



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО
МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

27 грудня 2023 року

№ 60/153-р/к

справа № 87/60/92-рп/к.19

м. Київ

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Екомед», ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом) (далі – ТОВ «Екомед») та товариство з обмеженою відповідальністю «Медвельт», ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом) (далі – ТОВ «Медвельт») подали пропозиції на участь у процедурах електронних торгів, проведених за допомогою системи «Prozorro», а саме:

- «Лапароскопічна стійка гінекологічна», очікувана вартість - 5 993 558,25 грн. з ПДВ, яка проводилась клінічною лікарнею «Феофанія» Державного управління справами за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2017-12-12-002200-с (Процедура закупівлі-1)

- «Голки для біопсії» за Лотом №1, очікувана вартість - 40 500,00 грн. з ПДВ, яка проводилась Львівським державним онкологічним регіональним лікувально - діагностичним центром за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2017-09-01-001303-b (далі – Процедура закупівлі-2) (далі разом - Торги).

При цьому, ТОВ «Екомед» та ТОВ «Медвельт» узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у Торгах.

За результатами розгляду справи № 87/60/92-рп/к.19 такі дії ТОВ «Медвельт» та ТОВ «Екомед» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі у Торгах, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «Екомед» накладено штраф на загальну суму 136 000 (сто тридцять шість тисяч) гривень.

На ТОВ «Медвельт» накладено штраф на загальну суму 460 (чотириста шістьдесят) гривень.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» вчинення суб'єктами господарювання зазначеного порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах закупівлі та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 87/60/92-рп/к.19 про порушення ТОВ «Медвельт» та ТОВ «Екомед» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання П'ятого відділу досліджень і розслідувань від 13.02.2020 № 60-03/22п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Київського обласного територіального Відділення Антимонопольного комітету України від 10.09.2019 року № 60/92-рп/к розпочато розгляд справи № 87/60/92-рп/к.19 за ознаками вчинення ТОВ «Медвельт» та ТОВ «Екомед» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (2) Київським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – КОТВ АМКУ) ТОВ «Медвельт» надіслано вимогу про надання інформації від 25.02.2019 № 60-02/1114 та ТОВ «Екомед» – вимогу про надання інформації від 25.02.2019 № 60-02/1113.
- (3) Розпорядженням Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами) з 02 червня 2020 року найменування КОТВ АМКУ змінено на Північне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення).
- (4) Листами від 14.02.2020 № 60-02/89 та від 14.02.2020 № 60-02/890 ТОВ «Медвельт» та ТОВ «Екомед» відповідно було направлено копію подання про попередні висновки у справі № 87/60/92-рп/к.19 (далі – Подання).
- (5) ТОВ «Медвельт» листом від 27.02.2020 № 33 (вх. № 60-01/789 від 28.02.2020) та ТОВ «Екомед» листом від 11.03.2020 № 43 [вх. № 60-01/927 від 12.02.2020] та листом від 21.08.2020 № 200821-01 (вх. № 60-01/1085кі від 21.08.2020) надали заперечення на Подання.

2. Відповідачі

- (6) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - ТОВ «Екомед», ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом). Адреса місцезнаходження (на момент проведення

Торгів): (інформація з обмеженим доступом). Основним видом діяльності ТОВ «Екомед» є (інформація з обмеженим доступом);

- ТОВ «Медвельт», ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом). Адреса місцезнаходження (на момент проведення Торгів): (інформація з обмеженим доступом). Основним видом діяльності ТОВ «Медвельт» є (інформація з обмеженим доступом).

- (7) Тобто, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «Медвельт» та ТОВ «Екомед» (далі разом – Відповідачі) є суб'єктами господарювання.

3. Обставини справи

3.1. Інформація щодо Процедури закупівлі-1

- (8) Клінічною лікарнею «Феофанія» Державного управління справами (далі – Замовник-1) за допомогою електронної системи «Prozorro» проведено процедуру закупівлі «Лапароскопічна стійка гінекологічна», ідентифікатор закупівлі - UA-2017-12-12-002200-с.
- (9) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час): 12.01.2018 до 16:00.
- (10) Строк поставки товарів: по 31 грудня 2018 року.
- (11) Очікувана вартість закупівлі - 5 993 558,25 (п'ять мільйонів дев'яност дев'яносто три тисячі п'ятсот п'ятдесят вісім гривень, двадцять п'ять копійок) з ПДВ.
- (12) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у Процедурі закупівлі-1 свої пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
- ТОВ «Екомед» – Тендерна пропозиція подана 11.01.2018 о 13:20;
 - ТОВ «Медвельт» – Тендерна пропозиція подана 11.01.2018 о 13:59.
- (13) Отже, ТОВ «Медвельт» та ТОВ «Екомед» завантажували свої тендерні пропозиції до системи «Prozorro» в один день.
- (14) Процедура електронних торгів розпочалася 24 січня 2018 року о 12:42 та завершилася 24 січня 2018 року о 13:03.
- (15) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни для участі у **Процедурі закупівлі-1** (див. табл. 1).

Таблиця 1

№	Назва суб'єкта господарювання	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни	Примітка
		Початкова	Кінцева		
1	ТОВ «Екомед»	5 985 322,13	5 985 322,13	0,00 %	Переможець
2	ТОВ «Медвельт»	5 993 147,04	5 993 147,04	0,00 %	

- (16) За результатами електронного аукціону переможцем визнано ТОВ «Екомед», з яким Замовник-1 уклав договір від 05.02.2018 № 105 на суму 5 985 322,13 грн. з ПДВ.

3.2. Інформація щодо Процедури закупівлі-2

- (17) Львівським державним онкологічним регіональним лікувально діагностичним центром (далі – Замовник-2) за допомогою електронної системи «Prozorro» проведено процедуру закупівлі за Лотом №1 «Голки для біопсії», ідентифікатор закупівлі - UA-2017-09-01-001303-b.
- (18) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час): 18.09.2017 до 10:00.
- (19) Строк поставки товарів: 02 жовтня 2017 року – 31 грудня 2017 року.
- (20) Очікувана вартість закупівлі - 40 500,00 (сорок тисяч п'ятсот гривень з ПДВ).
- (21) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у Процедурі закупівлі-2 свої пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
- ТОВ «Екомед» – Тендерна пропозиція подана 14.09.2017 о 10:00;
 - ТОВ «Медвельт» – Тендерна пропозиція подана 14.09.2017 о 16:44;
- (22) Отже, ТОВ «Медвельт» та ТОВ «Екомед» завантажували свої тендерні пропозиції до системи «Prozorro» в один день.
- (23) Процедура електронних торгів розпочалася 19 вересня 2017 року об 11:41 та завершилася 19 вересня 2017 року о 12:02.
- (24) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни для участі у Процедурі закупівлі-2 (див. табл. 2).

