



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

від 30 березня 2023 р.

Львів

№ 63/14-р/к

Справа № 63/6-01-55-2020/03-15/2017

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Екомедтест», товариство з обмеженою відповідальністю «МедБіоАльянс» прийняли участь у відкритих торгах «Тест системи для ІФА діагностики», які проводив Центр з профілактики та боротьби із СНІДом в системі електронних публічних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі UA-2017-09-08-000749-а.

При цьому ТОВ «Екомедтест», ТОВ «МедБіоАльянс» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час участі в Торгах.

За результатами розгляду справи № 63/6-01-55-2020/03-15/2017 такі дії товариства з обмеженою відповідальністю «Екомедтест», товариства з обмеженою відповідальністю «МедБіоАльянс» визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів торгів, тендерів, та є порушенням пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На Відповідачів накладено штраф у розмірі:

- на товариство з обмеженою відповідальністю «Екомедтест» - 68 000,00 грн.;*
- на товариство з обмеженою відповідальністю «МедБіоАльянс» - 68 000,00 грн.*

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 63/6-01-55-2020/03-15/2017 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «Екомедтест», товариством з обмеженою відповідальністю «МедБіоАльянс», яке передбачено пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та подання Відділу досліджень і розслідувань в Закарпатській області від 30.11.2022 року № 63-03/171п,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Закарпатського обласного територіального відділення від 10.11.2017 № 18-рп/к розпочато розгляд справи № 03-15/2017 за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Екомедтест»,

товариством з обмеженою відповідальністю «МедБіоАльянс» порушення передбаченого 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 торгів, проведених Центром з профілактики та боротьби із СНІДом – «Тест системи для ІФА діагностики» (ідентифікатор закупівлі – UA-2017-09-08-000749-a) (далі – **Торги**).

- (2) Підпунктом 2.3 пункту 2 розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами) припинено з 1 червня 2020 року Закарпатське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України шляхом приєднання до Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.
- (3) Підпунктом 2.4 пункту 2 розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами) Львівське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України визначено правонаступником Закарпатського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.
- (4) Розпорядженням Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп (зі змінами) Львівське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України перейменовано в Західне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України, в складі якого утворено окремий структурний підрозділ - Відділ досліджень і розслідувань Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України в Закарпатській області.
- (5) Розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення від 02.07.2020 № 63/51-рп/к прийнято справу за № 03-15/2017 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції до свого розгляду та присвоєно їй № 63/6-01-55-2020/03-15/2017.
- (6) Копії розпорядження адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення АМКУ від 02.07.2020 № 63/51-рп/к надіслано відповідачам листами від 07.07.2020 № 63-02/2843 (до ТОВ «Екомедтест»), № 63-02/2842 (до ТОВ «МедБіоАльянс»).
- (7) Подання від 30.11.2022 року № 63-03/171п з попередніми висновками у справі № 63/6-01-55-2020/03-15/2017 направлено листами від 01.12.2022 № 63-02/2518 (ТОВ «Екомедтест»), № 63-02/2517 (ТОВ «МедБіоАльянс»).
- (8) ТОВ «Екомедтест» листом б/д б/н (вх. № 63-01/1583 від 21.12.2022) надало заперечення та пояснення на подання про попередні висновки у справі № 63/6-01-55-2020/03-15/2017.
- (9) Станом на дату прийняття рішення міркувань, пропозицій або заперечень щодо висновків та пропозицій, викладених у поданні, від ТОВ «МедБіоАльянс» не надходило.
- (10) Інформацію про попередні висновки у справі № 63/6-01-55-2020/03-15/2017 та інформацію про дату, час та місце розгляду зазначеної справи на засіданні адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України відповідно до пунктів 26 і 27 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), розміщено 10.03.2023 на офіційному вебсайті Антимонопольного комітету України.

2. ВІДПОВІДАЧІ

(11) Відповідачами у Справі (далі – **Відповідачі**) є суб'єкти господарювання:

- товариство з обмеженою відповідальністю «Екомедтест», *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – **ТОВ «Екомедтест»**, «Відповідач – 1»). Адреса: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

Відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (далі - ЄДР) основним видом діяльності ТОВ «Екомедтест» є *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

- товариство з обмеженою відповідальністю «МедБіоАльянс», *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – **ТОВ «МедБіоАльянс»**, «Відповідач-2») (Відповідач-1 та Відповідач-2 разом – «Відповідачі»). Адреса: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР основним видом діяльності ТОВ «МедБіоАльянс» є *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

(12) Отже, Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статі 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

(13) ТОВ «Екомедтест» та ТОВ «МедБіоАльянс» під час підготовки та участі в Торгах, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, що підтверджується таким.

3.1. Інформація про Торги

(14) Центр з профілактики та боротьби із СНІДом (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) (далі – Замовник) проводило відкриті торги у системі «Prozorro» «Тест системи для ІФА діагностики», ідентифікатор закупівлі – UA-2017-09-08-000749-а.

(15) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 26 вересня 2017 00:00.

(16) Початок аукціону: 26 вересня 2017 13:19.

(17) Очікувана вартість: 400 000,00 гривень з ПДВ.

(18) Розмір мінімального кроку пониження ціни – 800,00 гривень з ПДВ.

(19) Розмір мінімального кроку пониження ціни – 0,20 %.

(20) Дата поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг: 16 жовтня 2017 — 31 грудня 2017.

3.1.1. Тендерні пропозиції

(21) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої пропозиції подали два учасники (ТОВ «Екомедтест», ТОВ «МедБіоАльянс»):

Таблиця 1

Найменування учасника	Ціна пропозиції учасника	Ціна пропозиції учасника
-----------------------	--------------------------	--------------------------

Торгів	до початку аукціону, гривень з ПДВ	після закінчення аукціону, гривень з ПДВ
ТОВ «Екомедтест»	397 612,80	397 612,80
ТОВ «МедБіоАльянс»	399 617,28	399 617,28

- (22) В ході проведення аукціону учасники не знижували свої цінові пропозиції, тобто ТОВ «МедБіоАльянс» не змагалось з ТОВ «Екомедтест» для отримання перемоги в Торгах.

