



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«09» жовтня 2018 року

№ 60/25-р/к

справа № 34-02/04.14

м. Київ

Про закриття провадження
у справі

Товариство з обмеженою відповідальністю "ЛабіМед", ідентифікаційний код 32711312 (далі – ТОВ "ЛабіМед") та товариство з обмеженою відповідальністю Науково виробниче підприємство "ХіМеК", ідентифікаційний код 16481527 (далі – ТОВ "НВП "ХіМеК") подали пропозиції на участь у конкурсній процедурі закупівлі препаратів фармацевтичних, інших (тест-системи, 18 найменувань), яка проводилась комунальним закладом "Черкаський обласний центр профілактики та боротьби зі СНІДом" (далі – Замовник) відповідно до оголошення № 048055, що було оприлюднене в державному офіційному друкованому виданні з питань державних закупівель 11.02.2013 № 12 (755) [далі – Процедура закупівлі].

Процедура закупівлі проводилась у період дії Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 01.06.2010 № 2289-VI, в редакції, яка була чинна на 11.02.2013.

За результатами розгляду справи № 34-02/04.14 такі дії ТОВ "ЛабіМед" та ТОВ "НВП "ХіМеК" визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі у Процедурі закупівлі, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення), розглянувши матеріали справи № 4-02/04.14 про порушення ТОВ "ЛабіМед" та ТОВ "НВП "ХіМеК" 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 Четвертого відділу досліджень і розслідувань від 24.09.2018 № 60-03/120п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Київського міського територіального відділення Антимонопольного комітету України від 04.04.2014 № 46/02-рп/к розпочато розгляд справи № 34-02/04.14 за ознаками вчинення ТОВ "ЛабіМед" та ТОВ "НВП "ХіМеК" порушення, 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) Київське міське територіальне відділення АМКУ (далі – КМТВ АМКУ) до Замовника надіслано вимогу про надання інформації від 31.12.2013 № 04/3846.

- (3) Листами від 24.09.2018 № 60-02/3222 та від 27.09.2018 № 60-02/3314 ТОВ "ЛабіМед" та ТОВ "НВП "ХіМеК" відповідно було направлено копію подання про попередні висновки у справі № 34-02/04.14.
- (4) На подання про попередні висновки ТОВ "ЛабіМед" та ТОВ "НВП "ХіМеК" не надавали своїх заперечень та зауважень.

2. Відповідачі

- (5) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:

- ТОВ "ЛабіМед" та, ідентифікаційний код юридичної особи 32711312. Адреса місцезнаходження: 03049, м. Київ, вул. Курська, буд. 10. Основним видом діяльності ТОВ «ЛабіМед» є– оптова торгівля фармацевтичними товарами (код КВЕД-2010: 46.46);

- ТОВ "НВП "ХіМеК", ідентифікаційний код юридичної особи 16481527. Адреса місцезнаходження: 03035, м. Київ, вул. Кавказька, буд. 11, кв. 4. Основним видом діяльності ТОВ "НВП "ХіМеК" є оптова торгівля фармацевтичними товарами (код КВЕД-2010: 46.46).

3. Обставини справи

- (6) Відповідно до реєстру отриманих пропозицій конкурсних торгів для участі у Процедурі закупівлі свої пропозиції надали:
1. ТОВ "ЛабіМед".
 2. ТОВ "НВП "ХіМеК".
- (7) Розкриття пропозицій Учасників відбулося 27.02.2013 о 10-30.
- (8) Відповідно до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів Учасники запропоновували наступні ціни на препарати фармацевтичні, інші (тест-системи) (див. таблицю 1).