Таблиця 2

№	Назва суб'єкта господарювання	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни	Примітка
		Початкова	Кінцева		
1	ТОВ «Екомед»	37 708,94	37 708,94	0,00 %	Переможець
2	ТОВ «Медвельт»	40 495,22	40 495,22	0,00 %	

- (25) За результатами електронного аукціону переможцем визнано ТОВ «Екомед», з яким Замовник-2 уклав договір від 09.10.2017 № 78-м на суму 37 708,94 грн. з ПДВ.

4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (26) Аналіз матеріалів справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ТОВ «Медвельт» та ТОВ «Екомед» під час участі у Торгах.

4.1. Подача пропозицій з однієї IP-адреси

- (27) Відповідно до інформації, яка була надана державним підприємством «Прозорро», ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим

доступом) (далі - ДП «Прозорро») [лист від 05.11.2018 № 206/3291/03, вх. № 60-01/3888 від 12.11.2018], Відділенням встановлено, що ТОВ «Екомед» та ТОВ «Медвельт» подавали свої пропозиції для участі у Торгах з електронного майданчика «Держзакупівлі.Онлайн», власник - товариство з обмеженою відповідальністю «Держзакупівлі.Онлайн», ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом), (далі - ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн»). Також ДП «Прозорро» повідомило, що в системі логування відсутня інформація про IP-адреси з яких Відповідачі під час участі в Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2 входили в аукціон.

- (28) За інформацією, яка була надана ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» (лист від 26.11.2018 № 261118-6, вх. № 60-01/4124 від 03.12.2018) ТОВ «Екомед» та ТОВ «Медвельт» у Процедурі закупівлі-1 завантажували свої тендерні пропозиції з IP адреси **IP-адреса 1**, у Процедурі закупівлі-2 з IP-адрес: **IP-адреса 2** (ТОВ «Медвельт») та **IP-адреса 3** (ТОВ «Екомед»).
- (29) Відповідно до даних з мережі Інтернет (RIPE Database), послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою **IP-адреса 1** надаються товариством з обмеженою відповідальністю «Інтер-Телеком», ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом) (далі – ТОВ «Інтер-Телеком»).
- (30) ТОВ «Інтер-Телеком» листом від 04.03.2019 № 58 (вх. № 60-01/927 від 13.03.2019) повідомило, що протягом другого півріччя 2017 року - першого півріччя 2018 року послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою **IP-адреса 1** надавались ТОВ «Екомед» згідно із договором про надання телекомунікаційних послуг від 23.11.2015 № 23-11-15/2Ц за адресою: (інформація з обмеженим доступом) (фактична адреса місцезнаходження ТОВ «Екомед» відповідно до листа товариства від 20.03.2019 №75 [вх. № 60-01/1055 від 21.03.2019] (далі – Лист № 60-01/1055)).
- (31) Відповідно до даних з мережі Інтернет (RIPE Database), послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресами **IP-адреса 2** та **IP-адреса 3** надаються публічним акціонерним товариством «Укртелеком», ідентифікаційний код (інформація з обмеженим доступом) (далі – ПАТ «Укртелеком»).
- (32) ПАТ «Укртелеком» листом від 04.03.2019. № 58 (вх. № 60-01/927 від 13.03.2019) повідомило, що протягом 2017 року та першого півріччя 2018 року послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою **IP-адреса 3** надавались Особі 3, місце надання послуг: (інформація з обмеженим доступом).
- (33) Щодо IP-адреси **IP-адреса 2** ПАТ «Укртелеком» повідомило, що 14.09.2019 о 16:44:07 (дата подання ТОВ «Медвельт» власної тендерної пропозиції з метою участі в Процедурі закупівлі-2) сесії за даною IP не було зафіксовано.
- (34) Отже, ТОВ «Екомед» та ТОВ «Медвельт» для участі у Процедурі закупівлі-1 подавало свої тендерні пропозиції, з однієї IP-адреси, що належить ТОВ «Екомед».

4.2. Використання однакової IP-адреси для податкового звітування

- (35) Відповідно до інформації, наданої головним управлінням ДФС в м. Києві (лист від 05.04.2019 № 8682/9/26-15-08-06-19, вх. № 60-01/1696 від 08.05.2019), ТОВ «Екомед» та ТОВ «Медвельт» протягом 2017 року та першого півріччя 2018 року, у тому числі під час участі у Торгах, подавали звітність в електронній формі з однакових IP-адрес, а саме: **IP-адреса 4**, **IP-адреса 5**, **IP-адреса 6**.
- (36) Відповідно до даних з мережі Інтернет (RIPE Database), послуги з доступу до мережі Інтернет з використанням IP-адрес **IP-адреса 4**, **IP-адреса 5**, **IP-адреса 6** належать до діапазону IP-адрес, виділених товариству з обмеженою відповідальністю «ВОЛЯ-Кабель», ідентифікаційний код особи (інформація з обмеженим доступом) (далі – ТОВ «ВОЛЯ-Кабель»).
- (37) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «ВОЛЯ-Кабель» листом від 29.05.2019 №332/вк (вх. № 60-01/2091 від 03.06.2019) послуги хостингу серверів дата-центру за IP-адресою **IP-адреса 4** отримує третя особа – приватне підприємство «Веб лайф» ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом).
- (38) При цьому Відповідачі у своїх листах повідомили, що протягом 2017 - 2018 років не звертались до сторонніх організацій для ведення бухгалтерського обліку та фінансової звітності.
- (39) Отже, Відповідачі протягом 2017 року та першого півріччя 2018 року самостійно звітували до органів Державної фіскальної служби України, з однакових IP-адрес, послуги доступу до мережі Інтернет за однією з яких надавались третій особі.

