



ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

«19» грудня 2019 року

м.Львів

№ 63/107-р/к

Справа №63/2-01-7-2019

*Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу*

Товариство з обмеженою відповідальністю «Авіцена Медик» (ідентифікаційний код юридичної особи – 39284689) та Фірма «Радмір» Дочірнє підприємство АТ Науково-дослідного інституту радіотехнічних вимірювань (ідентифікаційний код юридичної особи -24487685, приймали участь у торгах на закупівлю: ДК 021:2015: 33150000-6 — Апаратура для радіотерапії, механотерапії, електротерапії та фізичної терапії, ідентифікатор закупівлі - UA-2017-04-24-000392-а, Замовником якої було Управління охорони здоров'я департаменту гуманітарної політики Львівської міської ради (ідентифікаційний код: 02013030)

Як було встановлено Відділенням, відповідачі узгоджували свою поведінку під час участі у зазначеній процедурі закупівлі, що, підтверджується зокрема,

- Завантаження однакових документів (пункт 24-41);
- Наявність документів з однаковими дефектами при скануванні;
- Обізнаність Відповідачів щодо участі один одного у торгах до моменту процедури закупівлі;
- Схожість цінової поведінки;
- Формальний підхід фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ, який підтверджується ціновій пропозиції предмета закупівлі виробником якої є фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ;
- схожість у оформлення документів;

За результатами розгляду справи № 63-2-01-7-2019 такі дії фірми «Радмір» ДП АТ НДІРВ та Товариство з обмеженою відповідальністю «Авіцена Медик» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, та є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На Відповідачів накладено штраф на фірму «Радмір» ДП АТ НДІРВ - 28 000,00 грн. та Товариство з обмеженою відповідальністю «Авіцена Медик» - 68 000,00 грн.

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, (далі – Відділення), розглянувши матеріали справи №63-2-01-7-2019 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції Товариством з обмеженою відповідальністю «Авіцена Медик»,

(ідентифікаційний код юридичної особи – 39284689) та Фірмою «Радмір» Дочірнє підприємство АТ Науково-дослідного інституту радіотехнічних вимірювань, (ідентифікаційний код юридичної особи -24487685) під час участі у торгах на закупівлю: ДК 021:2015: 33150000-6 — Апаратура для радіотерапії, механотерапії, електротерапії та фізичної терапії, ідентифікатор закупівлі - UA-2017-04-24-000392-а та подання з попередніми висновками Спеціалістів ВДР-2 від 04.12.2019 №63-03/231п

ВСТАНОВИЛА:

1. Предмет справи

- (1) Антиконтурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів під час проведення Управлінням охорони здоров'я департаменту гуманітарної політики Львівської міської ради (ідентифікаційний код: 02013030; адреса: пл. Ринок, 1, м.Львів, Львівська обл.,79008) (далі – Замовник): відкритих торгів на закупівлю: ДК 021:2015: 33150000-6 — Апаратура для радіотерапії, механотерапії, електротерапії та фізичної терапії, ідентифікатор закупівлі - UA-2017-04-24-000392-а (далі -Торги).

2. Відповідачі

- (2) Відповідачами у Справі є такі суб'єкти господарювання:
- а) Товариство з обмеженою відповідальністю «Авіцена Медик» (далі - ТОВ «Авіцена Медик»), (ідентифікаційний код юридичної особи – 39284689)- дата і номер запису про проведення державної реєстрації 03.07.2014, №1 415 102 0000 035014, місцезнаходження (юридична адреса): вул. Данила Апостола,8, м. Львів,79040. Основним видом господарської діяльності ТОВ «Авіцена Медик» є Оптова торгівля фармацевтичними товарами (код за КВЕД 46.46);
 - б) Фірма «Радмір» Дочірнє підприємство АТ Науково-дослідного інституту радіотехнічних вимірювань (далі - фірма «Радмір» ДП АТ НДРІРВ), (ідентифікаційний код юридичної особи -24487685)- дата і номер запису про проведення державної реєстрації 05.12.2005, № 1 480 120 0000 019309, місцезнаходження (юридична адреса): вул. Академіка Павлова,8, місто Харків, 61054. Основним видом господарської діяльності – фірми «Радмір» ДП АТ НДРІРВ є Виробництво радіологічного, електромедичного й електротерапевтичного устаткування (Код за КВЕД 26.60).
- (3) Тобто, ТОВ «Авіцена Медик» та фірма «Радмір» ДП АТ НДРІРВ є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» .