3.1.2. Розгляд тендерної пропозиції

- (23) За результатами оцінки тендерних пропозицій, проведеної автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених Замовником в тендерній документації та шляхом застосування електронного аукціону, найбільш економічно вигідною по Торгам визначена тендерна пропозиція ТОВ «Екомедтест».
- (24) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету Замовника від 02.10.2017 б/н тендерну пропозицію ТОВ «Екомедтест» розглянуто та визнано такою, що відповідає вимогам Замовника, а ТОВ «Екомедтест» визнано переможцем Торгів.
- (25) 02.10.2017 Замовником було опубліковано повідомлення про намір укласти договір з ТОВ «Екомедтест» по Торгам.
- (26) Договір за результатами Торгів укладено з ТОВ «Екомедтест» 20.10.2017 за № 25/2017 на суму 397 612,80 грн.

3.2. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (27) Аналіз фактичних даних, які стосуються проведення Торгів, свідчить про наявність ознак узгодженої поведінки ТОВ «Екомедтест» та ТОВ «МедБіоАльянс» під час підготовки та участі в Торгах, що підтверджується наступним.

3.2.1. Надання ТОВ «МедБіоАльянс» гарантійного листа ТОВ «Екомедтест» для участі у Торгах

- (28) Згідно з абзацом 7 пункту 2 додатку 1 до тендерної документації Замовника учасник повинен був надати гарантійний лист виробника (або уповноваженого представника, дилера, дистриб'ютора), яким підтверджується можливість поставки запропонованого товару, який є предметом закупівлі та пропонується учасником.
- (29) Відповідно до пункту 6 вимог щодо якості та гарантійних зобов'язань (додаток 3 до тендерної документації Замовника) з метою запобігання закупівлі фальсифікатів та отримання гарантій на своєчасне постачання товару у кількості, якості та з термінами придатності, яких вимагає замовник, учасник надає оригінал гарантійного листа виробника або представника, дилера, дистриб'ютора (уповноваженого на це виробником, якщо їх відповідні повноваження поширюються на територію України), яким підтверджується можливість поставки запропонованого товару, який є предметом закупівлі цих торгів та пропонується учасником.
- (30) ТОВ «Екомедтест» у складі тендерної пропозиції надано гарантійний лист ТОВ «МедБіоАльянс» - виробника частини товарів, що були предметом закупівлі та пропонувались ТОВ «Екомедтест» для участі у Торгах: «Цим листом Товариство з обмеженою відповідальністю «МЕДБІОАЛЬЯНС», м. Київ – виробник медичних виробів для діагностики in vitro підтверджує можливість поставки товару, який є предметом закупівлі електронних відкритих торгів, оголошених Центром з

профілактики та боротьби зі СНІДом м. Ужгород, згідно оголошення, оприлюдненого в ЦБД на веб-порталі Уповноваженого органу з питань публічних закупівель «<https://prozorro.gov.ua>» TenderID: UA-2017-09-08-000749-а по закупівлі: ДК 021:2015: 33690000-3 – Лікарські засоби різні (тест системи для ІФА діагностики), а саме: ... Набір ІФА для виявлення антитіл до ВІЛ ½, стріпової комплектації (для верифікації 3-тя)... Набір ІФА для одночасного виявлення антитіл до вірусу імунодефіциту людини першого та другого типів (ВІЛ-1 та ВІЛ-2) та антигену р24 ВІЛ-1, стріпової комплектації (ВІЛ-1,2-АГ/АТ-Ультра-МБА, або еквівалент) (для верифікації 1-а)... у необхідній кількості, необхідній якості, та в потрібні терміни, визначені документацією торгів та пропозицією учасника торгів Товариства з обмеженою відповідальністю «ЕКОМЕДТЕСТ», м. Київ.»

- (31) Вищенаведене не може бути випадковим збігом обставин та свідчить про обізнаність ТОВ «МедБіоАльянс» щодо участі ТОВ «Екомедтест» у Торгах та сприяння в такій участі.

3.2.2. Відсутність наміру у ТОВ «МедБіоАльянс» отримати перемогу у Торгах

- (32) ТОВ «МедБіоАльянс» для участі у Торгах завантажило форму «Тендерна пропозиція», копію виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців, а також копію свідоцтва про реєстрацію платника податку на додану вартість.
- (33) Жодних інших документів у складі тендерної пропозиції ТОВ «МедБіоАльянс» для участі у Торгах не надано.
- (34) Абзацом 1 частини 4 статті 28 Закону України «Про публічні закупівлі» передбачено, що після оцінки пропозицій замовник розглядає тендерні пропозиції на відповідність вимогам тендерної документації з переліку учасників, починаючи з учасника, пропозиція якого за результатом оцінки визначена найбільш економічно вигідною.
- (35) Відповідно до звіту про результати Торгів тендерна пропозиція ТОВ «МедБіоАльянс» на відповідність кваліфікаційним критеріям, встановленим в тендерній документації та відсутність підстав для відмови, встановленим статтею 17 Закону України «Про публічні закупівлі», не розглядалась.
- (36) Згідно з пунктами 1, 3, 4 частини 1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» замовник відхиляє тендерну пропозицію в разі якщо, зокрема, учасник не відповідає кваліфікаційним критеріям, встановленим статтею 16 цього Закону; наявні підстави, зазначені у статті 17 і частині 7 статті 28 цього Закону; тендерна пропозиція не відповідає умовам тендерної документації.
- (37) У тендерній документації Замовника зазначено перелік документів, які необхідно було подати для підтвердження відповідності умовам тендерної документації, підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям, встановленим статтею 16 Закону України «Про публічні закупівлі», підтвердження відсутності підстав, зазначених у статті 17 цього Закону, зокрема:
- завірені копії декларації або копії документів, що підтверджують можливість застосування медичного виробу за результатами проходження процедури оцінки відповідності згідно з вимогами Технічного регламенту, затвердженого Постановою КМУ від 02.10.2013 № 753 «Про затвердження Технічного регламенту щодо медичних виробів»;
 - завірені належним чином копії сертифікатів за наявності;
 - відповідні копії інструкцій по використанню або їх переклад українською мовою;