4.3. Використання однакової IP-адреси для здійснення платежів через систему інтернет-банкінгу

- (40) За результатами аналізу інформації, наданої АТ «Укрсоцбанк» листом від 27.05.2019 № 04.6-21/69-25 (вх. № 60-01/430кі від 30.05.2019 року), АТ «Кредобанк» листом від 27.05.2019 № 52-4133 бт/19 (вх. № 60-01/438кі від 31.05.2019 року), АТ «Приватбанк» листом від 13.06.2019 № Е.30.0.0.0/4-116056 БТ (вх. № 60-01/488кі від 21.06.2019 року), АТ «Укрсиббанк» листом від 30.05.2019 № 13-2-03/839БТ (вх. № 60-01/449кі від 03.06.2019 року) (інформація з обмеженим доступом).
- (41) Поповнення особистих гаманців електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» для участі у Торгах здійснювалось:
- ТОВ «Екомед» - (інформація з обмеженим доступом).
 - ТОВ «Медвельт» - (інформація з обмеженим доступом).
- (42) Відділенням встановлено, що послуги доступу до мережі Інтернет з IP-адреси **IP-адреса 7** надає провайдер товариство з обмеженою відповідальністю «Космонова», ідентифікаційний код особи (інформація з обмеженим доступом) (далі – ТОВ «Космонова»).

- (43) ТОВ «Космонова» листом від 26.09.2019 № 340/09 (вх. № 60-01/3532 від 03.10.2019) повідомило, що послуги за ІР адресою **ІР-адреса 7** надаються ТОВ «Екомед» (інформація з обмеженим доступом).
- (44) Отже, протягом 2017 року та першого півріччя 2018 року Відповідачі здійснювали керування власними рахунками відкритими у різних банківських установах, та оплачували послуги електронного автоматизованого майданчика, в тому числі у період проведення Торгів, з однієї ІР-адреси, яка належать ТОВ «Екомед», що не може бути випадковим збігом обставин та свідчить про обмін інформацією між Відповідачами, а це в свою чергу є свідченням того, що ТОВ «Екомед» та ТОВ «Медвельт» узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у Торгах.

4.4. Наявність спільних працівників

- (45) Головне управління Пенсійного Фонду України в м. Києві листом від 08.11.2018 № 108125/06 (вх. № 60-01/342кі від 14.11.2018) повідомило, що Особа 1, Особа 2 одночасно перебували в трудових відносинах з Відповідачами протягом 2017 року та першого півріччя 2018 року.
- (46) ТОВ «Екомед» Листом № 60-01/1055 повідомило, що Особа 1 обіймала посаду бухгалтера, Особа 2 працював кур'єром.
- (47) ТОВ «Медвельт» листом від 13.12.2019 № 60 (вх. № 60-01/4456 від 13.12.2019) (далі – Лист № 60-01/4456) повідомило, що Особа 1 обіймала посаду головного бухгалтера, Особа 2 працює на посаді менеджер-експедитор.
- (48) Відповідно до національного класифікатора України «Класифікатор професій» ДК 003:2010, затвердженого наказом Держспоживстандарту України від 28.07.2010 № 327 (зі змінами), посада «Головний бухгалтер» належать до професійної групи «Керівники фінансових, бухгалтерських, економічних, юридичних та адміністративних підрозділів та інші керівники» (код КП 1231).
- (49) Крім того, за результатами інформації, наданої листом Головного управління ДФС в м. Києві від 05.04.2019 № 8682/9/26-15-08-06-19 (вх. № 60-01/1696 від 08.05.2019) Відділенням встановлено, що Особа 1, Особа 2, Особа 3, Особа 4, Особа 5, Особа 6, Особа 7, Особа 8, Особа 9, протягом 2017 року та першого півріччя 2018 року, в тому числі у період проведення Торгів одночасно перебували в трудових відносинах та отримували заробітну плату/доходи в ТОВ «Екомед» та ТОВ «Медвельт».
- (50) Необхідно зауважити, що одночасне перебування декількох або багатьох працівників у трудових відносинах з різними суб'єктами господарювання передбачає необхідність погодження між суб'єктами господарювання, в яких працюють відповідні працівники, графіку чи черговості виконуваної роботи.
- (51) Такий погоджений розподіл роботи між суб'єктами господарювання можливий за умови, що вони не конкурують між собою, а господарську діяльність ведуть скоординовано з метою досягнення спільних результатів.
- (52) Отже, наявність трудових відносин зумовлює виникнення, певних прав та обов'язків спільних працівників. Крім того, такі відносини свідчать про те, що

зокрема Особа 1, яка одночасно обіймала посаду бухгалтера у ТОВ «Екомед» та головного бухгалтера у ТОВ «Медвельт» була обізнана стосовно, зокрема, господарської діяльності та фінансової спроможності ТОВ «Екомед» та ТОВ «Медвельт», що свідчить про наявність умов для обміну інформацією між ними, у тому числі щодо участі в Процедурі закупівлі.

- (53) Слід також зауважити, що в умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позиціонують себе як конкуренти по відношенню один до одного, будуть уникати ситуацій щодо наявності спільних працівників, оскільки такі працівники за матеріальні або інші вигоди можуть вдатись до збирання інформації, в тому числі комерційної таємниці, розголошення якої може завдати шкоду суб'єкту господарювання або надасть неправомірні переваги в конкуренції суб'єкту господарювання, в інтересах якого ця інформація збиралась.

4.5. Наявність господарських відносин

- (54) Відповідно до інформації, наданої на вимогу голови Відділення від 25.02.2019 № 60-02/1113 ТОВ «Екомед» листом № 60-01/1055, Відділенням встановлено, що між ТОВ «Екомед» та ТОВ «Медвельт» у період з 01.10.2017 до 01.04.2018 та під час проведення Торгів існували господарські відносини, що підтверджується договорами, актами надання послуг, видатковими накладними, документами про оплату, а саме:

- ТОВ «Медвельт» надавало ТОВ «Екомед» послуги (інформація з обмеженим доступом);
- ТОВ «Екомед» постачало ТОВ «Медвельт» товари (інформація з обмеженим доступом);
- ТОВ «Медвельт» постачало ТОВ «Екомед» товари (інформація з обмеженим доступом).

