектом договору.» (мова оригіналу);
 - «ГАРАНТІЙНИЙ ЛИСТ про те, що технічні, якісні характеристики предмета закупівлі передбачають застосування заходів із захисту довкілля.» (мова оригіналу);
 - «ЛИСТ про згоду на виправлення арифметичних помилок.» (мова оригіналу).

У найменуваннях зазначених документів обома Учасниками торгів в кінці назви документу поставлено крапку.

- (79) До того ж, текст наданих Відповідачами документів «ГАРАНТІЙНИЙ ЛИСТ щодо погодження з проектом договору.» (мова оригіналу) та

«ГАРАНТІЙНИЙ ЛИСТ про те, що технічні, якісні характеристики предмета закупівлі передбачають застосування заходів із захисту довкілля.» (мова оригіналу) починається зі слів: «Цим листом», які розділовими знаками не відокремлювались, а у документі «ЛИСТ про згоду на виправлення арифметичних помилок.» (мова оригіналу) слова «Цим листом» однаково помилково відокремлені комою.

- (80) Замовником у Додатку № 6 Документації № 2 наведено форму документа «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ», де графа «Загальна вартість тендерної пропозиції» виділена жирним шрифтом і передбачає її написання у дві строки, відповідно, цифрами та літерами, які жирним шрифтом не виділені. Натомість, у поданих ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. документах, на відміну від наведеної Замовником форми, всі три позиції однаково виділені жирним шрифтом, а зазначена цифрами вартість тендерної пропозиції однаково виділена збільшеним шрифтом.
- (81) У наведеній Замовником у Торгах № 2 формі документу «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ» міститься таблиця, в якій найменування рядка № 5 надруковане у дві строки і зазначене як «Кіль-кість, од.». Натомість, у поданих ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. документах «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ» найменування рядка № 5 також надруковане у дві строки, але однаково зазначене як «Кіль-ть, од.» (тобто, пропущені літери «кіс»).
- (82) Крім того, у вказаній таблиці в стовпці № 4 «Одиниця виміру» Замовником зразок зазначення одиниці виміру не наведено, тоді як ТОВ «МК МЕДГРУПП» і ФОП МИРСЬКИХ З.Г. у рядках № 37, 38, 39 однаково зазначили одиницю виміру «уп.» (з крапкою), а у рядках 49, 85, 86, 91 - «уп» (без крапки).
- (83) В інформаційно-телекомунікаційну систему «Prozorro» (надалі – ІТС «Prozorro») під час участі у Торгах № 2 у складі тендерної пропозиції ФОП МИРСЬКИХ З.Г. електронним файлом «086 Серт.соотв. МК-Мед.PDF» завантажено фотокопію Сертифікату відповідності від 08.08.2016 № UA.TR.101-64-2016, виданого ДЕРЖАВНИМ УКРАЇНСЬКИМ ОБ'ЄДНАННЯМ «ПОЛІТЕХМЕД» (надалі – Сертифікат відповідності), додаток до нього та «Аркуш 33 до Сертифікату відповідності № UA.TR.101-64-2016».
- (84) При цьому, **поверх сканованої** фотокопії Сертифіката відповідності та додатку до нього нанесено текст «Товариство з обмеженою відповідальністю «МК МЕДГРУПП», 08141, Київська обл., Києво-Святошинський район, сільрада Петрівська, село Петрівське, вул. Богдана Хмельницького буд.3, приміщення 37, код ЄДРПОУ 40450211» (мова оригіналу).
- (85) Ідентична фотокопія Сертифіката відповідності та додатку до нього із нанесеним поверх сканованого зображення текстом щодо назви,

місцезнаходження та ідентифікаційного коду юридичної особи ТОВ «МК «МЕДГРУП» міститься у файлі «документи, що містять технічний опис предмета закупівлі ч.1.pdf» (сторінки 63, 64), завантаженому в ІТС «Prozorro» у складі тендерної пропозиції ТОВ «МК МЕДГРУП» у Торгах № 2.