- гарантійний лист про залишковий термін придатності;
- гарантійний лист щодо належних умов зберігання та транспортування запропонованих наборів ІФА з забезпеченням умов «холодового ланцюга» (зберігання та транспортування діагностичних наборів при температурі 2 – 8° С);
- лист-гарантію щодо дотримання в своїй діяльності норм чинного законодавства України, в тому числі Закону України «Про санкції», розпорядження КМУ від 11.09.2014 № 829-р «Про пропозиції щодо застосування персональних спеціальних економічних та інших обмежувальних заходів», постанови КМУ від 16.12.2015 № 1035 «Про обмеження поставок окремих товарів (робіт, послуг) з тимчасово окупованої території на іншу територію України та/або з іншої території України на тимчасово окуповану територію», постанови КМУ від 30.12.2015 № 1147 «Про заборону ввезення на митну територію України товарів, що походять з Російської Федерації»;
- лист в довільній формі з інформацією про наявність обладнання та матеріально-технічної бази, необхідної для постачання товару та виконання умов договору, що є предметом закупівлі;
- лист в довільній формі з інформацією про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід;
- лист в довільній формі з інформацією про наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного договору;
- лист у довільній формі з інформацією про відсутність підстав для відхилення пропозиції учасника, визначених частинами 1 та 2 статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» (крім інформації, що міститься у відкритих єдиних державних реєстрах з вільним доступом).

(38) Враховуючи, що ТОВ «МедБіоАльянс» не надано документів для підтвердження відповідності умовам тендерної документації Замовника, підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям, встановленим статтею 16 Закону України «Про публічні закупівлі», підтвердження відсутності підстав, зазначених у статті 17 цього Закону, це товариство не могло отримати перемогу у Торгах.

(39) ТОВ «МедБіоАльянс» листом від 21.03.2018 №218 повідомило наступне:

- ТОВ «Екомедтест» листом від 08.09.2017 №74 звернулось до ТОВ «МедБіоАльянс» з проханням надати гарантійний лист на продукцію для участі ТОВ «Екомедтест» у Торгах;
- ТОВ «МедБіоАльянс» проаналізувало вимоги тендерної документації Замовника, зробило висновок, що не може запропонувати повний перелік товару, що є предметом закупівлі, оскільки тест-системи для скринінгу та верифікації повинні бути різних виробників та надало гарантійний лист (як виробник окремих товарів) для участі ТОВ «Екомедтест» у Торгах;
- ТОВ «МедБіоАльянс» не мало наміру приймати участь у Торгах, завантаження тендерної пропозиції було технічної помилкою співробітниці товариства;
- 18.09.2017 р. за результатами моніторингу електронних закупівель ТОВ «МедБіоАльянс» була отримана інформація щодо оголошення торгів Хмельницьким Центром профілактики та боротьби зі СНІДом (UA-2017-09-14-000923-а, дата оприлюднення 14.09.2017 р.) по закупівлі діагностичних систем ІФА, перелік який схожий з переліком товару Торгів;
- 19.09.2017 р. новій співробітниці ТОВ «МедБіоАльянс» *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, яка почала працювати з 01.09.2017 р., було доручено проведення аналізу тендерної документації та підготовку тендерної пропозиції для прийняття участі у торгах UA-2017-09-14-000923-а, що оголошені Хмельницьким Центром профілактики

та боротьби зі СНІДом. Проявивши неухважність та халатність, «Інформація, доступ до якої обмежено» при підготовці тендерної пропозиції для участі у торгах UA-2017-09-14-000923-а завантажила тендерну документацію Торгів замість документації відкритих торгів UA-2017-09-14-000923-а, на підставі якої почала підготовку тендерної пропозиції для участі у торгах UA-2017-09-14-000923-а. Підготовлена тендерна пропозиція, яка не містила ознак Замовника торгів, була підписана керівництвом як цінова пропозиція для торгів UA-2017-09-14-000923-а;

- 25.09.2017 р. «Інформація, доступ до якої обмежено» почала завантажувати перші три підготовлені нею документи, а саме: свідоцтво платника податку на додану вартість, виписку з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців, тендерну (цінову) пропозицію, не звернувши увагу на те, що документи були завантажені в електронну систему для участі у Торгах замість торгів UA-2017-09-14-000923-а. Наступного дня «Інформація, доступ до якої обмежено» хотіла дозавантажити решту підготовлених документів для участі у торгах UA-2017-09-14-000923-а і побачила, що документи, завантажені напередодні в цих торгах відсутні. Таким чином їй стало зрозуміло, що нею допущена технічна помилка і документи подані помилково не на ті торги. Про допущену технічну помилку «Інформація, доступ до якої обмежено» повідомила керівництво 26.09.2017 р., але відкликати завантажені документи вже було неможливо, оскільки час прийому пропозицій закінчився о 00-00 годин з 25.09.2017 р. на 26.09.2017 р.;

- виходячи з наведеного, ТОВ «МедБіоАльянс» фактично не може розглядатися як потенційний учасник торгів, який з самого початку не мав наміру приймати участь у цих торгах і подача документів була технічною помилкою співробітниці товариства.