- (55) Відповідно до видаткових накладних у період з 01.10.2017 до 01.04.2018 ТОВ «Екомед» та ТОВ «Медвельт» постачали один одному товари медичного призначення (інформація з обмеженим доступом).
- (56) У ТОВ «Екомед» відповідно до розшифровки статті балансу «Дебіторська заборгованість за товари роботи послуги» станом на кінець другого півріччя 2017 року обліковується дебіторська заборгованість ТОВ «Медвельт» за поставлені товари, роботи, послуги на загальну суму (інформація з обмеженим доступом).
- (57) У ТОВ «Медвельт» відповідно до розшифровки статті балансу «Кредиторська заборгованість за товари роботи послуги» станом на кінець другого півріччя 2017 року обліковується кредиторська заборгованість ТОВ «Екомед» за поставлені товари роботи послуги на загальну суму (інформація з обмеженим доступом).
- (58) Тобто між вказаними суб'єктами господарювання, зокрема у період проведення Процедури закупівлі-1 та Процедури закупівлі-2 існували сталі господарські відносини.

- (59) Наявність господарських відносин між Відповідачами, враховуючи їх системність та обсяг, а також інші докази, встановлені в ході розгляду Справи, свідчать про узгодженість поведінки ТОВ «Медвельт» та ТОВ «Екомед» під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі-1, Процедурі закупівлі-2.

4.6. Синхронність дій Відповідачів у часі

- (60) ТОВ «Медвельт» та ТОВ «Екомед» свої тендерні пропозиції подавали до системи «Prozorro» в один день: по Процедурі закупівлі-1 документи завантажено 11.01.2018 та по Процедурі закупівлі-2 завантажено документи 14.09.2017.

- (61) Відповідно до вимог Тендерної документації Процедури закупівлі-1 забезпечення тендерної пропозиції надається учасником у вигляді банківської гарантії.

- (62) На виконання вказаної вимоги, Відповідачі у складі своїх тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі-1 надали банківські гарантії, видані публічним акціонерним товариством «Банк інвестицій та заощаджень» (далі – ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень» або Банк) (далі разом – Гарантії), а саме:

- банківська гарантія від (інформація з обмеженим доступом) (ТОВ «Екомед»);
- банківська гарантія від (інформація з обмеженим доступом) (ТОВ «Медвельт»).

Згідно з інформацією, наданою Банком листом від 09.04.2019 № 05-1/2/2096-бт (вх. № 60-01/253кі від 15.04.2019), для отримання банківських гарантії до банку звертались та отримували директор ТОВ «Медвельт» Особа 10 та директор ТОВ «Екомед» Особа 11 із заявами:

- заява ТОВ «Медвельт» від (інформація з обмеженим доступом);
- заява ТОВ «Екомед» від (інформація з обмеженим доступом).

- (63) Отже Відповідачі за умови відсутності відкритих рахунків у ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень», в один день звернулись до Банку із відповідними заявами про отримання гарантії, які отримали в один день.

- (64) Тендерною документацією у Процедурі закупівлі-1 передбачено, що учасник повинен розмістити всі документи, передбачені тендерною документацією, до кінцевого строку подання тендерних пропозицій.

- (65) Таким чином, Відповідачі мали достатній ресурс часу з моменту опублікування оголошення про проведення Процедури закупівлі-1 (12.12.2017) до кінцевого строку подання тендерних пропозицій (12.01.2018) щоб отримати зазначені Гарантії самостійно, в різний проміжок часу та у різних фінансових установах.

- (66) Наведені обставини свідчать про те, що під час підготовки пропозицій між Відповідачами відбувався обмін інформацією, що в свою чергу свідчить про спільну (узгоджену) поведінку Відповідачів під час підготовки документів та участі у Торгах.

4.7. Однакові властивості електронних файлів

- (67) Відповідно до вимог Тендерної документації Торгів, учасникам необхідно було подати всі документи, які створюються та подаються з урахуванням вимог Закону України «Про електронні документи та електронний документообіг».
- (68) У Процедурі закупівлі-1 файли кваліфікаційних частин Відповідачів мають спільну особливість у назвах, а саме однакові закінчення назв файлів «_Частина1», «_Частина1», «_Частина2», «_Частина3», «_Частина4», «_Частина5», «_Частина6», де відповідно збережена однакова нумерація та відсутній пробіл між словом «Частина» на порядковим номером документа.
- (69) Вказані файли з технічними описами створені ТОВ «Медвельт» та ТОВ «ЕКОМЕД» послідовно в один день (02.12.2017), у близький проміжок часу та мають ідентичні властивості цих файлів (див. табл. 3):

Таблиця 3

Учасник	Файл (назва)	Створено	Відредаговано	Програма	Виробник PDF
ТОВ ЕКОМЕД	Відповідність технічним вимогам_Частина1	02.12.2017 о 14:05	11.01.2018 о 13:11	Adobe Acrobat Pro 11.0.0	Adobe Acrobat Pro 11.0.0
	Відповідність технічним вимогам Частина2	02.12.2017 о 14:05	02.12.2017 о 14:05	Adobe Acrobat Pro 11.0.0	Adobe Acrobat Pro 11.0.0
	Відповідність технічним вимогам Частина3	02.12.2017 о 14:05	02.12.2017 о 14:05	Adobe Acrobat Pro 11.0.0	Adobe Acrobat Pro 11.0.0
	Відповідність технічним вимогам Частина4	02.12.2017 о 14:05	02.12.2017 о 14:05	Adobe Acrobat Pro 11.0.0	Adobe Acrobat Pro 11.0.0
	Відповідність технічним вимогам Частина5	02.12.2017 о 14:05	02.12.2017 о 14:05	Adobe Acrobat Pro 11.0.0	Adobe Acrobat Pro 11.0.0
	Відповідність технічним вимогам Частина6	02.12.2017 о 14:05	02.12.2017 о 14:05	Adobe Acrobat Pro 11.0.0	Adobe Acrobat Pro 11.0.0
ТОВ МЕДВЕЛЬТ	Документи на підтвердження технічним вимогам Частина1	02.12.2017 о 15:55	02.12.2017 о 15:55	Adobe Acrobat Pro 11.0.0	Adobe Acrobat Pro 11.0.0
	Документи на підтвердження технічним вимогам Частина2	02.12.2017 о 15:55	02.12.2017 о 15:55	Adobe Acrobat Pro 11.0.0	Adobe Acrobat Pro 11.0.0
	Документи на підтвердження технічним вимогам Частина3	02.12.2017 о 15:55	02.12.2017 о 15:55	Adobe Acrobat Pro 11.0.0	Adobe Acrobat Pro 11.0.0
	Документи на підтвердження технічним вимогам Частина4	02.12.2017 о 15:55	02.12.2017 о 15:55	Adobe Acrobat Pro 11.0.0	Adobe Acrobat Pro 11.0.0
	Документи на підтвердження технічним вимогам Частина5	02.12.2017 о 15:55	02.12.2017 о 15:55	Adobe Acrobat Pro 11.0.0	Adobe Acrobat Pro 11.0.0
	Документи на підтвердження технічним вимогам Частина6	02.12.2017 о 15:55	02.12.2017 о 15:55	Adobe Acrobat Pro 11.0.0	Adobe Acrobat Pro 11.0.0