Таблиця 1

№ з/п	Дата реєстрації Замовником пропозиції	Назва Учасника	Ціна пропозиції, грн
1	26.02.2013	ТОВ "ЛабіМед"	356 894,04
2	26.02.2013	ТОВ "НВП "ХіМеК"	339 974,16

- (9) Оцінка пропозицій Учасників здійснювалась за єдиним критерієм – ціна.
- (10) За результатом проведеної Замовником оцінки пропозицій Учасників, найбільш економічно вигідною визнана пропозиція ТОВ "НВП "ХіМеК". З ТОВ "НВП "ХіМеК" Замовник уклав договір про закупівлю товарів за державні кошти від 11.03.2013 № 166, на загальну суму 339 974,16 грн з ПДВ.
- (11) Згідно з Поданням другого відділу досліджень та розслідувань КМТВ АМКУ від 04.04.2014 № 44 (кол) про початок розгляду справи (далі – Подання про початок) підставами для початку розгляду справи № 34-02/04.14 були наступні обставини.
- (12) КМТВ АМКУ, за результатами аналізу цінових пропозицій ТОВ "ЛабіМед" та ТОВ "НВП "ХіМеК" по кожному найменуванню препаратів фармацевтичних (тест-системи), що купувались в рамках Процедури закупівлі, було встановлено, що ціни Учасників пов'язані спільною системою обчислення, а саме: ціни 14 із 18 найменувань препаратів фармацевтичних, інші (тест-системи)

ТОВ "ЛабіМед" більші за ціни ТОВ "НВП "ХіМеК" "рівно на 3,3 відсотки" (пряма мова).

- (13) Разом з тим, здійснивши порівняльний аналіз цінових пропозицій Учасників в розрізі найменувань препаратів фармацевтичних, що купувались в рамках Процедури закупівлі, Відділенням з'ясовано, що ціни Учасників відрізняються наступним чином (див. таблицю 2).

Таблиця 2

№ з/п	Назва тест-системи	Ціна, грн/од		Розмір збільшення (- зменшення) ціни ТОВ "ЛабіМед" до ціни ТОВ "НВП "ХіМеК"	
		ТОВ "ЛабіМед"	ТОВ НВП "ХіМеК"	у грн	у %
1	Тест-система імуноферментна для виявлення антитіл до вірусу імунодефіциту людини та другого типів стрипової комплектації	6,60	6,30	0,30	4,76
2	Тест-система імуноферментна для виявлення антитіл до вірусу гепатиту С стрипової комплектації	3,72	3,60	0,12	3,33
3	Тест-система імуноферментна для виявлення поверхневого антигену (HbsAg) вірусу гепатиту В стрипової комплектації	3,30	2,94	0,36	12,24
4	Тест-система імуноферментна для виявлення антитіл класів IgG та IgM до <i>Treponema pallidum</i> стрипової комплектації	4,32	4,98	-0,66	-13,25
5	Тест-система імуноферментна для виявлення антитіл класу IgM до збудника токсоплазмозу людини (<i>Toxoplasma gondii</i>) стрипової комплектації	7,56	7,32	0,24	3,28
6	Тест-система імуноферментна для кількісного аналізу та визначення авідності антитіл класу IgG до збудника токсоплазмозу людини (<i>Toxoplasma gondii</i>) стрипової комплектації	7,56	7,32	0,24	3,28
7	Тест-система імуноферментна для виявлення антитіл класу IgM до цитомегаловірусу людини стрипової комплектації	7,56	7,32	0,24	3,28
8	Тест-система імуноферментна для кількісного аналізу та визначення авідності антитіл класу IgG цитомегаловірусу людини стрипової комплектації	7,56	7,32	0,24	3,28
9	Тест-система імуноферментна для виявлення антитіл класу IgM до вірусу простого герпесу 1 і 2 типів стрипової комплектації	7,56	7,32	0,24	3,28
10	Тест-система імуноферментна для виявлення антитіл класу IgG до вірусу простого герпесу 1 і 2 типів стрипової комплектації	7,56	7,32	0,24	3,28
11	Тест-система імуноферментна для виявлення антитіл класу IgM до вірусу простого герпесу 2 типу стрипової комплектації	7,56	7,32	0,24	3,28
12	Тест-система імуноферментна для напівкількісного аналізу та визначення авідності антитіл класу IgG до вірусу простого герпесу 2 типу стрипової комплектації	7,56	7,32	0,24	3,28
13	Набір діагностичний для лінійного імуноаналізу INNO-LIA HIV I/II Score Line Immuno Assay	270,00	264,00	6,00	2,27
14	Швидкий тест для діагностики мульти - інфекції (ВІЛ, Гепатит С, Гепатит В, HbsAg, Сифіліс)	63,00	61,20	1,80	2,94
	Набір стандартних зразків сироватки для ВЛК	930,00	900,00	30,00	3,33