- (40) Інформацію щодо проведення комунальним закладом «Хмельницький обласний центр профілактики і боротьби зі СНІДом» відкритих торгів на закупівлю діагностичних систем ІФА (ідентифікатор в системі UA-2017-09-14-000923-а) оприлюднено 14.09.2017 р. о 19:23.
- (41) За подання учасником тендерної пропозиції оператором авторизованого електронного майданчика з учасника справляється плата у розмірі в залежності від вартості закупівлі.
- (42) ТОВ «НВП «Інформаційні технології» листом від 05.02.2021 №33 (вх. №63-01/488 від 10.02.2021) повідомило, що отримало плату за подання тендерної пропозиції 14.09.2017 р. у розмірі 850,00 грн. (рахунок-фактура №SO-2015-003/49200 від 14.09.2017 р.)
- (43) Згідно з актом надання послуг № SO-2015-003/16752 від 31.12.2017 ТОВ «НВП «Інформаційні технології» надано ТОВ «МедБіоАльянс» послуги з подачі пропозиції на Торги.
- (44) АТ «ОТП Банк» листом від 20.04.2021 р. № 73-1-1/1474-1БТ (вх. № 63-01/350кі від 30.04.2021) повідомило «Інформація, доступ до якої обмежено».
- (45) Вищенаведене свідчить про відсутність наміру ТОВ «МедБіоАльянс» отримати перемогу у Торгах та той факт, що участь у Торгах була оплачена до оголошення про проведення інших торгів, про намір приймати участь в яких стверджує ТОВ «МедБіоАльянс».

3.2.3. Спільна підготовка тендерних пропозицій Відповідачів

- (46) У формі «Тендерна пропозиція» з додатку 2 до тендерної документації Замовника після таблиці з інформацією про вартість товарів, що були предметом закупівлі, наведено такий абзац: «Цим ми підтверджуємо, що уповноважені на підписання договору про закупівлю товарів за бюджетні кошти...»
- (47) Учасники однаково доповнили форму «Тендерна пропозиція», надану Замовником.

- (48) У формі «Тендерна пропозиція» ТОВ «Екомедтест» після таблиці з інформацією про вартість товарів, що були предметом закупівлі зазначено: **«Вартість: триста дев'яносто сім тисяч шістсот дванадцять гривень вісімдесят копійок включно з ПДВ».**
- (49) У формі «Тендерна пропозиція» ТОВ «МедБіоАльянс» після таблиці з інформацією про вартість товарів, що були предметом закупівлі зазначено: **«Вартість: триста дев'яносто дев'ять тисяч шістсот сімнадцять гривень двадцять вісім копійок включно з ПДВ».**
- (50) При цьому, учасники не лише однаково доповнили шаблон Замовника аналогічним текстом, але й допустили однакові помилки (зробили зайвий відступ перед двокрапкою), а також однаково оформили цей текст (слово «Вартість» оформили жирним шрифтом, текст з ціною однаково зазначили косим шрифтом з підкресленням).
- (51) Крім того, у таблиці з інформацією про запропоновані товари учасниками було зазначено загальну вартість пропозиції і потреби додатково наводити її після таблиці не було.
- (52) У формі «Тендерна пропозиція» з додатку 2 до тендерної документації Замовника абзац: «Цим ми підтверджуємо, що уповноважені на підписання договору про закупівлю товарів за бюджетні кошти...» оформлено з відступом від лівого краю аркуша.
- (53) Учасники однаково оформили такий абзац у формах «Тендерна пропозиція» без відступу від лівого краю аркуша.
- (54) У формі «Тендерна пропозиція» з додатку 2 до тендерної документації Замовника після абзацу: «Цим ми підтверджуємо, що уповноважені на підписання договору про закупівлю товарів за бюджетні кошти...» наведено пункти 1-6 форми «Тендерна пропозиція».
- (55) Кожен з 6 пунктів форми «Тендерна пропозиція» з додатку 2 до тендерної документації Замовника оформлено з відступом для абзацу.
- (56) Учасники однаково оформили всі пункти форм «Тендерна пропозиція» без відступів від лівого краю аркуша.
- (57) Між пунктами форми «Тендерна пропозиція» з додатку 2 до тендерної документації Замовника зроблено додатковий відступ у розмірі 1 мм (крім звичайного відступу між рядками 4 мм).
- (58) Учасники між пунктами форм «Тендерна пропозиція» однаково не зробили жодних додаткових відступів (крім звичайного відступу між рядками).
- (59) У формі «Тендерна пропозиція» з додатку 2 до тендерної документації Замовника між номерами пунктів 1, 4, 5 і текстом зроблено відступ у розмірі 5 мм, між номерами пунктів 2, 3 і текстом зроблено відступ у розмірі 4 мм.
- (60) Учасники у формах «Тендерна пропозиція» однаково зробили нетипово широкі відступи між номером пункту 1 і текстом у розмірі 12 мм, між номерами пунктів 2, 3, 4, 5 і текстом – у розмірі 13 мм.
- (61) У додатку 2 до тендерної документації Замовником надано форму «Тендерна пропозиція».
- (62) У вказаній формі наведено таблицю з інформацією про найменування товару, що був предметом закупівлі, назву і країну виробника товару, одиниць виміру, кількості, ціни за одиницю товару без ПДВ, ціни за одиницю товару з ПДВ, загальної вартості товару з ПДВ та загальної вартості пропозиції.

- (63) Згідно з додатком 3 до тендерної документації до предмету закупівлі було віднесено 4 товари:
- набір ІФА для виявлення антитіл до ВІЛ ½, стріпової комплектації (для скринінгу);
 - набір ІФА для виявлення антитіл до ВІЛ ½, стріпової комплектації (для верифікації 3-тя);
 - набір ІФА для виявлення антитіл класу Ig G до ВІЛ 1 та 2 типів, стріпової комплектації (для верифікації 2-га);
 - набір ІФА для одночасного виявлення антитіл до вірусу імунодефіциту людини 1 та 2 типів (ВІЛ-1 та ВІЛ-2) та антигену р24 ВІЛ-1, стріпової комплектації (ВІЛ-1,2-АГ/АТ-Ультра-МБА, або еквівалент) (для верифікації 1-а).
- (64) Згідно з формою «Тендерна пропозиція» ТОВ «МедБіоАльянс» всі набори ІФА, що входили до предмету закупівлі та пропонувались Замовнику, були власного виробництва.
- (65) Територіальне відділення звернулось до ТОВ «МедБіоАльянс» з вимогою від 06.07.2018 №57-02/03-15/557 надати, зокрема, інформацію щодо продукції ТОВ «МедБіоАльянс», яка відповідає медико-технічним вимогам Замовника.
- (66) ТОВ «МедБіоАльянс» листом від 01.08.2018 № 287 надало необхідну інформацію.
- (67) «Інформація, доступ до якої обмежено».
- (68) Відповідно до форми «Тендерна пропозиція» ТОВ «Екомедтест» пропонувало Замовнику 2 товари виробництва ТОВ «МедБіоАльянс» та 2 товари виробництва ТОВ «Бест Діагностик» (Україна).
- (69) При цьому, ТОВ «Екомедтест» пропонувало Замовнику товари виробництва ТОВ «МедБіоАльянс» за цінами, дешевшими, ніж ті, по яким пропонував на ці самі Торги свої товари виробник ТОВ «МедБіоАльянс».
- (70) Незважаючи на те, що учасники повинні формувати ціну самостійно, виходячи з власних статей витрат, по 3-х з 4-х товарів, що включались до предмету закупівлі, ціна за одиницю без ПДВ, запропонована ТОВ «МедБіоАльянс», була на 0,06 грн. вище, ніж аналогічна ціна, запропонована ТОВ «Екомедтест» (див. таблицю 2). Вищезазначене було б неможливим за умов формування ціни з використанням індивідуального підходу на основі власних витрат та свідчить про те, що вартість товарів з форми «Тендерна пропозиція» одного з учасників формувалась на основі вартості товарів з форми «Тендерна пропозиція» іншого учасника.