- (70) По Процедурі закупівлі-2 файли, що містяться у тендерних пропозиціях, створені послідовно в один день, у близький проміжок часу та мають ідентичні властивості цих файлів (див. табл. 4):

Таблиця 4

Учасник	Файл (назва)	Створено	Відредаговано	Програма	Виробник PDF
ТОВ ЕКОМЕД	Документи кваліфікаційної частини ТОВ ЕКОМЕД	13.09.2017 о 10:18	13.09.2017 о 10:18	pdftk 2.02 - www.pdftk.com	itext-paulo-155 (itextpdf.sf.net-lowagie.com)
	Тендерна пропозиція ТОВ ЕКОМЕД	13.09.2017 о 10:18	13.09.2017 о 11:00	Canon	
	Документи технічної частини ТОВ ЕКОМЕД	13.09.2017 о 14:30	13.09.2017 о 14:30	pdftk 2.02 - www.pdftk.com	itext-paulo-155 (itextpdf.sf.net-lowagie.com)
	Документи переможця (1)	28.09.2017 о 11:46	28.09.2017 о 11:46	pdftk 2.02 - www.pdftk.com	itext-paulo-155 (itextpdf.sf.net-lowagie.com)
ТОВ МЕДВЕЛЬТ	документи що підтверджують повноваження посадової особи	07.09.2017 о 11:34	13.09.2017 о 11:47	pdftk 2.02 - www.pdftk.com	itext-paulo-155 (itextpdf.sf.net-lowagie.com)

					lowagie.com)
	Лист-згода на обробку пресоціальних даних	07.09.2017 о 12:10	13.09.2017 о 11:48	Canon	
	Гарантійний лист щодо захисту довкілля (1)	07.09.2017 о 12:10	13.09.2017 о 11:47	Canon	
	Лист-авторизація від Виробника	13.09.2017 о 14:23	13.09.2017 о 14:23	pdftk 2.02 - www.pdftk.com	itext-paulo-155 (itextpdf.sf.net-lowagie.com)
	Довідка про відсутність підстав згідно ст 17 Закону	13.09.2017 о 14:59	13.09.2017 о 15:10	Canon	
	Відповідність медико-технічним вимогам	13.09.2017 о 15:05	13.09.2017 о 15:13	Canon	
	Лист-згода з проектом договору	13.09.2017 о 15:02	13.09.2017 о 15:12	Canon	
	Відповідність кваліфікаційним критеріям згідно ст 16 Закону	13.09.2017 о 15:14	13.09.2017 о 15:14	pdftk 2.02 - www.pdftk.com	itext-paulo-155 (itextpdf.sf.net-lowagie.com)
	Тендерна пропозиція (3)	14.09.2017 о 9:43	14.09.2017 о 9:49	Canon	

- (71) Як вбачається з наведеного, файли, які завантажені ТОВ «Медвельт» та ТОВ «Екомед» у складі тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі-1 було створено протягом одного дня (02.12.2017), за допомогою одного програмного забезпечення (Adobe Acrobat Pro 11.0.0). При цьому, частина файлів, які були завантажені Відповідачами у складі власних тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі-2 також було створено протягом одного дня (13.09.2017) і за допомогою одного програмного забезпечення (Canon, pdftk 2.02 - www.pdftk.com).
- (72) Такі схожості в оформленні документів, які входять до складу пропозицій ТОВ «Медвельт» та ТОВ «Екомед» у Торгах, свідчать про те, що між Відповідачами відбувався обмін інформацією, зокрема в електронній формі, а це у свою чергу є свідченням того, що під час підготовки тендерних пропозицій для участі у Торгах ТОВ «Медвельт» і ТОВ «Екомед» діяли узгоджено.

5. Кваліфікація порушення Учасниками конкурентного законодавства

- (73) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка ТОВ «Медвельт» та ТОВ «Екомед» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (74) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладанні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднаних рішень в якій-небудь формі, створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореними суб'єктами господарювання.
- (75) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленними цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (76) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у

координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосереднього проведення конкурсу (поділ лотів тощо).

(77) Установлені факти у своїй сукупності, а саме:

- подання пропозицій у Процедурі закупівлі - 1 з однієї IP-адреси, яка належить ТОВ «Екомед»;
 - використання Відповідачами однакових IP-адрес для податкового звітування, одна з яких була надана в користування третій особі під час участі в Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2;
 - використання Відповідачами однакової IP-адреси для керування власними банківськими рахунками, яка належить ТОВ «Екомед» під час участі в Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2;
 - використання Відповідачами однакової IP-адреси для оплати послуг електронного майданчика, яка належить ТОВ «Екомед» під час участі в Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2;
 - наявність спільних працівників в тому числі на керівній посаді під час участі в Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2;
 - наявність між Відповідачами господарських відносин під час участі в Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2;
 - не зниження Відповідачами власних цінових пропозицій під час участі в Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2;
 - синхронність дій Відповідачів у часі під час завантаження власних тендерних пропозицій з метою участі в Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2, а також під час подання заявок та отримання банківських гарантій за для участі в Процедурі закупівлі- 1;
 - однакові властивості електронних файлів завантажених Відповідачами під час участі в Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2,
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема про обмін між ними інформацією.