15	якості ІФА досліджень антитіл до ВІЛ 1				
16	Набір стандартних зразків сироватки для ВЛК якості ІФА досліджень антитіл до вірусу гепатиту С	930,00	900,00	30,00	3,33
17	Набір стандартних зразків сироватки для ВЛК якості ІФА досліджень HBs - антигену	930,00	900,00	30,00	3,33
18	Набір стандартних зразків сироватки для ВЛК якості ІФА досліджень антитіл до <i>Treronema pallidum</i>	930,00	900,00	30,00	3,33

- (14) З таблиці 2 вбачається, що ціни по 5 з 18 найменувань (рядки 2, 15, 16, 17, 18 таблиці 2) відрізняються на 3,33 %, а ціни по 8 з 18 позицій (рядки 5-12) відрізняються на 3,28 %.
- (15) Отже, Відділенням, не виявлено підтвердження того, що решта цін 14 з 18 найменувань відрізняються "рівно на 3,3 відсотки", як було зазначено у Поданні про початок.
- (16) Також, різниця цін на 3,28 % по 8 з 18 позицій не може свідчити про те, що Учасники спільно готували свої цінові пропозиції для участі у Процедурі закупівлі.
- (17) Крім того, за результатами аналізу пропозицій Учасників, Відділенням встановлено, що ТОВ "ЛабіМед" та ТОВ "НВП "ХіМеК" у складі своїх пропозицій надали, зокрема гарантійні листи від виробників та офіційних представників виробників продукції, що купувалась в рамках Процедурі закупівлі, а саме:
1. ТОВ "ЛабіМед":
 - гарантійний лист ТОВ "Іноваційно-виробнича компанія "Рамінтек", ідентифікаційний код 36555928 (далі – ТОВ "ІВК "Рамінтек") від 21.02.2013 № 06;
 - гарантійний лист ПрАТ "Науково-виробнича компанія "ДІАПРОФ-МЕД", ідентифікаційний код 24265186 (далі – ПрАТ "НВК "ДІАПРОФ-МЕД") від 19.02.2013 № 45.
 2. ТОВ "НВП "ХіМеК" - гарантійний лист ПрАТ "НВК "ДІАПРОФ-МЕД" від 14.02.2013 № 39.
- (18) Таким чином, Учасники у складі своїх пропозицій однаково надали гарантійні листи ПрАТ "НВК "ДІАПРОФ-МЕД".
- (19) Разом з тим, вказані гарантійні листи видані в різний проміжок часу та з різною реєстраційною нумерацією.
- (20) З метою збору доказів у справі, зокрема щодо з'ясування цін, які встановлювались виробниками (офіційними представниками) для Учасників, на адресу ТОВ "ІВК "Рамінтек" та ПрАТ "НВК "ДІАПРОФ-МЕД" Відділенням направлені відповідні вимоги про надання інформації.
ТОВ "ІВК "Рамінтек" листом від 23.06.2016 № 83 (вх. № 01-11-1689 від 29.06.2016) повідомило, що у 2012-2013 роках з ТОВ "ЛабіМед" договори не уклалися та ТОВ "ІВК "Рамінтек" не мало ніяких господарських відносин з ТОВ "ЛабіМед".
- (21) Враховуючи зазначене, Відділення не має можливості з'ясувати інформацію щодо цін, які встановлювались ТОВ "ІВК "Рамінтек" для ТОВ "ЛабіМед".
- (22) ПрАТ "НВК "ДІАПРОФ-МЕД" (лист від 01.04.2016 № 145, вх. Відділення № 01-11-1018 від 08.04.2016) повідомило, що протягом 2012-2013 років між ПрАТ "НВК "ДІАПРОФ-МЕД" та ТОВ "ЛабіМед" і ТОВ "НВП "ХіМеК" існували господарські відносини на підставі укладених договорів купівлі-продажу лабораторних реагентів in vitro діагностики та діагностичних препаратів.