Таблиця 2

№ з/п	Назва товару	Ціна за одиницю, з ПДВ, грн., запропонована ТОВ «Екомедтест», а також назва виробника товару	Ціна за одиницю, з ПДВ, грн., запропонована ТОВ «МедБіоАльянс», а також назва виробника товару	Різниця між цінами, запропонованими ТОВ «МедБіоАльянс» і ТОВ «Екомедтест», грн. (р.4 - р.3)
1	2	3	4	5
1	Набір ІФА для виявлення антитіл до ІЛ ½, стріпової комплектації (для	12,48 грн., ТОВ «Бест Діагностик»	12,54 грн., ТОВ «МедБіоАльянс»	0,06 грн.

	скринінгу)			
2	Набір ІФА для виявлення антитіл до ВІЛ ½, стріпової комплектації (для верифікації 3-тя)	9,66 грн., ТОВ «МедБіоАльянс»	9,72 грн., ТОВ «МедБіоАльянс»	0,06 грн.
3	Набір ІФА для виявлення антитіл класу Ig G до ВІЛ 1 та 2 типів, стріпової комплектації (для верифікації -га)	27,96 грн., ТОВ «Бест Діагностик»	28,02 грн., ТОВ «МедБіоАльянс»	0,06 грн.
4	Набір ІФА для одночасного виявлення антитіл до вірусу імунодефіциту людини 1 та 2 типів (ВІЛ-1 та ВІЛ-2) та антигену р24 ВІЛ-1, стріпової комплектації (ВІ - 1,2-АГ/АТ-Ультра-МБА, або еквівалент) (для верифікації 1-а)	18,24 грн., ТОВ «МедБіоАльянс»	18,60 грн., ТОВ «МедБіоАльянс»	0,36 грн.

(71) На вимоги Відділення від 05.03.2018 № 03-15/244, № 03-15/243 ТОВ «Екомедтест» (листом від 30.03.2018 №48), ТОВ «МедБіоАльянс» (листом від 21.03.2018 №218) надали, зокрема, інформацію щодо участі у Торгах:

- під час підготовки тендерної пропозиції ТОВ «Екомедтест» використовувало індивідуальний творчий підхід, форми, надані Замовником у складі тендерної документації, а також власні напрацювання;
- ТОВ «Екомедтест», ТОВ «МедБіоАльянс» не залучали до підготовки та/або збору документів (пропозицій, довідок та інших документів, що були отримані від органів державної влади, інших суб'єктів господарювання тощо) третіх осіб (суб'єктів господарювання, фізичних осіб, що не є працівниками ТОВ «Екомедтест», ТОВ «МедБіоАльянс»);
- Замовником, у тому числі його представниками та/або працівниками, не проводилися наради, консультації, збори, розмови тощо з представниками або працівниками ТОВ «Екомедтест», ТОВ «МедБіоАльянс» під час підготовки та проведення Торгів;
- Замовником не надсилалися (не надавалися) додатково, крім наявних у тендерних документаціях шаблонів (форм, зразків тощо) для підготовки документів, у тому числі в електронному вигляді, поданих у складі тендерних пропозицій на участь у Торгах;
- ТОВ «Екомедтест», ТОВ «МедБіоАльянс» не використовували для підготовки документів, що подавались для участі у Торгах у складі тендерних пропозицій, шаблони документів, таблиці, форми, зразки, у тому числі в електронному вигляді, крім тих що містились в тендерній документації;
- ТОВ «Екомедтест», ТОВ «МедБіоАльянс» для участі у Торгах не використовували документи (матеріали тощо) з відкритих джерел та/або джерел, доступних обмеженому колу осіб, зокрема із засобів масової інформації, мережі Інтернет, відкритих баз даних тощо;

- форма «Тендерна пропозиція» ТОВ «МедБіоАльянс» була підготовлена за формою, визначеною Замовником у тендерній документації.

- (72) Територіальне відділення звернулось до ДП «Прозорро» з вимогою від 08.06.2018 № 57-02/03-15/492 надати інформацію чи передбачена можливість ознайомлення суб'єктів господарювання, замовників, третіх осіб до проведення електронного акціону з тендерними пропозиціями інших суб'єктів господарювання, поданих в електронному вигляді через електронну систему закупівель «Prozorro».
- (73) ДП «Прозорро» листом від 19.06.2018 № 206/1709/06 повідомило, що система електронних публічних закупівель Prozorro розроблена відповідно до технічного завдання, погодженого Міністерством економічного розвитку і торгівлі України та відповідає вимогам Закону України «Про публічні закупівлі», подані учасниками пропозиції залишаються конфіденційними до моменту розкриття пропозицій.
- (74) Таким чином, ТОВ «МедБіоАльянс» не повинно було бачити форму «Тендерна пропозиція» ТОВ «Екомедтест» до розкриття пропозицій, однак в їх формах «Тендерна пропозиція» не лише однаково змінено шаблон Замовника, але й наведено ряд цін продукції з однаковою різницею 0,06 грн.