- (78) З огляду на вищезазначене, ТОВ «Медвельт» та ТОВ «Екомед» під час підготовки документів 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».
- (79) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результати проведення замовниками торгів, порушивши права замовників на отримання найбільш ефективних для них результатів, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

6. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (80) ТОВ «Медвельт» листом від 27.02.2020 № 33 (вх. № 60-01/789 від 28.02.2020) та ТОВ «Екомед» листами від 11.03.2020 № 43 (вх. № 60-01/927 від 12.02.2020) та від 21.08.2020 № 200821-01 (вх. № 60-01/1085 від 21.08.2020) надали заперечення на Подання. Як свідчать подані відповіді, вказані суб'єкти господарювання з висновками Відділення про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції не погоджуються.
- (81) **Спростування щодо наявності в обох Відповідачів спільних працівників**
- (82) ТОВ «Медвельт» у своїх запереченнях вказує, що працівники Особа 1 (бухгалтер) та Особа 2 (кур'єр) не є ключовими працівниками, не брали участь у підготовці документів для участі у Процедурах закупівель.
- (83) За інформацією ТОВ «Медвельт» те, що ці два співробітника одночасно працювали в обох Відповідачів не свідчить про узгодженість дій, а лише пояснює використання однієї IP-адреси під час роботи з банками та в інших можливих випадках в межах своїх посадових обов'язків, до яких могли бути причетні працівники ТОВ «Медвельт».
- (84) ТОВ «Екомед» у своїх запереченнях повідомляє, що висновки стосовно наявності спільних працівників є лише припущеннями, які не ґрунтуються на повному та всебічному дослідженні всіх обставин Справи.
- (85) За інформацією ТОВ «Екомед» Особа 3, Особа 4, Особа 6, Особа 7, Особа 8, Особа 9 є фізичними особами-підприємцями, які співпрацювали з ТОВ «Екомед» виключно на контрактній основі (а не на підставі трудового договору) з метою виконання робіт та надання послуг, необхідних для ведення господарської діяльності ТОВ «Екомед».
- (86) На думку ТОВ «Екомед», такі послуги жодним чином не були пов'язані з підготовкою тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівель.
- (87) Отже, як зазначає ТОВ «Екомед», Відділення хибно визначило перелік спільних працівників, а також не врахував, що контрагенти ТОВ «Екомед» не були залучені до підготовки тендерних пропозицій.
- (88) Також за інформацією ТОВ «Екомед» ні Особа 1, ні Особа 2 не були залучені до підготовки тендерних пропозицій та не брали і не беруть участь у формуванні тендерної політики ТОВ «Екомед».
- (89) Слід зауважити, що у своїх запереченнях ТОВ «Екомед» посиляється на судову практику.
- (90) Зазначені заперечення не приймаються та спростовуються наступним.
- (91) Як було встановлено Особа 1, Особа 2 одночасно перебували в трудових відносинах з Відповідачами протягом 2017 року та першого півріччя 2018 року.
- (92) Особа 1 в ТОВ «Екомед» обіймала посаду бухгалтера, Особа 2 працював кур'єром.

- (93) В ТОВ «Медвельт» Особа 1 обіймала посаду головного бухгалтера, Особа 2 працював на посаді менеджер-експедитора.
- (94) Отже, Особа 1 була обізнана про фінансову діяльність обох Відповідачів та щодо їх участі у Торгах.
- (95) Також ТОВ «Медвельт» повідомило, що наявність такого спільного працівника як Особа 2, що працював на посадах кур'єра (ТОВ «Екомед») та менеджера-експедитора (ТОВ «Медвельт») пояснює використання однієї IP-адреси під час роботи з банками та в інших можливих випадках.
- (96) Так, Особа 2, який зі слів ТОВ «Медвельт» працював в товаристві менеджером-експедитором, а в ТОВ «Екомед» кур'єром, використовував, зокрема IP-адресу, яка належала ТОВ «Екомед» під час роботи в інших можливих випадках в межах своїх посадових обов'язків, що свідчить про обізнаність Особа 2 щодо участі обох Відповідачів у Торгах, оскільки для участі в Процедурі закупівлі-1 Відповідачі завантажували свої пропозиції зі спільної IP-адреси, яка належала ТОВ «Екомед», що в свою чергу свідчить про наявність умов для обміну інформацією між ними, у тому числі щодо участі в Торгах.
- (97) Отже, зміст цих заперечень не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні.
- (98) Спростовання щодо цінових пропозицій**
- (99) *ТОВ «Екомед» у своїх запереченнях вказує, що Відділенням не був проведений системний аналіз чинників, які впливали на ціноутворення ТОВ «Екомед» та ТОВ «Медвельт» на предмет закупівлі, а також не надав жодних доказів, що запропоновані ціни були економічно не обґрунтованими або не максимально низькими для кожного з учасників.*
- (100) *ТОВ «Медвельт» в своїх запереченнях повідомляє, що гранична постачальницько-збутова надбавка яка встановлюється для виробів медичного призначення, що купувалися за рахунок коштів державного та місцевого бюджетів у розмірі 10% не дозволяла повноцінно конкурувати у процедурах закупівель.*
- (101) *ТОВ «Медвельт» вважає, що його неучасть у торгах призвела б до зриву вказаних торгів, що в свою чергу нанесло би більшої шкоди державі та громадянам, адже вони б не отримали вчасну необхідну допомогу.*
- (102) Зазначені заперечення не приймаються та спростовуються наступним.
- (103) Зазначаючи у запереченнях про не дослідження Відділенням обставин, пов'язаних із формуванням розрахунку цінових пропозицій, необґрунтованості їх зниження, тощо, Відповідачі не враховують дійсного складу порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та обставин, які підлягають дослідженню органами Комітету.

- (104) Для доведення порушення у вигляді спотворення результаті торгів не є обов'язковим аналіз цінових пропозицій учасників процедури закупівлі на предмет їх економічної обґрунтованості, оскільки доведенню підлягає обмін або намір обмінятися інформацією.
- (105) Водночас у своїх запереченнях ТОВ «Медвельт» підтверджує факт його обов'язкової участі в Торгах, що вказує на узгодженість цінової поведінки між Відповідачами та відсутністю у ТОВ «Медвельт» мети запропонувати меншу ціну з метою здобуття перемоги у Торгах.
- (106) Така поведінка Відповідачів свідчить про заздалегідь узгоджену цінову поведінку останніх до початку відповідних торгів, з огляду на що висновки, викладені в Поданні щодо цінової поведінки під час участі у Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2 у сукупності із іншими доводами та встановленими обставинами Відділенням у даній справі є ознакою вчинення порушення, передбаченого пунктом 1 статті 50 Закону «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.
- (107) У свою чергу, звертаємо увагу, що висновки, викладені у Поданні, не ґрунтуються на протиставленні договірних цін Відповідачів, з огляду на що грошова різниця пропозицій не має значення для встановлення ознак погодженості поведінки з метою координації поведінки одне одного та здобуття одним із учасників перемоги.
- (108) Спростування щодо використання одних ІР-адрес**
- (109) *ТОВ «Екомед» у своїх запереченнях зазначає, що відповідно до судової практики подання учасниками торгів тендерних пропозицій з однієї ІР-адреси не є безумовним доказом обміну інформацією при підготовці конкурсної пропозиції та відповідно погодженості конкурентної поведінки.*
- (110) *ТОВ «Екомед» повідомляє, що на дату подачі пропозиції для участі у Процедурі закупівлі-1 ТОВ «Медвельт» також орендувало приміщення за адресою за якою знаходилось ТОВ «Екомед» (інформація з обмеженим доступом).*
- (111) *На думку ТОВ «Екомед» зазначені обставини пояснюють використання ТОВ «Медвельт» тієї ж самої ІР-адреси, що й ТОВ «Екомед» під час подачі пропозицій для участі у Процедурі закупівлі-1.*
- (112) *ТОВ «Медвельт» в своїх запереченнях використання однієї ІР-адреси пояснює наявністю спільних працівників в обох Відповідачів.*
- (113) Зазначені заперечення не приймаються та спростовуються наступним.
- (114) Як було встановлено, Відповідачі для участі в Процедурі закупівлі-1 подавали свої тендерні пропозиції з однієї ІР-адреси, яка належала одному із Відповідачів.
- (115) Щодо посилань ТОВ «Екомед» на правові позиції Вищого господарського суду України та Верховного Суду, Відділення звертає увагу на позицію Верховного