3. Процесуальні дії

- (4) За ознаками вчинення ТОВ «Авіцена Медик» та фірми «Радмір» ДП АТ НДРІРВ порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконтурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів Торгів адміністративною колегією Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі — адміністративна колегія Відділення)

прийнято розпорядження від 29.01.2019 № 63/12-рп/к про початок розгляду справи .
№63/2-01-7-2019.

4. Інформація про торги

- (5) Предмет закупівлі: ДК 021:2015: 33150000-6 — Апаратура для радіотерапії, механотерапії, електротерапії та фізичної терапії; Ідентифікатор закупівлі: UA-2017-04-24-000392-а;
- (6) Очікувана вартість Закупівлі: 3020 000,00 грн з ПДВ;
- (7) Процедура закупівлі: відкриті торги;
- (8) Закупівля оголошена: 24.04.2017;
- (9) Кінцевий строк подання пропозицій: до 12.05.2017 до 10:00 год;
- (10) Аукціон: 15.05.2017 ;
- (11) Пропозиції розглянуті: 15.05.2017 14:37 год ;
- (12) Дата оприлюднення оголошення про намір укласти договір 19.05.2017 14:02 .

5. Обставини, які свідчать про погодження поведінки на етапі подання тендерних пропозицій

- (13) Відповідно до форми реєстру отриманих тендерних пропозицій свої пропозиції подали такі суб'єкти господарювання:
 - ТОВ "Авіцена Медик" - дата та час подання тендерних пропозицій: 11 травня 2017 10:41;
 - фірма "РАДМІР" ДП АТНДІРВ - дата та час подання тендерних пропозицій: 05 травня 2017 12:32.
- (14) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій – 12.05.2017 о 10:00.
- (15) Згідно з реєстром пропозицій закупівлі (дата і час розкриття: 15.05.2017 о 14:37) зазначені суб'єкти господарювання подали такі цінові пропозиції:
 - ТОВ "Авіцена Медик" - початкова цінова пропозиція: 3 007 208,25 грн з ПДВ;
 - фірма "РАДМІР" ДП АТНДІРВ - початкова цінова пропозиція: 3 019 752,00 грн з ПДВ.
- (16) У процесі проведення аукціону Учасники не понижували початкові цінові пропозиції.
- (17) Відповідно до звіту про результати проведення процедури закупівлі UA-2017-04-24-000392-а (дата формування звіту: 01.06.2017) 01.06.2017 укладено договір з ТОВ "Авіцена Медик" (сума, визначена в договорі про закупівлю: 3 007 208,25 грн з ПДВ).

6. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (18) Відповідно до інформації отриманої на вимогу відділення від ДП «ПРОЗОРО» лист від 24.10.2018 №206/3122/03 свої пропозиції ТОВ "Авіцена Медик" та фірма "РАДМІР" ДП АТНДІРВ у Торгах подавали з авторизованого електронного майданчика «Е-ТЕНДЕР». В аукціон Відповідачі заходили синхронно у часі: ТОВ "Авіцена Медик" - 15.05.2017 о 11:03 год, фірма "РАДМІР" ДП АТНДІРВ 15.05.2017 о 11:11 год,
- (19) Відповідно до форми «Цінова Пропозиція» фірма «Радмір» ДП АТНДІРВ подала такі пропозиції таблиця 1:

Табл.1

№	Торгівельна назва товару	Виробник (країна походження)	Кількість одиниць (шт.) без ПДВ	Ціна за одиницю (грн.) без ПДВ	Загальна вартість (грн.) без ПДВ
1.	Апарат магнітотерапії низькочастотного магнітного поля Magneris	Astar ABR, (Польща)	11	140497,20	1545469,20
2.	Апарат лікувальний імпульсним магнітним полем Алімп-1	ТОВ «Новатор» (Україна)	9	12056,07	108504,63
3.	Апарат низькочастотний електротерапевтичний АНЕТ-50М	фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ (Україна)	20	26448,60	528972,00
4.	Апарат У№ЗТ-13.01.Ф-Р	фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ (Україна)	20	31962,62	639252,40

(20) Відповідно до форми «Цінова Пропозиція» ТОВ «Авіцена Медик» подала такі пропозиції таблиця 2:

Табл. 2

№ п/п	Торгівельна назва товару	Виробник (країна походження)	Кількість одиниць (шт.) без ПДВ	Ціна за одиницю (грн.) без ПДВ	Загальна вартість (грн.) без ПДВ
1.	Апарат магнітотерапії низькочастотного магнітного поля Magneris	Astar ABR, (Польща)	11	139500,00	1534500,00
2.	Апарат лікувальний імпульсним магнітним полем Алімп-1	ТОВ «Новатор» (Україна)	9	11775,00	105975,00
3.	Апарат низькочастотний електротерапевтичний АНЕТ-50М	фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ (Україна)	20	26500,00	530000,00
4.	Апарат У№ЗТ-13.01.Ф-Р	фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ (Україна)	20	32000,00	640000,00

(21) Згідно з тендерною документацією Замовника Розділ 3 пункт 3.9. Учасники повинні надати інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі.

(22) У складі своїх пропозицій обидва Відповідачі подали продукцію одних і тих же виробників (табл.1, табл. 2).

(23) Слід зазначити, що 2 апарати із 4 є продукцією де один Відповідачів фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ є виробником.

(24) У складі своїх пропозицій ТОВ «Авіцена Медик» подає:

- Сертифікат відповідності забезпечення функціонування комплексної системи управління якістю (виробник фірма «Радмір» дочірнє підприємство АТ НДІРВ) дата видачі 18.12.2015р. дійсний до 17.12.2020р. № UA TR 039.045-15.

- Декларація про відповідність дата прийняття декларації 25.12.2015 № 5/2015.

(25) Фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ подала:

- Сертифікат відповідності забезпечення функціонування комплексної системи управління якістю (виробник фірма «Радмір» дочірнє підприємство АТ НДІРВ) дата видачі 18.12.2015р. дійсний до 17.12.2020р. № UA TR 039.045-15.
 - Декларація про відповідність дата прийняття декларації 25.12.2015 № 5/2015.
- (26) Отже, ТОВ «Авіцена Медик» та Фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ пропонують продукцію однакових виробників, слід зазначити, що 2 позиції із 4 які складають цінову пропозицію, а саме: Апарат низькочастотний електротерапевтичний АНСТ-50М, Апарат УНЗТ-13.01.Ф-Р, виробником є Фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ (Відповідач)
- (27) Крім того, у своїх тендерних пропозиціях ТОВ «Авіцена Медик» та Фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ надали Сертифікат відповідності забезпечення функціонування комплексної системи управління якістю, в сертифікаті зазначено виробника Фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ. Відмінність полягала лише в тому що завод виробник Фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ надав оригінал Сертифіката відповідності а ТОВ «Авіцена Медик» надав його ксерокопію.
- (28) Отже ТОВ «Авіцена Медик» отримала копію Сертифіката відповідності забезпечення функціонування комплексної системи управління якістю від Фірми «Радмір» ДП АТ НДІРВ, що в свою чергу підтверджує те, що обидва Відповідачі володіли інформацією про намір взяти участь у Торгах що зумовило їх погоджену поведінку.
- (29) У складі своїх пропозицій ТОВ «Авіцена Медик» подає Гарантійний лист в якому, фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ, як виробник обладнання дає повноваження на продаж (реалізацію) товару в Україні ТОВ «Авіцена Медик» апарат низькочастотний електротерапевтичний АНСТ-50М – 20шт., апарат УЗТ-13.01.Ф-Р – 20шт. та вказано конкретну закупівлю, далі пряма мова: *«що проводить Управління охорони здоров'я департаменту гуманітарної політики Львівської міської ради згідно оголошення № UA-2017-04-24-000392-а за предметом закупівлі фізіотерапевтичні апарати у кількості, та в терміни, визначені тендерної Документацією та пропозицією Учасника».* Лист датований 24.04.2017 №22511.
- (30) Даний факт засвідчує, що фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ, як виробник обладнання, а також, як учасник зазначеної процедури закупівлі володіє інформацією про іншого учасника ТОВ «Авіцена Медик».
- (31) Отже, ТОВ «Авіцена Медик» та фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ зацікавлені в участі один одного у торгах. Така зацікавленість Відповідачів щодо участі один одного у торгах пояснюється спільністю інтересів та доводить наявність між ними антиконкурентних узгоджених дій.
- (32) Додаток 2 Тендерної документації Замовника включає медико-технічні вимоги до Апарату лікувального імпульсним магнітним полем в кількості 9 од.
- (33) У складі своїх пропозицій обидва учасники подали продукцію одних і тих же виробників (табл.1, табл. 2).
- (34) ТОВ «Авіцена Медик» у складі своїх пропозицій подало:
- Свідоцтво про державну реєстрацію апарату лікувального імпульсним магнітним полем АЛІМПП-1 №1574/2003;
 - Висновок Державної санітарно-епідеміологічної експертизи від 01.03.2013№05.03.02-07-1117;