- (23) При цьому, за наданою ПрАТ "НВК "ДІАПРОФ-МЕД" інформацією, підприємство реалізувало ТОВ "НВП "ХіМеК" 18 найменувань продукції препаратів, а ТОВ "ЛабіМед" одне найменування з тих, що купувались в рамках Процедури закупівлі.
- (24) Також, у вказаному листі ПрАТ "НВК "ДІАПРОФ-МЕД" надало, зокрема інформацію щодо середньої ціни реалізації товару (з ПДВ) для ТОВ "НВП "ХіМеК" (з урахуванням усіх знижок) на усі 18 найменувань препаратів, які пропонувались вказаним суб'єктом господарювання для участі у Процедурі закупівлі, та середню ціну реалізації товару (з ПДВ) для ТОВ "ЛабіМед" (з урахуванням усіх знижок) на одне найменування препарату («Тест-система імуноферментна для виявлення антитіл до вірусу імунодефіциту людини та другого типів стрипової комплектації»).
- (25) Отже, здійснити порівняльний аналіз цін Учасників, які були запропоновані для участі у Процедурі закупівлі та цін, які встановлювались ПрАТ "НВК "ДІАПРОФ-МЕД" для Учасників, з урахуванням всіх знижок не має можливості.
- (26) Зміст, порядок оформлення пропозицій конкурсних торгів, що подавались учасниками, визначений Документацією конкурсних торгів, яка затверджена рішенням комітету з конкурсних торгів комунального закладу "Черкаський обласний центр профілактики та боротьби зі СНІДом" від 01.02.2013, та включала в себе 6 розділів та 4 додатки (далі – Документація торгів).
- (27) Відповідно до Документації торгів Учасники повинні були надати довідку у довільній формі за підписом керівника або уповноваженої ним особи, що містить інформацію про наявність в учасника власних або орендованих складських приміщень та належним чином засвідчені копії документів, які підтверджують їх наявність (із обов'язковим зазначенням можливості дотримання певного температурного режиму у формі довідки, виданої територіальними органами державної санітарно-епідеміологічної служби або Держлікінспекції, або копії паспорта аптечного складу, за формою визначеною постановою Кабінету Міністрів України від 17.11.2004 № 1570) – у разі, якщо зберігання товару потребує дотримання температурного режиму "холодовий ланцюг".
- (28) При цьому, відповідно до вимог Документації торгів можливість забезпечення умов температурного режиму "холодовий ланцюг" підтверджується копіями санітарних паспортів на перевезення медичних препаратів або довідок довільної форми, виданих територіальними органами державної санітарно-епідеміологічної служби чи Державної інспекції з контролю якості лікарських засобів, або інструкцій з експлуатації транспортних засобів або паспортів на термоконтейнери.
- (29) На виконання зазначених вимог Документації торгів ТОВ "ЛабіМед" та ТОВ "НВП "ХіМеК" у складі своїх пропозицій надали довідки про наявність обладнання та матеріальної бази (далі – Довідки про МТБ).
- (30) У Довідках про МТБ Учасники зазначили, що орендують складські приміщення на базі медпрепаратів державного підприємства "Укрвакцина" (ідентифікаційний код 21508100) в Київській області, м. Обухів, вул. Каштанова, 66-А.
- (31) За результатами аналізу пропозицій Учасників КМТВ АМКУ встановлено, що ТОВ "ЛабіМед" та ТОВ "НВП "ХіМеК" орендували складські приміщення на базі медпрепаратів державного підприємства "Укрвакцина" (наразі ДП "Укрвакцина МОЗ України") та в підтвердження надали ідентичні копії паспортів аптечного закладу (структурного підрозділу) Аптечний склад № 1 ДП "Укрвакцина" на зберігання

лікарських засобів. Крім того, на виконання вимог Документації торгів ТОВ "ЛабіМед" та ТОВ "НВП "ХіМеК" надали копії ідентичних ліцензій серії АВ № 510085 ДП "Укрвакцина" на перевезення вантажів (лікарських засобів), що, на думку КМТВ АМКУ, свідчило про те, що під час підготовки конкурсних пропозицій та проведенні конкурсних торгів між ТОВ "ЛабіМед" та ТОВ "НВП "ХіМеК" міг відбуватися обмін інформацією.