Суду, викладену у постанові від 19.02.2020 у справі № 910/8399/19, відповідно до якої кожна зі справ за участю органів Антимонопольного комітету України є індивідуальною, з притаманною лише даній справі специфікою та особливостями. Доведення порушення у вигляді антиконкурентних узгоджених дій ґрунтується на сукупності обставин, які зазначені в мотивувальній частині рішення, а не на окремому поодинокому факті або обставині.

- (116) За інформацією наданою Відповідачами, ТОВ «Медвельт» під час проведення Торгів орендувало складське приміщення за адресою: (інформація з обмеженим доступом). ТОВ «Екомед» в період проведення Торгів знаходилось за адресою (інформація з обмеженим доступом).
- (117) Фактичне місцезнаходження ТОВ «Медвельт» у період проведення Торгів (інформація з обмеженим доступом). Послуги з доступу до мережі Інтернет в період проведення торгів ТОВ «Медвельт» надавало ТОВ «Мережа Ланет» за адресою: (інформація з обмеженим доступом), на підставі договору від 01.03.2017 № 101097 про надання телекомунікаційних послуг (ІР-адреси **ІР-адреса 1**; **ІР-адреса 2**).
- (118) Послуги з доступу до мережі Інтернет за ІР-адресою **ІР-адреса 1** надавались ТОВ «Інтер-Телеком» для ТОВ «Екомед», а не ТОВ «Мережа Ланет» для ТОВ «Медвельт», як зазначає останній.
- (119) Крім того, ТОВ «Медвельт» пояснює використання однієї ІР-адреси наявністю спільних працівників в обох Відповідачів, що також є свідченням узгодженої поведінки Відповідачів під час завантаження тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі-1.
- (120) Отже, заперечення Відповідачів не є підтвердними та такими, що відповідають дійсним обставинам даної справи. Водночас використання однієї ІР-адреси під час завантаження тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі-1 не може бути випадковим збігом та свідчить про обмін інформацією між Відповідачами.
- (121) Слід зауважити, що ТОВ «Екомед» не надало заперечень стосовно Висновків Відділення щодо використання обома Відповідачами одних ІР-адрес під час податкового звітування та здійснення платежів через системи інтернет-банкінгу.
- (122) **Спростовання заперечень стосовно наявності господарських відносин**
- (123) *ТОВ «Екомед» у своїх запереченнях зазначає, що ТОВ «Екомед» та ТОВ «Медвельт» здійснюють діяльність на одному ринку. Для учасників ринку, зокрема для ТОВ «Екомед», характерна певна взаємодія та наявність господарських відносин з іншими гравцями. ТОВ «Екомед» має договірні відносини з багатьма суб'єктами господарювання, а не тільки з ТОВ «Медвельт». При цьому, ТОВ «Екомед» завжди діє самостійно та не погоджує свою конкурентну поведінку з іншими гравцями.*
- (124) ТОВ «Медвельт» заперечень стосовно наявності господарських відносин між Відповідачами не надало.

- (125) Зазначені заперечення не приймаються та спростовуються наступним.
- (126) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладанні ними угод у будь-якій формі. Крім того, Особа 1 працювала на посаді бухгалтера в обох Відповідачів і була обізнана про їх фінансову діяльність.
- (127) Згідно частини першої статті 19 Господарського кодексу України суб'єкти господарювання мають право без обмежень самостійно здійснювати господарську діяльність, що не суперечить законодавству. Законодавство України не забороняє суб'єктам господарювання, що приймають участь в одній процедурі закупівлі мати господарські договірні відносини між собою.
- (128) Натомість, наявність господарських відносин зумовлює виникнення у суб'єктів господарювання, які пов'язані такими відносинами, певних прав та обов'язків.
- (129) Так, ринок постачання виробів медичного призначення у м. Києві та Україні загалом є конкурентним та характеризується широким суб'єктним складом його учасників. Натомість, з огляду на фактичні обставини цієї справи, які викладені Відділенням у Поданні, вбачається доведення при існуючих умовах наміру суб'єктів господарювання погодити (скоординувати) власну конкурентну поведінку, що є достатньою підставою для визнання вчинення Відповідачами порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 Закону «Про захист економічної конкуренції».
- (130) Отже, зміст цих заперечень не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні.
- (131) Спростовання стосовно синхронності дій у часі**
- (132) *ТОВ «Екомед» у своїх запереченнях зазначає, що звернення представника ТОВ «Медвельт» також до ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень» з метою отримання банківської гарантії не є доказом обміну інформації між Відповідачами під час проведення Процедури закупівлі-1.*
- (133) *За інформацією ТОВ «Екомед», товариство неодноразово отримувало гарантії від ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень», а оскільки кінцевим строком подання тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі-1 було 12.01.2018, то товариство завантажило документи пропозиції в передостанній день.*
- (134) ТОВ «Медвельт» заперечень стосовно синхронності дій у часі не надало.
- (135) Зазначені заперечення не приймаються та спростовуються наступним.
- (136) Тендерною документацією у Процедурі закупівлі-1 передбачено, що учасник повинен розмістити всі документи, передбачені тендерною документацією, до кінцевого строку подання тендерних пропозицій, в тому числі забезпечення тендерної пропозиції у вигляді банківської гарантії.