- Сертифікат відповідності апарату лікувального імпульсним магнітним полем АЛІМІП-1 дата реєстрації 29.07.2015 № UA 003-2015.

(35) Фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ подала:

- Свідectво про державну реєстрацію апарату лікувального імпульсним магнітним полем АЛІМІП-1 №1574/2003;
- Висновок Державної санітарно-епідеміологічної експертизи від 01.03.2013 №05.03.02-07-1117;
- Сертифікат відповідності апарату лікувального імпульсним магнітним полем АЛІМІП-1 дата реєстрації 29.07.2015 № UA 003-2015.

(36) ТОВ «Авіцена Медик» у складі своєї пропозиції подало авторизаційний лист від 25.04.2017 №50/1-93, яким ДП «Новатор» надає право ТОВ «Авіцена Медик» представляти його інтереси далі пряма мова: *«по постачанні продукції на відкритих торгах КОД ДК 021-2015 (CPV) 33150000-6- Апарат для радіотерапії, механотерапії, електротерапії та фізичної терапії, що проводить Управління охорони здоров'я Львівської міської ради. Навчання персоналу роботі на приладі проводиться послідовним виконанням розділів інструкції з експлуатації, якою забезпечено кожен наш виріб медичного призначення».*

(37) У складі своїх пропозицій фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ подала авторизаційний лист від 04.05.2017 №50/1-97, яким ДП «Новатор» надає право фірмі «Радмір» ДП АТ НДІРВ представляти його інтереси далі пряма мова: *«по постачанні продукції на відкритих торгах КОД ДК 021-2015 (CPV) 33150000-6- Апарат для радіотерапії, механотерапії, електротерапії та фізичної терапії, що проводить Управління охорони здоров'я Львівської міської ради. Навчання персоналу роботі на приладі проводиться послідовним виконанням розділів інструкції з експлуатації, якою забезпечено кожен наш виріб медичного призначення».*

(38) У складі своїх пропозицій обидва Учасники подали ідентичні за змістом і оформленням сертифікати про проходження навчання на виробничій базі ДП «Новатор» відмінність полягає лише у антропонімах працівників ТОВ «Авіцена Медик» - Тарас Андрій Андрійович, фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ – Амброзьяк Володимир Васильович.

(39) У складі своїх пропозицій обидва Учасники подали сертифікати видані Firma ASTAR (Польща) однією датою 04.05.2017, а також до зазначених сертифікатів учасниками додано переклади, які однакові за стилістичним оформленням, відступами розміщення тексту, змістом і т.д. відмінність тільки у антропонімах працівників.