- (86) Листом (вх. від 19.03.2019 № 2242) ФОП Мирських З.Г. повідомила: *«сертифікат відповідності, який був поданий у складі тендерної документації під час участі у Торгах № 2 я знайшла і скачала з бази даних «Прозорро». Я не помітила зазначене поверх сканованої копії і розмістила в своїй документації»* (мова оригіналу).
- (87) Вищезазначені факти щодо нехарактерної схожості документів, наявності однакових помилок, використання однакового, відмінного від запропонованого замовником шрифту, надання у складі тендерної пропозиції ФОП МИРСЬКИХ З.Г. електронного файлу з текстом щодо назви, місцезнаходження та ідентифікаційного коду юридичної особи ТОВ «МК «МЕДГРУП», свідчать про спільну підготовку Учасниками торгів тендерних пропозицій у Торгах та про обмін інформацією між Відповідачами при їх підготовці.

5.10. Створення документів, поданих Відповідачами під час участі у Торгах № 2, за допомогою однакових програм та в один день

- (88) Аналізом тендерних пропозицій ТОВ «МК МЕДГРУП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. під час участі у Торгах № 2, встановлено, що окремі документи створені в один день та за допомогою однакових програм, а саме:

Назва документа	Опис властивостей			
	Дата та час створення	Додаток	Програма виробник PDF	Версія програми PDF
ТОВ «МК «МЕДГРУП»				
Тендерна пропозиція.pdf	27.04.18 23:01:06	Acrobat PDF Maker 11	Adobe PDF Library 11.0	1.5
ФОП МИРСЬКИХ З.Г.				
Цінова пропозиція.pdf	27.04.18 17:38:45	Acrobat PDF Maker 11	Adobe PDF Library 11.0	1.5

- (89) Отже, подання ТОВ «МК МЕДГРУП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. у складі тендерних пропозицій у Торгах № 2 електронних файлів, створених в один день з однаковими параметрами «Додаток», «Програма виробник PDF», «Версія програми PDF» свідчить про єдине електронне джерело цих файлів, що в свою чергу доводить обставини спільної підготовки ТОВ «МК МЕДГРУП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г.

своїх тендерних пропозицій під час участі у Торгах № 2.

6. Висновки у Справі

- (90) Таким чином, наведені вище обставини свідчать про спільну підготовку Відповідачів до участі у Торгах, з метою забезпечення перемоги одному учаснику торгів, та про те, що на всіх стадіях підготовки пропозицій конкурсних торгів Відповідачі були обізнані щодо участі один одного, що підтверджується, зокрема, наступним:
- використанням одного електронного майданчика та спільного використання точки доступу до мережі Інтернет;
 - наявністю господарських відносин між Учасниками торгів;
 - наявністю родинних зв'язків між ФОП МИРСЬКИХ З.Г. та особою, яка перебувала у трудових відносинах з ТОВ «МК МЕДГРУПП»;
 - синхронністю дій під час подання тендерних пропозицій;
 - аналізом цінових пропозицій Учасників торгів;
 - невідповідністю тендерних пропозицій ФОП МИРСЬКИХ З.Г. тендерній документації;
 - поданням Учасниками торгів аналогічних документів у складі тендерних пропозицій;
 - пов'язаністю Відповідачів через номер телефону;
 - нехарактерною схожістю документів, наявністю однакових помилок;
 - наданням Відповідачами у Торгах № 2 документів, створених в один день та за допомогою однакових програм.
- (91) Наявність між Відповідачами спільних інтересів та взаємозв'язків, обізнаність та системність поведінки останніх під час підготовки та проведення Торгів свідчать про те, що Відповідачі мали можливість узгодити та узгодили свою поведінку під час проведення Торгів, замінивши ризик, який породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки.
- (92) Така координація економічної поведінки Відповідачів призвела до усунення між ними конкуренції під час проведення Торгів.
- (93) Вказані факти в сукупності свідчать про те, що на стадії підготовки своїх тендерних пропозицій Відповідачі були обізнані щодо конкурсних пропозицій один одного, що дозволило їм забезпечити перемогу у відкритих торгах одному суб'єкту господарювання.
- (94) Отже, у діях ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. вбачається узгодження дій, які усували конкуренцію між ними під час проведення Торгів.
- (95) Таким чином, встановленими у справі № 3/01-25-19 обставинами в їх

сукупності доведено, що ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. вчинили антиконкурентні узгоджені дії під час підготовки та участі в Торгах № 1-2.