3.2.4. Аналіз цінової поведінки Відповідачів

- (75) ТОВ «МедБіоАльянс» і ТОВ «Екомедтест» уклали договір поставки від 16.08.2016 за № 50/2016 про те, що ТОВ «МедБіоАльянс» зобов'язується поставити ТОВ «Екомедтест» лабораторні реагенти для in vitro діагностики в асортименті, кількості та за цінами, що зазначаються у рахунках-фактурах ТОВ «МедБіоАльянс» на кожну окрему партію товару, що постачається згідно замовлень ТОВ «Екомедтест».
- (76) Територіальне відділення звернулось до ТОВ «Екомедтест» з вимогою від 05.03.2018 № 03-15/244 надати інформацію, зокрема, щодо закупівлі товарів, які були предметом закупівлі по Торгам.
- (77) ТОВ «Екомедтест» листом від 30.03.2018 № 48 надало необхідну інформацію.
- (78) Незважаючи на те, що у складі тендерної пропозиції ТОВ «Екомедтест» надало гарантійний лист ТОВ «МедБіоАльянс» про постачання необхідної продукції та наявність відповідного договору, ТОВ «Екомедтест» повідомило, що відповідні товари виробництва ТОВ «МедБіоАльянс» були закуплені у ТОВ «Бест Діагностик» (видаткова накладна від 25.10.2017 № 122) після дати укладення договору про закупівлю (після 20.10.2017) за цінами, нижчими від запропонованих ТОВ «МедБіоАльянс» під час участі у Торгах.
- (79) Крім того, ТОВ «МедБіоАльянс» листом від 01.08.2018 № 287 повідомило «Інформація, доступ до якої обмежено».

Таблиця 3

№ з/п	Найменування товару, виробник	Вартість товару, вказана у тендерній пропозиції ТОВ «Екомедтест», грн. з ПДВ	Вартість товару, вказана у тендерній пропозиції ТОВ «МедБіоАльянс», грн. з ПДВ	Вартість, за якою ТОВ «Бест Діагностик» реалізувало товар виробництва ТОВ «МедБіоАльянс» після проведення	Вартість, за якою ТОВ «МедБіоАльянс» реалізувало свої товари іншим суб'єктам господарювання, грн.
-------	-------------------------------	--	--	---	---

				Торгів, грн. з ПДВ	
1.	Рекомбінант-ВІЛ 1, 2, ТОВ «МедБіоАльянс», комплект №2	1 854,72	1 866,24	1 406,50	«Інформація, доступ до якої обмежено»
2.	ВІЛ 1, 2 – АГ/АТ, ТОВ «МедБіоАльянс», комплект №2	7 004,16	7 142,40	5 311,50	«Інформація, доступ до якої обмежено» «Інформація, доступ до якої обмежено»

- (80) Згідно з пунктом 4.4 розділу I тендерної документації Замовника строк поставки товарів, що були предметом закупівлі, - жовтень – грудень 2017 року.
- (81) Відповідно до пункту 4.3 розділу I тендерної документації Замовника місце поставки – «Інформація, доступ до якої обмежено».
- (82) Згідно з пунктом 4.1 проекту договору (додаток 4 до тендерної документації Замовника) розрахунки за поставлений товар здійснюються на умовах відстрочки платежу до 30 календарних днів з дати отримання товару.
- (83) Відповідно до пункту 4.3 проекту договору (додаток 4 до тендерної документації Замовника) здійснення попередньої оплати не передбачається.
- (84) Територіальне відділення звернулось до ТОВ «Бест Діагностик», ТОВ «НВП «ХіМеК» з вимогами від 21.12.2019 № 57-02/1918, №57-02/1912 надати інформацію якою була б ціна постачання ними протягом жовтня-грудня 2017 року продукції, що була предметом закупівлі на умовах, які передбачав Замовник Торгів (без попередньої оплати, з відстрочкою платежу до 30 календарних днів та доставкою до м. Ужгород).
- (85) ТОВ «Бест Діагностик» (листом від 17.01.2020 №1), ТОВ «НВП «ХіМеК» (листом від 24.01.2020 №1в/2020_24/01) надали необхідну інформацію (див. таблицю 4).

Таблиця 4

№ з/п	Кількість досліджень	Назва товару та загальна вартість досліджень, запропонована ТОВ «Екомедтест», грн.	Назва товару та загальна вартість досліджень, запропонована ТОВ «МедБіоАльянс», грн.	Назва товару та загальна вартість досліджень, запропонована ТОВ «Бест Діагностик», грн.	Назва товару та загальна вартість досліджень, запропонована ТОВ «НВП «ХіМеК», грн.
1.	30720	Анти-ВІЛ-1+2 БЕСТ, Уні-ВІЛ-1,2 АТ-Бест, 383 385,60	Набір ІФА для виявлення антитіл до ВІЛ ½, стріпової комплектації (для скринінгу), 385 228,80	Анти-ВІЛ-1+2 БЕСТ, 345 600	Ант -ВІ -1+2 БЕСТ, Уні-ВІЛ-1,2 АТ-Бест, 337 920
2.	192	Набір ІФА для виявлення антитіл класу	Набір ІФА для виявлення антитіл класу Ig	HIV-1/2-БЕСТ, 5 196,00	-

		Ig G до ВІЛ 1 та 2 типів, стріпової комплектації (для верифікації 2-га), 5 368,32	G до ВІЛ 1 та 2 типів, стріпової комплектації (для верифікації 2-га), 5 379,84		
--	--	---	--	--	--

- (86) Таким чином, Відповідачі та інші суб'єкти господарювання реалізували товари, що були предметом закупівлі за цінами, нижчими ніж запропоновані на Торги.