(40) У складі своїх пропозицій Відповідачі надали однакові настанови з експлуатації Апарату магнітотерапії низькочастотного магнітного поля Magneris (виробник Польща).

(41) У верхньому правому куті зазначених настанов маркером виділено інформацію з адресою виробника та контактними телефонами див рис.1

Рис.1

Astar

вул. Стражацька 81

43-382 Бельсько-Бяла

Польща

тел. +48 33 829 2440

факс +48 33 829 2441

- (42) Документи обох Відповідачів мають однакові дефекти при скануванні, а саме темні полоси в настанови з експлуатації Апарату магнітотерапії низькочастотного магнітного поля Magneris. Пункт 5.2.7 презентація індукції у тексті змісту при словосполученні «клавіші видання» виділено слово «видання»; словосполучення «перше залучення» виділено слово «залучення»; в розділі призначення апарату виділено слово в тексті «іглоаплікатор»; в розділі задня стінка і бічна стінка нехарактерно виділено маркером слівол «окружності» всі літери окрім літери «і».
- (43) Даний факт дає підстави для висновку що обидва Відповідачі завантажували одну і ту ж настанови з експлуатації Апарату магнітотерапії низькочастотного магнітного поля Magneris.
- (44) У складі своїх пропозицій ТОВ «Авіцена Медик» подало сертифікат виданий фірмою «Радмір» ДП АТ НДІРВ, про те що вони засвідчують проходження навчання та необхідну кваліфікацію працівника ТОВ «Авіцена Медик» Тарас Андрія Андрійовича. Аналогічний сертифікат було подано фірмою «Радмір» ДП АТ НДІРВ. Дані сертифікати однакові за текстом, стилістикою викладення, підкреслено однакову певну частину текста. Різниця полягає тільки в антопонімах працівників. Сертифікати видані з 03.січня 2015 та дійсні до 31 грудня 2017р.
- (45) У складі своїх пропозицій обидва Відповідачі подають однакові:

- Декларації про відповідність № 5/2015 дата прийняття декларації 25.12.2015р. термін дії до 17.12.2018р.;
- Декларації про відповідність № //2015 дата прийняття декларації 25.12.2015р. термін дії до 17.12.2018р.;

В даних деклараціях зазначено виробника фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ. Даний факт підтверджує про обізнаність Відповідачів про прийняття участі у Торгах на етапі підготовки документів, що виключає конкурентну участь у Торгах на стадії підготовки документів.

- (46) Оскільки, основним критерієм вибору переможця у торгах є ціна, Відділенням проведено аналіз цінових пропозицій фірми «Радмір» ДП АТ НДІРВ та ТОВ «Авіцена Медик». При цьому, аналіз цінової поведінки Відповідачів вказує на те, що цінова пропозиції обох Відповідачів формувались відповідно до розміру очікуваної вартості закупівлі, а не відповідно до економічно обґрунтованих розрахунків, оскільки різниця запропонованих цін становить:

Торгівельна товару	назва	Ціна за одиницю фірми «Радмір» ДП АТ	Ціна за одиницю ТОВ «Авіцена Медик» (грн.)	Різниця у %
				Табл.3

	НДІРВ (грн.) без ПДВ		
Апарат магнітотерапії низькочастотного магнітного поля Magneris	140497,20	139500,00	0,7
Апарат лікувальний імпульсивним магнітним полем лімп-1	12056,07	11775,00	2,3
Апарат низькочастотний електротерапевтичний АНЕТ-50М	26448,60	26500,00	0,2
Апарат УНЗТ-13.01.Ф-R	31962,62	32000,00	0,12