- (137) Таким чином, Відповідачі мали достатній ресурс часу з моменту опублікування оголошення про проведення Процедури закупівлі-1 (12.12.2017) до кінцевого строку подання тендерних пропозицій (12.01.2018) щоб отримати банківські гарантії та завантажити документи своїх тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі-1.
- (138) Водночас Відповідачі для участі у Процедурі закупівлі-1 завантажили свої тендерні пропозиції в один день (11.01.2018) та надали банківські гарантії, видані ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень», які датовані одним днем (11.01.2018), і видані на підставі заяв Відповідачів датованих також одним днем (26.12.2017).
- (139) Наведені обставини не можуть бути випадковим збігом та свідчать про обмін інформацією між Відповідачами під час підготовки документів до участі у Процедурі закупівлі-1.
- (140) Отже, зміст цих заперечень не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні.
- (141) Слід зауважити, що ТОВ «Екомед» не надало заперечень стосовно подання Відповідачами тендерних пропозицій в один день для участі у Процедурі закупівлі-2.
- (142) Спростування однакових властивостей електронних файлів**
- (143) ТОВ «Екомед» у своїх запереченнях зазначає, що використання однакового програмного забезпечення а саме: Adobe Acrobat Pro 11.0.0., pdftk2.02 та Canon для підготовки ТОВ «Екомед» та ТОВ «Медвельт» своїх тендерних пропозицій не може свідчити про обмін інформацією між Відповідачами. ТОВ «Екомед» у своїх запереченнях посилається на судову практику.
- (144) ТОВ «Екомед» зазначає, що зазначене програмне забезпечення є стандартним та поширеним в Україні для роботи з відповідними файлами.
- (145) ТОВ «Медвельт» заперечень стосовно однакових властивостей електронних файлів не надало.
- (146) Зазначені заперечення не приймаються та спростовуються наступним.
- (147) Як було встановлено, файли, які завантажені ТОВ «Медвельт» та ТОВ «Екомед» у складі тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі-1 було створено протягом одного дня (02.12.2017), за допомогою одного програмного забезпечення (Adobe Acrobat Pro 11.0.0). При цьому, частина файлів, які були завантажені Відповідачами у складі власних тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі-2 також було створено протягом одного дня (13.09.2017) і за допомогою одного програмного забезпечення (Canon, pdftk 2.02 - www.pdftk.com).
- (148) Отже, наведені обставини свідчать про те, що між Відповідачами відбувався обмін інформацією, зокрема в електронній формі, а це у свою чергу є свідченням того, що під час підготовки тендерних пропозицій для участі у Торгах ТОВ «Медвельт» і ТОВ «Екомед» діяли узгоджено.

(149) Щодо посилань ТОВ «ЕКОМЕД» на правові позиції Вищого господарського суду України та Верховного Суду, Відділення звертає увагу на позицію Верховного Суду, викладену у постанові від 19.02.2020 у справі № 910/8399/19, відповідно до якої кожна зі справ за участю органів Антимонопольного комітету України є індивідуальною, з притаманною лише даній справі специфікою та особливостями.

(150) Отже, зміст цих заперечень не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні.

7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

(151) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, та зауваженнями і запереченнями Учасника не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії ТОВ «Медвельт» та ТОВ «Екомед», які полягали у:

- поданні пропозицій у Процедурі закупівлі-1 з однієї ІР-адреси, яка належить ТОВ «Екомед»;
 - використанні Відповідачами однакових ІР-адрес для податкового звітування, одна з яких була надана в користування третій особі під час участі в Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2;
 - використанні Відповідачами однакової ІР-адреси для керування власними банківськими рахунками, яка належить ТОВ «Екомед» під час участі в Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2;
 - використанні Відповідачами однакової ІР-адреси для оплати послуг електронного майданчика, яка належить ТОВ «Екомед» під час участі в Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2;
 - наявності спільних працівників в тому числі на керівній посаді під час участі в Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2;
 - наявності між Відповідачами господарських відносин під час участі в Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2;
 - не зниженні Відповідачами власних цінових пропозицій під час участі в Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2;
 - синхронності дій Відповідачів у часі під час завантаження власних тендерних пропозицій з метою участі в Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2, а також під час подання заявок та отримання банківських гарантій за для участі в Процедурі закупівлі- 1;
 - однакових властивостей електронних файлів завантажених Відповідачами під час участі в Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2,
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2.

(152) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

8. Визначення розміру штрафів

- (153) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є зокрема антиконкурентні узгоджені дії.
- (154) Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом (частина четверта статті 6 Закону).
- (155) Відповідно до частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, передбачені 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. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (156) За інформацією, наданою ГУ ДПС в м. Києві, листом від 11.12.2023 № 39260/5/26-15-12-07-03 (вх. № 60-01/1955кі від 19.12.2023), чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік відповідно до фінансової звітності у ТОВ «Екомед» становив (інформація з обмеженим доступом), у ТОВ «Медвельт» становив (інформація з обмеженим доступом).
- (157) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що:
- узгоджені дії ТОВ «Медвельт» та ТОВ «Екомед» спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належить до категорії шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовників обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення прав замовників на придбання товарів за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів;
 - порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях ТОВ «Медвельт» та ТОВ «Екомед» виявлено Відділенням вперше.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12¹ 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 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 (із змінами та доповненнями), адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Екомед», (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом)) та товариство з обмеженою відповідальністю «Медвельт», (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом)) вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження умов участі у тендерній процедурі із закупівлі «Лапароскопічна стійка гінекологічна», яка проводилась клінічною лікарнею «Феофанія» Державного управління справами за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівель в системі – UA-2017-12-12-002200-с.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Екомед» (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом)) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Медвельт» (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом)) штраф у розмірі 230 (двісті тридцять) гривень.

4. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Екомед», (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом)) та товариство з обмеженою відповідальністю «Медвельт», (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом)) вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження умов участі у тендерній процедурі із закупівлі «Голки для біопсії» за Лотом №1, яка проводилась Львівським державним онкологічним регіональним лікувально діагностичним центром за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівель в системі – UA-2017-09-01-001303-б.

4. За порушення, зазначене в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Екомед» (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом)) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

5. За порушення, зазначене в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Медвельт»

(ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом)) штраф у розмірі 230 (двісті тридцять) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

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

Голова адміністративної колегії

О. ХМЕЛЬНИЦЬКИЙ