- (32) У ході розгляду справи, на адреси Учасників були направлені вимоги голови КМТВ АМКУ про надання інформації, а саме:
- ТОВ "ЛабіМед" вимога від 23.05.2014 № 26-02/1708 (далі – Вимога № 26-02/1708);
 - ТОВ "НВП "ХіМеК" вимога від 23.05.2014 № 26-02/1707 (далі – Вимога № 26-02/1707).
-
- (33) Проаналізувавши документи та інформацію, яка була надана ТОВ "ЛабіМед" (лист від 19.04.2014 № 19-06, вх. КМТВ АМКУ № 09-8/1743 від 19.06.2014) та ТОВ "НВП "ХіМеК" (лист від 25.06.2014 № 02/2, вх. № 09-8/1819 від 27.06.2014) у відповідь на вказані вимоги, Відділенням встановлено наступне.
- (34) За інформацією, наданою ТОВ "ЛабіМед", між товариством та ДП "Укрвакцина" укладено договір від 31.01.2012 № 2/7 про надання послуг з перевезення вантажів кінцевому споживачу та зберігання товарів в складських приміщеннях на базі медпрепаратів ДП "Укрвакцина". Крім того, ТОВ "ЛабіМед" надало копію договору від 21.12.2013 № 2/70 укладеного з Державним підприємством "Укрвакцина МОЗ України" (ідентифікаційний код 21508100), предметом якого є перевезення вантажів та зберігання вантажів в складських приміщеннях на базі препаратів державного підприємства "Укрвакцина МОЗ України" в м. Обухові Київської області.
- (35) КМТВ АМКУ направлена вимога від 30.04.2015 № 26-02/1376 про надання інформації на адресу Державного підприємства "Укрвакцина МОЗ України" ідентифікаційний код 21508100 (далі – ДП "Укрвакцина МОЗ України").
- (36) ДП "Укрвакцина МОЗ України" листом від 20.05.2015 № 01.05.20-05/453 (вх. КМТВ АМКУ № 09-6/1528 від 25.05.2016) повідомило, що між ДП "Укрвакцина МОЗ України" та ТОВ "НВП "ХіМеК" укладено три договори, а з ТОВ "ЛабіМед" чотири договори, предметом яких, в тому числі є надання послуг з перевезення вантажів та їх зберігання в складських приміщеннях на базі ДП "Укрвакцина МОЗ України" за адресою: м. Обухів, вул. Каштанова, 66-А. Також, ДП "Укрвакцина МОЗ України" надані копії таких договорів, які були укладені у 2012-2013 роках, зокрема копію договору від 24.01.2012 № 2/6, який укладений з ТОВ "НВП "ХіМеК" (термін дії, з урахуванням укладання додаткової угоди від 20.12.2012 № 1 до 31.12.2013), копію договору від 01.03.2013 № 2/21, який укладений з ТОВ "ЛабіМед".
- (37) Враховуючи зазначене, наявність в пропозиціях Учасників ідентичних копій паспортів аптечного закладу (структурного підрозділу) ДП "Укрвакцина", загальною площею 2 096,8 кв. м, на зберігання лікарських засобів та копій ідентичних ліцензій на перевезення вантажів (лікарських засобів) обґрунтовується наявністю в Учасників укладених договорів з державним підприємством "Укрвакцина МОЗ України".
- (38) Отже, висновок КМТВ АМКУ про те, що надання Учасниками у складі своїх пропозицій ідентичних копій паспортів аптечного закладу та ідентичних ліцензій свідчить про обмін інформацією між ТОВ "ЛабіМед" та ТОВ "НВП "ХіМеК" не знайшло свого підтвердження.