- (47) Слід також зазначити, що: виробником 2 із 4-х апаратів, які були предметом закупівлі є один із учасників фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ, про те, ТОВ «Авіцена Медик» пропонує нижчу ціну аніж виробник, різниця цінових пропозицій наступна:
- Апарат низькочастотний електротерапевтичний АНЕТ-50М (виробник- фірма «Радмір» ДП АКТ НДІРВ) різниця ціни складає – 0,19%;
 - Апарат УНЗТ-13.01.Ф-R (виробник- фірма «Радмір» ДП АКТ НДІРВ) різниця пропозицій складає 0,1 %.
- (48) Різниця цінових пропозицій наведена у таблиці 3.
- (49) Оскільки, фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ володіла інформацією про іншого учасника зазначеної процедури закупівлі, про, що свідчить факт подачі Гарантійного листа в якому, фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ, як виробник обладнання дає повноваження на продаж (реалізацію) товару в Україні ТОВ «Авіцена Медик» апарат низькочастотний електротерапевтичний АНЕТ-50М – 20шт., апарат УЗТ-13.01.Ф-R – 20шт. та вказано конкретну закупівлю, фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ завідомо знала по якій ціні дані апарати будуть продані ТОВ «Авіцена Медик», при формування ціни та намірі отримати перемогу, а не приймати участь виключно, як технічного кандидата, фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ формувала б свою пропозицію на конкурентних умовах, відсоток різниці цінової пропозиції був би значно більший.
- (50) Така незначна різниця у ціні на продукцію при різному економічному стані та різному підході до формування ціни суб'єктів господарювання, не може бути об'єктивно обґрунтованою.
- (51) У відповідь на вимогу Відділення ТОВ «Авіцена Медик» лист від 30.11.2018 №50 надала копію контракту від **25.05.2017 №30/17** з укладеного з фірмою «Радмір» ДП АТ НДІРВ. Предметом контракту є медичне обладнання:
- Апарат низькочастотний електротерапевтичний АНЕТ-50М – 20 шт., ціна за одиницю –26448,60 грн.;
 - Апарат УНЗТ-13.01.Ф-R - 20 шт., ціна за одиницю –31962,62 грн.
- (52) Строк поставки зазначений в специфікації червень-липень 2017 року.
- (53) Отже незалежно від результатів торгів фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ реалізує апаратуру на суму зазначену у ціновій пропозиції, отже фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ була зацікавлена в участі у Торгах в якості технічного кандидата.
- (54) У відповідь на вимогу відділення ДП «Новатор» виробник Апарату лікувальний імпульсивним магнітним полем Алімп-1 (позиція 2 предмета закупівлі) листом від 13.12.2018 №050/5489 (вхідний відділення від 20.12.2018 №63-01/2569) надав інформацію, про те, що офіційних представників/дилерів ДП «Новатор» на продаж

- Апарату лікувальний імпульсивним магнітним полем Алімп-1 немає. Ціна продажу залежить від величини партії замовленого товару (роздрібна ціна вища, оптова нижча).
- (55) ДП «Новатор» надало також інформацію щодо цін за якими реалізовувало Апарат лікувальний імпульсивним магнітним полем Алімп-1 (ціни наведено в таблиці 4)

Табл.4

№ п/п	період	Ціна роздрібна в грн.	Ціна оптова в грн.
1	01.2017-02.2018	██████	██████
2	03.2018-04.2018	██████	██████
3	05.2018-06.2018	██████	██████
4	07.2018-11.2018	██████	██████
5	12.2018	██████	██████

- (56) Наведе у таблиці дає підстави висновку, що ТОВ «Авіцена Медик» та фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ формували свої пропозиції не відповідно до економічно обґрунтованих розрахунків, оскільки обидва учасники мали змогу придбати товар за роздрібними цінами, отже формуючи свою цінову пропозицію повинні були враховувати економічно вигідну для суб'єктів націнку, проте, різниця в ціні між Відповідачами складала 0,12 та 2,3 %, що в свою чергу є найбільшим відсотком різниці цінових пропозицій загалом. Зазначений факт свідчить про узгодженість дій, що в свою чергу зумовило отримати ТОВ «Авіцена Медик» перемогу.