3.2.5. Аналіз дій Відповідачів під час проведення Торгів

- (87) ТОВ «МедБіоАльянс» (листом від 21.03.2018 №218) повідомило, що протягом 2017 року ТОВ «Екомедтест» не здійснювало у ТОВ «МедБіоАльянс» закупівлю товару, що був предметом Торгів.
- (88) Територіальне відділення звернулось до ПАТ «Перший Український Міжнародний Банк», ПАТ «ОТП БАНК» з вимогами від 05.03.2018 №03-15/245, №03-15/246 надати інформацію щодо операцій за рахунками ТОВ «Екомедтест», ТОВ «МедБіоАльянс».
- (89) ПАТ «Перший Український Міжнародний Банк» (листом від 15.03.2018 №19.1/190), ПАТ «ОТП БАНК» (листом від 16.03.2018 №020-3/106) надали необхідну інформацію.
- (90) *«Інформація, доступ до якої обмежено».*
- (91) Згідно з тендерними пропозиціями ТОВ «Екомедтест» використовувався, зокрема, номер телефону *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, ТОВ «МедБіоАльянс» використовувався номер телефону *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (92) Телекомунікаційні послуги за абонентським номером *«Інформація, доступ до якої обмежено»* надаються ПАТ «Укртелеком».
- (93) Територіальне відділення звернулось до ПАТ «Укртелеком» з вимогою від 01.03.2018 №03-15/229 надати інформацію щодо дзвінків (дати, часу, номеру телефону, з якого здійснювалося з'єднання (дзвінок), номеру телефону, з яким здійснювалося з'єднання (дзвінок), тривалості розмови) за абонентським номером *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (94) ПАТ «Укртелеком» листом від 15.03.2018 № 461-вих-80D731-80D922 надало необхідну інформацію.
- (95) Як зазначалось вище, оголошення про проведення Торгів оприлюднено 08.09.2017, договір за результатами Торгів укладено з ТОВ «Екомедтест» 20.10.2017.
- (96) *«Інформація, доступ до якої обмежено».*
- (97) Вищенаведене свідчить про наявність господарських відносин між Відповідачами.

4. ВИСНОВКИ ВІДДІЛЕННЯ ТА ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (98) В ході розгляду справи встановлено, що поведінка Відповідача – 1 та Відповідача – 2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів Торгів.
- (99) Таким чином, наведені вище обставини свідчать про обізнаність Відповідачів про участь кожного з них у Торгах та узгодження між ними спільної поведінки з метою забезпечення перемоги у Торгах – ТОВ «Екомедтест».

- (100) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод у будь-якій формі, прийнятті об'єднаннями рішень у будь-якій формі, а також будь-якій іншій погодженій конкурентній поведінці (діяльності, бездіяльності) суб'єктів господарювання.
- (101) Торги, відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» (в редакції, що була чинною під час проведення Торгів), визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (102) Узгодженням дій учасників Торгів є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни тендерних пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки тендерної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення тендеру.
- (103) Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки тендерних пропозицій для участі у Торгах Відповідачі були обізнані щодо участі кожного з них у зазначених торгах, що підтверджується, зокрема наступним:

- надання ТОВ «МедБіоАльянс» гарантійного листа для участі ТОВ «Екомедтест» у Торгах;
- відсутність у ТОВ «МедБіоАльянс» наміру та можливості отримати перемогу в Торгах,
- однакове редагування ТОВ «Екомедтест», ТОВ «МедБіоАльянс» шаблону форми «Тендерна пропозиція», наданого Замовником, зазначення учасниками вартості ряду продукції з однаковою різницею 0,06 грн. (при цьому деякої продукції у ТОВ «МедБіоАльянс» не було),
- реалізація окремої продукції за цінами, вищими ніж ціна реалізації тієї самої продукції іншим суб'єктам господарювання

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

- (104) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для 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».
- (105) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених Замовниками Торгів, порушивши право Замовників на отримання найбільш ефективного для них результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (106) Дії ТОВ «Екомедтест» та ТОВ «МедБіоАльянс», які полягають в узгодженні конкурентної поведінки під час підготовки та участі в процедурі закупівлі «Тест системи для ІФА діагностики», проведених Центром з профілактики та боротьби із СНІДом (ідентифікатор закупівлі UA-2017-09-08-000749-а), є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної

конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

5. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (107) Подання про попередні висновки у справі від 30.11.2022 № 63-03/171п надіслано Відповідачам листами Відділення від 01.12.2022 № 63-02/2518 (ТОВ «Екомедтест»), № 63-02/2517 (ТОВ «МедБіоАльянс»).
- (108) На подання про попередні висновки у справі від 30.11.2022 № 63-03/171п відповіді, у тому числі заперечень, спростувань від ТОВ «МедБіоАльянс» не отримано.
- (109) Інформацію про попередні висновки у справі № 63/6-01-55-2020/03-15/2017 та інформацію про дату, час та місце розгляду зазначеної справи на засіданні Тимчасової адміністративної колегії Антимонопольного комітету України відповідно до пунктів 26 і 27 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), розміщено 10.03.2023 на офіційному вебсайті Антимонопольного комітету України.
- (110) Відділенням отримано письмові пояснення ТОВ «Екомедтест» б/д б/н (вх. № 63-01/1583 від 21.12.2022) щодо висновків та пропозицій, викладених у поданні від 30.11.2022 № 63-03/171п з попередніми висновками у справі № 63/6-01-55-2020/03-15/2017.
- (111) **Щодо твердження ТОВ «Екомедтест» про можливість для будь-якого суб'єкта господарювання безперешкодно взяти участь у Торгах.**
- (112) 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.
- (113) У Торгах не приймали участі інші суб'єкти господарювання.
- (114) Однак, навіть у разі, якби такі суб'єкти господарювання подали цінові пропозиції на Торги, це б не спростовувало антиконкурентних узгоджених дій Відповідачів.
- (115) **Щодо твердження ТОВ «Екомедтест» про те, що надання гарантійного листа виробника ТОВ «МедБіоАльянс» не свідчить про узгодженість дій Відповідачів під час Торгів.**
- (116) Узгодженість дій відповідачів доводиться **сукупністю** зібраних Відділенням доказів.
- (117) У гарантійному листі, завантаженому ТОВ «Екомедтест» у складі тендерної пропозиції, ТОВ «МедБіоАльянс», як виробник, підтвердило можливість поставки товару, який був **предметом закупівлі, оголошеної Замовником за ідентифікатором Торгів** у необхідних кількості та якості, в потрібні терміни, визначені документацією торгів та пропозицією учасника торгів ТОВ «Екомедтест».
- (118) **Щодо тверджень ТОВ «Екомедтест» про те, що воно готувало тендерну пропозицію незалежно від ТОВ «МедБіоАльянс», «...У тендерній документації до Торгів міститься форма «Тендерна пропозиція», що її мають заповнити учасники, та зазначено, що учасник не повинен вносити будь-які зміни до змісту форми, окрім заповнення полів форми, призначених для внесення інформації (визначені шляхом заповнення символів «___» у тексті форми). А відтак, саме при заповненні форми «Тендерна пропозиція» учасники не могли повною мірою застосувати індивідуальний, творчий підхід до оформлення документів».**