- (39) У Поданні про початок зазначено про те, що відповідно до медико-технічних вимог Документації торгів ТОВ "ЛабіМед" та ТОВ "НВП "ХіМеК" у складі своїх пропозицій надали копії свідоцтв про державну реєстрацію виробів медичного призначення Державної інспекції з контролю якості лікарських засобів Міністерства охорони здоров'я України, яке видане приватним акціонерним товариством "НВП "Діапроф-Мед" (далі - ПрАТ "НВК "Діапроф-Мед"), а оскільки ТОВ "НВП "ХіМеК" є офіційним представником (дистриб'ютором) виробника ПрАТ "НВК "Діапроф-Мед", КМТВ АМКУ зроблено висновок, що такі обставини свідчили про те, що під час підготовки конкурсних пропозицій та проведенні конкурсних торгів між ТОВ "ЛабіМед" та ТОВ "НВП "ХіМеК" міг відбуватися обмін інформацією.
- (40) Разом з тим, у ході аналізу доказів у справі Відділенням встановлено, що між ПрАТ "НВК "ДІАПРОФ-МЕД" та ТОВ "ЛабіМед" було укладено договір купівлі-продажу від 01.06.2011 № 22, в рамках якого між вказаними суб'єктами господарювання існували господарські відносини, зокрема й у 2012-2013 роках (лист ПрАТ "НВК "ДІАПРОФ-МЕД" від 01.04.2016 № 145, вх. Відділення № 01-11-1018 від 08.04.2016).
- (41) Також, ПрАТ "НВК "ДІАПРОФ-МЕД" повідомило про наявність протягом 2012-2013 років господарських відносин з ТОВ "НВП "ХіМеК" на підставі укладених договорів купівлі-продажу від 01.09.2010 № 46/1 та від 01.04.2013 № 11.
- (42) Однією з умов поставки товару, згідно з вказаними договорами, є обов'язок продавця (ПрАТ "НВК "ДІАПРОФ-МЕД") надати разом з товаром, який купується, документи, що підтверджують його якість.
- (43) Таким чином, наявність у ТОВ "НВП "ХіМеК" та ТОВ "ЛабіМед" однакових сертифікатів про державну реєстрацію виробів медичного призначення є наслідком наявності в Учасників договірних відносин з виробником – ПрАТ "НВК "ДІАПРОФ-МЕД", а відтак не може бути свідченням того, що під час підготовки конкурсних пропозицій та проведенні Процедури закупівлі між ТОВ "ЛабіМед" та ТОВ "НВП "ХіМеК" відбувався обмін інформацією.
- (44) Згідно із Документацією торгів, учасники повинні надати у складі своїх пропозицій довідку з податкової інспекції про відсутність заборгованості по обов'язковим платежам до бюджету, дійсну на дату розкриття конкурсних пропозицій.
- (45) КМТВ АМКУ встановлено, що ТОВ "ЛабіМед" та ТОВ "НВП "ХіМеК" надали довідки, видані Державною податковою інспекцією у Солом'янському районі Головного управління Міндоходів у м. Києві (далі – ДПІ у Солом'янському районі), в один і той же день, а саме 20.02.2013, тоді як розкриття пропозицій конкурсних торгів відбулося 27.02.2013, а термін дії довідки становить 10 днів, а саме:
- ТОВ "НВП "ХіМеК" – довідка 4678/10/19-35;
 - ТОВ "ЛабіМед" – довідка № 4652/10/19-35.
- (46) За інформацією ДПІ у Солом'янському районі, наданою листом від 02.06.2014 № 8154/9/26-58-25-01-16 (вх. КМТВ АМКУ від 06.06.2014 № 09-7/1615) довідки для обох Учасників отримував Федоренко Максим Миколайович, на підставі доручень, які були видані ТОВ "ЛабіМед" та ТОВ "НВП "ХіМеК". ДПІ у Солом'янському районі надані копії зазначених доручень, в яких зазначені паспортні дані (інформація помічена ДПІ у Солом'янському районі як "інформація з обмеженим доступом").
- (47) Отже, вказані довідки видані в один день та для їх отримання Учасники залучали одну особу, що на думку КМТВ АМКУ могло свідчити про узгоджену поведінку Учасників.