ВИСНОВКИ ВІДДІЛЕННЯ ТА ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ УЧАСНИКІВ ТОРГІВ

- (57) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися у будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладення ними угод у будь-якій формі, прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі, створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які його створили, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.
- (58) Тендер (торги) відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначається як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, цим законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (59) Узгодженням дій учасників тендера (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі в тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає в координації поведінки таких суб'єктів, як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу.
- (60) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності:

- Завантаження однакових документів (пункт 24-41);
 - Наявність документів з однаковими дефектами при скануванні;
 - Обізнаність Відповідачів щодо участі один одного у торгах до моменту процедури закупівлі;
 - Схожість цінової поведінки;
 - Формальний підхід фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ, який підтверджується ціновій пропозиції предмета закупівлі виробником якої є фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ;
 - схожість у оформлення документів;
- не можуть бути випадковим збігом обставин чи наслідком дій об'єктивних чинників, а свідчить про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки до участі та участі у Торгах, зокрема про обмін інформацією.

- (61) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки та участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (62) Узгодження поведінки на Торгах дозволила Відповідачам забезпечити перемогу у торгах певному суб'єкту господарювання, а саме: ТОВ «Авіцена Медик», а інший учасник – фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ приймав участь у торгах у якості технічного учасника.
- (63) Отже, узгодження ТОВ «Авіцена Медик» та фірмою «Радмір» ДП АТ НДІРВ своїх пропозицій усунуло конкуренцію та змагання між ними, чим порушило право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції, а відтак вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (64) Таким чином, дії ТОВ «Авіцена Медик» та фірми «Радмір» ДП АТ НДІРВ щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю: ДК 021:2015: 33150000-6 — Апаратура для радіотерапії, механотерапії, електротерапії та фізичної терапії, ідентифікатор закупівлі - UA-2017-04-24-000392-а, проведених Управлінням охорони здоров'я департаменту гуманітарної політики Львівської міської ради (ідентифікаційний код: 02013030; адреса: пл. Ринок, 1, м.Львів, Львівська обл.,79008) є порушеннями законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

8. НАКЛАДЕННЯ ШТРАФІВ

- (65) За порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» на суб'єкта господарювання може бути накладений штраф у розмірі до десяти відсотків виручки від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній фінансовий рік, що передував року, в якому накладається штраф.

- (66) Відповідно до інформації отриманої від Головного управління ДПС у Харківській області дохід виручка фірми «Радмір» ДП АТ НДІРВ за 2018 рік – ██████████ грн.
- (67) Відповідно до інформації отриманої від Головного управління ДПС у Львівській області дохід виручка ТОВ «Авіцена Медик» за 2018 рік – ██████████.
- (68) 19.12.2019 до Адміністративній колегії Відділення надійшла заява вхідний № 19.12.2019 №63-01/2735 від директора фірми «Радмір» ДП АТ НДІРВ в якій зазначено, зокрема, що фірма «Радмір» ДП АТ НДІРВ погоджується з поданням про попередні висновки у справі 63/2-01-7-2019 від 04.12.2019 та визнає факт вчинення порушення.
- (69) При визначенні розміру штрафу враховано визнання фірмою «Радмір» ДП АТ НДІРВ вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

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

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії ТОВ «Авіцена Медик» (ідентифікаційний код: 39284689) та фірми «Радмір» ДП АТ НДІРВ (ідентифікаційний номер фізичної особи: 24487685) порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю ДК 021:2015: 33150000-6 — Апаратура для радіотерапії, механотерапії, електротерапії та фізичної терапії, ідентифікатор закупівлі - UA-2017-04-24-000392-а, проведених Управлінням охорони здоров'я департаменту гуманітарної політики Львівської міської ради (ідентифікаційний код: 02013030).
2. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 1, накласти на ТОВ «Авіцена Медик» (ідентифікаційний код: 39284689) штраф у розмірі 68.000,00 грн..
3. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 1, накласти на фірму «Радмір» ДП АТ НДІРВ (ідентифікаційний номер фізичної особи: 24487685) штраф 28 000,00.

- частиною 3 статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф сплачується у двомісячний строк з дня одержання рішення;

- частиною 8 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 Антимонопольного комітету України документ, що підтверджує сплату штрафу;

- частиною 1 статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» відповідач може оскаржити рішення повністю або частково до господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Голова колегії:

Р. Лещинин