7. Заперечення та міркування Відповідачів

- (96) На подання з попередніми висновками у Справі, яке було надіслано ТОВ «МК МЕДГРУПП» листом від 30.06.2021 № 70-02/3-5260, заперечень та міркувань до Відділення не надходило.

8. Кваліфікація дій Відповідачів

- (97) 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.
- (98) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (99) Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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.
- (100) 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, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (101) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.
- (102) Отже, встановленими у Справі обставинами у їх сукупності доведено, що ТОВ «МК МЕДГРУПП» та ФОП МИРСЬКИХ З.Г. в Торгах № 1 – 2 вчинили порушення, передбачені 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.

9. Визначення розміру штрафу

- (103) Відповідно до частини другої статті 52 Закону, за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (104) Відповідно до листа ТОВ «МК МЕДГРУПП» від 09.03.2021 № 01 (вх. від 11.03.2021 № 1283) сума доходу (виручки), отриманого ТОВ «МК МЕДГРУПП» за 2020 рік складає 159 759 100,00 (сто п'ятдесят дев'ять мільйонів сімсот п'ятдесят дев'ять тисяч сто) гривень.
- (105) Відповідно до інформації, розміщеної в ЄДР, господарська діяльність ФОП МИРСЬКИХ З.Г. з 15.02.2021 припинена.
- (106) Оскільки господарська діяльність ФОП МИРСЬКИХ З.Г. припинена, та вона у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» не є суб'єктом господарювання, на неї не може бути накладений штраф відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.09.1994 № 5, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ФІЗИЧНА ОСОБА-ПІДПРИЄМЕЦЬ МИРСЬКИХ ЗОЯ ГУСЕЙНІВНА (ідентифікаційний номер – [REDACTED]) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МК МЕДГРУПП» (ідентифікаційний код юридичної особи – 40450211) вчинили порушення,

передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів шляхом погодження своєї поведінки під час підготовки конкурсних пропозицій та участі у процедурі закупівлі «код ДК 021:2015 - 33140000-3 Медичні матеріали (медичні матеріали)», проведеної ВІЙСЬКОВО-МЕДИЧНИМ КЛІНІЧНИМ ЦЕНТРОМ ПІВНІЧНОГО РЕГІОНУ (ВІЙСЬКОВА ЧАСТИНА А-3306) (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2018-08-23-000557-a).

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МК МЕДГРУПП» (ідентифікаційний код юридичної особи – 40450211) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. Визнати, що ФІЗИЧНА ОСОБА-ПІДПРИЄМЕЦЬ МИРСЬКИХ ЗОЯ ГУСЕЙНІВНА (ідентифікаційний номер – [REDACTED]) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МК МЕДГРУПП» (ідентифікаційний код юридичної особи – 40450211) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів шляхом погодження своєї поведінки під час підготовки конкурсних пропозицій та участі у процедурі закупівлі «код ДК 021:2015 - 33140000-3 Медичні матеріали (медичні матеріали)», проведеної ВІЙСЬКОВО-МЕДИЧНИМ КЛІНІЧНИМ ЦЕНТРОМ ПІВНІЧНОГО РЕГІОНУ (ВІЙСЬКОВА ЧАСТИНА А-3306) (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2018-04-12-002204-a).

4. За порушення, зазначене в пункті 3 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МК МЕДГРУПП» (ідентифікаційний код юридичної особи – 40450211) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф повинен бути сплачений у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Згідно з частиною п'ятою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за кожен день прострочення сплати штрафу стягується пеня у розмірі півтора відсотка від суми штрафу.

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

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Голова колегії

Юрій ГЛАДИК