- (119) Відповідачі однаково змінили шаблон форми «Тендерна пропозиція», наданий Замовником (доповнили його, однаково оформили та допустили однакові помилки).
- (120) При цьому, ТОВ «Екомедтест» (листом від 30.03.2018 №48), ТОВ «МедБіоАльянс» (листом від 21.03.2018 №218) зазначили, що не залучали до підготовки та/або збору документів тендерних пропозицій третіх осіб (суб'єктів господарювання, фізичних осіб, що не є працівниками Відповідачів), не отримували від Замовника додаткових шаблонів (форм, зразків тощо); не використовували для підготовки тендерних пропозицій інших шаблонів документів, таблиць, форм, зразків, крім тих що містились в тендерній документації; не використовували документи (матеріали тощо) з відкритих джерел та/або джерел, доступних обмеженому колу осіб, зокрема із засобів масової інформації, мережі Інтернет, відкритих баз даних тощо.
- (121) Щодо твердження ТОВ «Екомедтест» про те, що «... участь в торгах як правило передбачає періодичне постачання товару протягом певного періоду (що як правило стосується постачання лікарських засобів), а відтак, учасником мають бути враховані ризики настання непередбачуваних обставин, таких як інфляція, зменшення курсу валют, здорожчання складових витрат, що включені у загальну вартість (наприклад, транспортні витрати)».
- (122) Згідно з аналізом отриманої від ТОВ «Бест Діагностик» (лист від 17.01.2020 №1), ТОВ «НВФ «ХіМеК» (лист від 24.01.2020 №1в/2020_24/01) інформації якою була б ціна постачання ними предмету закупівлі протягом **періоду постачання** (жовтня-грудня 2017 року) **на умовах, які передбачав Замовник Торгів** (без попередньої оплати, з відстрочкою платежу до 30 календарних днів та доставкою до м. Ужгород), інші суб'єкти господарювання реалізували товари, що були предметом закупівлі за цінами, **нижчими ніж запропоновані Відповідачами на Торги**.
- (123) Щодо твердження ТОВ «Екомедтест» про те, що: «... Відділенням не було встановлено пов'язаних осіб (директора, учасників, кінцевих бенефіціарних власників, працівників), що мали управлінський вплив та/або могли бути обізнані з діяльністю як позивача, так і третьої особи та мали можливість доступу до інформації один одного та обміну інформацією між ними щодо господарської діяльності, у тому числі й щодо участі в торгах.»
- (124) Відповідно до частини першої статті 41 Закону України «Про захист економічної конкуренції» доказами у справі можуть бути **будь-які фактичні дані, які дають можливість встановити наявність або відсутність порушення**. Ці дані встановлюються такими засобами: поясненнями сторін і третіх осіб, поясненнями службових осіб та громадян, письмовими доказами, речовими доказами і висновками експертів.
- (125) Відсутність спільних працівників і засновників не спростовує сукупності інших доказів, зібраних Відділенням.
- (126) Таким чином, наведені ТОВ «Екомедтест» письмові пояснення спростовуються матеріалами справи. Будь-яких доводів та зауважень, які б спростовували висновки у справі ТОВ «Екомедтест» не надано.

6. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (127) Держава та суспільство загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракти на закупівлю товарів, робіт або послуг із суб'єктом господарювання, який запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає вимогам процедури закупівлі.

- (128) 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.
- (129) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (130) 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.
- (131) 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.
- 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.
- (132) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доведено, а Відповідачами не спростовано, що товариство з обмеженою відповідальністю «Екомедтест» та товариство з обмеженою відповідальністю «МедБіоАльянс» вчинили 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 «Тест системи для ІФА діагностики», (ідентифікатор закупівлі UA-2017-09-08-000749-a), проведених Центром з профілактики та боротьби із СНІДом.

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

- (133) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього 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.
- (134) Відповідно до інформації, наданої листом Головного управління ДПС у м. Києві від 07.03.2023 № 7822/5/26-15-12-07-03 (вх. № 63-01/491 від 21.03.2023), чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) Відповідачів за 2022 рік становив:
- ТОВ «Екомедтест» — *«Інформація, доступ до якої обмежено»*;
 - ТОВ «Медбіоальянс» — *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (135) При визначенні розміру штрафу враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (зокрема, торгів, тендерів), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для організатора торгів обмежений лише поданими пропозиціями і

змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товарів, робіт послуг за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, може мати результатом необґрунтоване завищення вартості.

(136) При визначенні розміру штрафу враховано:

- порушення не визнано.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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 в 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 Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Екомедтест» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), товариство з обмеженою відповідальністю «МедБіоАльянс» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, тендерів, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах «Тест системи для ІФА діагностики», які проводив Центр з профілактики та боротьби із СНІДом (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) в системі електронних публічних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі UA-2017-09-08-000749-а.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Екомедтест» штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «МедБіоАльянс» штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф підлягає оплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Згідно з частиною восьмою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» Відповідачі зобов'язані протягом п'яти днів з дня сплати штрафу 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

Андрій КАШНІКОВИЧ