- (48) На Вимогу № 26-02/1707 ТОВ "НВП "ХіМеК" надало перелік осіб, які працювали в товаристві, зокрема у 2013 році, в якому серед інших зазначено Федоренка Максима Миколайовича, який працював в 2013 році в ТОВ "НВП "ХіМеК" на посаді бухгалтера.
- (49) Також, ТОВ "НВП "ХіМеК" повідомило, що Федоренко М.М. залучався до підготовки документів, які подавались у складі пропозиції ТОВ "НВП "ХіМеК", а саме отримувал довідки в державних установах та банках.
- (50) Таким чином, можна стверджувати, що Федоренко М.М. будучи працівником ТОВ "НВП "ХіМеК" залучався до отримання довідок з податкової інспекції про відсутність заборгованості по обов'язковим платежам до бюджету обома Учасниками. Проаналізувавши копії документів, які були наданні ДПІ у Солом'янському районі, а саме: листи, з якими Учасники звертались до ДПІ у Солом'янському районі з метою отримання довідок, Відділенням встановлено, листи якими Учасники звертались до ДПІ у Солом'янському районі з метою отримання довідок мають однакову вихідну дату:
- у ТОВ "НВП "ХіМеК" – лист від 14.02.2013 № 131402-сп;
- у ТОВ "ЛабіМед" – лист від 14.02.2013 № 140213.
- (51) За результатами аналізу листів ДПІ у Солом'янському районі, які наявні у Відділенні, ознак, які б свідчили про анти конкурентні узгоджені дії учасників Торгів, не було виявлено.
- (52) Разом з тим, у своїх листах Учасники просять видати довідки для пред'явлення до МОЗ України. При чому, ТОВ "НВП "ХіМеК" просить видати довідки у кількості 5 (п'яти) одиниць, а ТОВ "ЛабіМед" у кількості 3 (трьох) одиниць.
- (53) Отже, незважаючи на те, що Учасники отримували довідки для пред'явлення до МОЗ України та в кількості трьох та п'яти одиниць, залучення Федоренка М.М. до отримання таких довідок, за відсутності інших доказів узгодження ТОВ "НВП "ХіМеК" та ТОВ "ЛабіМед" своїх дій під час участі у Процедурі закупівлі, зокрема можливості у Федоренка М.М. визначати або впливати на умови участі ТОВ "НВП "ХіМеК" та ТОВ "ЛабіМед" у Процедурі закупівлі, не може беззаперечно свідчити про вчинення ТОВ "НВП "ХіМеК" та ТОВ "ЛабіМед" антиконкурентної узгодженої поведінки, направленої на спотворення результатів торгів.
- (54) Однією з підстав для початку розгляду справи № 34-02/04.14 було те, що на виконання вимог Документації торгів, ТОВ "ЛабіМед" та ТОВ "НВП "ХіМеК" надали у складі своїх пропозицій довідки про те, що учасника не було засуджено за злочин, пов'язаний з порушенням процедури закупівлі, чи інший злочин, вчинений з корисливих мотивів, судимість з якого не знято або не погашено у встановленому законом порядку.
- (55) Під час порівняльного аналізу вказаних довідок, КМТВ АМКУ було виявлено, що довідки однакової зовнішньої форми, містять ідентичне текстове наповнення та оформлені аналогічним чином, а саме: текст довідок розташований у верхній частині аркуша. Заголовок "Довідка" розташований в центрі зі зміщенням вправо. Довідка складається з двох речень, які дослівно повторюються.
- (56) Отже, схожість довідки про те, що учасника не було засуджено за злочин, пов'язаний з порушенням процедури закупівлі, чи інший злочин, вчинений з корисливих мотивів, судимість з якого не знято або не погашено у встановленому законом порядку, може бути наслідком підготовки вказаних довідок для попередньої участі у Процедурах

закупівель.

- (57) Висновок Відділення щодо наявності в діях ТОВ "НВП "ХіМеК" та ТОВ "ЛабіМед" порушення законодавства про захист економічної конкуренції, без сукупності інших підтверджуючих доказів, не може ґрунтуватися лише на отриманні довідок з податкової інспекції про відсутність заборгованості по обов'язковим платежам до бюджету однією особою та схожості в оформленні довідки про те, що учасника не було засуджено за злочин, пов'язаний з порушенням процедури закупівлі, чи інший злочин, вчинений з корисливих мотивів, судимість з якого не знято або не погашено у встановленому законом порядку, що входила до складу пропозицій Учасників.

4. Заперечення Учасників торгів та їх спростування

- (58) Листами від 24.09.2018 № 60-02/3222 та від 27.09.2018 № 60-02/3314 ТОВ "ЛабіМед" та ТОВ "НВП "ХіМеК" відповідно було направлено копію подання про попередні висновки у справі № 34-02/04.14.

5. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (59) Враховуючи наведене, обставинами, встановленими у ході розслідування у справі, об'єктивно не можливо довести наявності в Учасників Процедури закупівлі мотивів узгодження дій під час участі у зазначених торгах, що могло б призвести до усунення конкуренції між ними.
- (60) Отже, аналіз документації з конкурсних торгів та доказів зібраних в процесі розгляду справи № 34-02/04.14 в сукупності і взаємозв'язку є не достатніми для ствердження про не забезпечення ТОВ "НВП "ХіМеК" та ТОВ "ЛабіМед" змагальності, самостійності та незалежності своїх дій (поведінки) під час підготовки та участі у досліджуваній процедурі закупівлі.
- (61) Таким чином, в ході розгляду справи № 34-02/04.14 Відділенням не виявлено повної сукупності взаємозалежних доказів, які свідчили б про антиконкурентні узгоджені дії ТОВ "НВП "ХіМеК" та ТОВ "ЛабіМед" під час підготовки та проведення процедури закупівлі препаратів фармацевтичних, інших (тест-системи, 18 найменувань), яка проводилась комунальним закладом "Черкаський обласний центр профілактики та боротьби зі СНІДом" відповідно до оголошення № 048055, що було оприлюднене в державному офіційному друкованому виданні з питань державних закупівель 11.02.2013 № 12 (755), а отже не доведено порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.
- (62) Відповідно до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо, зокрема, не доведено вчинення порушення.

У зв'язку з наведеним, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 та 49 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 у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, пунктом 36 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5,

zareestrovanih u Ministerstvi yustitsii Ukraini 6 travnya 1994 roku za № 90/299 (u redaktsii rozporядzhennya Antimonopol'nogo komitetu Ukraini vid 29 chervnya 1998 roku № 169-p) (iz zmiнами i dopovnennyami), administrativna kolegiya Kyiv's'kogo oblasnogo terytoryal'nogo viddilennya Antimonopol'nogo komitetu Ukraini,

ПОСТАНОВИЛА:

Закрити провадження у справі № 34-02/04.14:

- стосовно товариства з обмеженою відповідальністю "ЛабіМед" (ідентифікаційний код 32711312) без прийняття рішення по суті на підставі абзацу шостого статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у зв'язку з не доведенням вчинення порушення;
- стосовно товариства з обмеженою відповідальністю Науково виробниче підприємство "ХіМеК" (ідентифікаційний код 16481527) без прийняття рішення по суті на підставі абзацу шостого статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у зв'язку з не доведенням вчинення порушення.

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

Голова адміністративної колегії

О. Хмельницький

Члени колегії:

/ _____ /
(підпис)

О. Козакова

/ _____ /
(підпис)

Л. Шурховецька

/ _____ /
(підпис)

Л. Маракіна

Юридичний відділ:

/ _____ /
(підпис)

Секретар колегії

/ _____ /
(підпис)

Виконавець:

Головний спеціаліст 4 ВДР
Козир Ю.

/ _____ /
(підпис)