



## АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ РІШЕННЯ

### АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«04» грудня 2018 року

№ 60/43-р/к

справа № 57-02/05.15

м. Київ

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

Голова Київського міського територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – КМТВ АМКУ), у зв'язку із виконанням завдань, покладених на органи Антимонопольного комітету України, у межах повноважень, передбачених статтею 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», направив Товариству з обмеженою відповідальністю «Фармцентр» (надалі – ТОВ «Фармцентр», Товариство, Відповідач) вимогу від 11.11.2014 № 26-02/3736 про надання інформації та копій документів, що стосуються державних закупівель препаратів лікарських у 2012-2014 роках, а саме: оголошення № 065579 у віснику державних закупівель № 16(621) від 13.02.2012 (надалі – Торги №1); оголошення № 120862 у віснику державних закупівель №33/2 (776/2) від 25.04.2013 (надалі – Торги №2); оголошення № 138713 у віснику державних закупівель № 47 (790) від 17.06.2013 (надалі – Торги №3) (надалі – Вимога), строк - 20 календарних днів з моменту одержання Вимоги.

У встановлений Головою КМТВ АМКУ строк Товариство надало відповідь, яка містила інформацію в неповному обсязі, а саме ТОВ «Фармцентр» не надало до КМТВ АМКУ інформацію, яка була зазначена у пунктах 18-22 та 25-27.

За результатами розгляду справи № 57-02/05.15 такі дії ТОВ «Фармцентр» кваліфіковано, як порушення, передбачене пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (подання інформації в неповному обсязі у встановлений головою територіального відділення строк).

На порушника накладено штраф у розмірі 13600 грн.

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 57-02/05.15 про порушення ТОВ «Фармцентр» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (подання інформації в неповному обсязі у встановлений головою територіального відділення строк) та подання КМТВ АМКУ про попередні висновки у справі № 57-02/05.15 від 25.05.2015 №192-В,

#### **ВСТАНОВИЛА:**

#### **1. Процесуальні дії**

- (1) Органами Антимонопольного комітету України здійснюється розгляд справи

№ 57-02/05.15 про вчинення ТОВ «Фармцентр» порушення, передбаченого пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді подання інформації в неповному обсязі до КМТВ АМКУ у встановлені головою відділення строки.

- (2) Розпорядженням адміністративної колегії КМТВ АМКУ від 12.05.2015 № 65/02-рп/к (надалі – Розпорядження) було розпочато розгляд справи № 57-02/05.15 за ознаками вчинення ТОВ «Фармцентр» порушення, передбаченого пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді подання інформації в неповному обсязі Київському міському територіальному відділенню Антимонопольного комітету України на вимогу голови Відділення від 11.11.2014 № 26-02/3736 у встановлений ним строк.
- (3) Листом від 25.05.2015 № 26-02/1607 КМТВ АМКУ направлено Відповідачеві копію подання про попередні висновки у справі № 57-02/05.15 (надалі – Подання).
- (4) Листом від 10.06.2015 № 1006/15 (вх. КМТВ АМКУ від 10.06.2015 № 09-8/1755) ТОВ «Фармцентр» надало заперечення на Подання, в якому зазначило, що Товариство не визнає своєї провини та стверджує, що добросовісно подало усю запитувану інформацію у встановлений строк.
- (5) Відповідно до розпорядження Антимонопольного комітету України від 26.10.2015 № 36-рп з 03 листопада 2015 року функції КМТВ АМКУ, відповідно до Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, виконує Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення).
- (6) Листом від 28.11.2018 № 60-02/4267 Відділення повідомило ТОВ «Фармцентр» про дату та час засідання адміністративної колегії Київського міського територіального відділення Антимонопольного комітету України щодо прийняття рішення у справі № 57-02/05.15.

## **2. Відповідач**

- (7) Відповідачем у справі є Товариство з обмеженою відповідальністю «Фармцентр» (ідентифікаційний код 31112809; місцезнаходження: 02156, м. Київ, вул. Братиславська, буд. 6).
- (8) Як вбачається із відомостей щодо Відповідача, які містяться в ЄДРПОУ, основним видом його діяльності за КВЄД 21.20 є виробництво фармацевтичних препаратів і матеріалів.
- (9) Тобто, Відповідач є суб'єктом господарювання відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

## **3. Обставини справи**

- (10) Голова КМТВ АМКУ, у зв'язку з наявністю підстав вбачати в діях учасників торгів щодо закупівлі препаратів лікарських у 2012-2013 роках, зокрема ТОВ «Фармцентр», ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, направив Відповідачеві вимогу про надання інформації від 11.11.2014 № 26-02/3736 (надалі – Вимога), в якій зазначалось, що ТОВ «Фармцентр» необхідно протягом 20 календарних днів з дня її отримання подати до КМТВ АМКУ інформацію та завірені належним чином копії документів.

- (11) Одночасно у Вимозі зазначалося, що відповідно до пунктів 13, 14, 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», неподання інформації у встановлені строки, подання інформації в неповному обсязі у встановлені строки, подання недостовірної інформації територіальному відділенню Комітету визнаються порушенням законодавства про захист економічної конкуренції і тягнуть за собою відповідальність, встановлену статтею 52 цього Закону. Таким чином, Відповідач був проінформований про правові наслідки неподання інформації, подання недостовірної інформації або інформації в неповному обсязі.
- (12) Відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0100122634200, Вимогу було вручено ТОВ «Фармцентр» 13.11.2014.
- (13) Отже, останній день строку надання інформації на Вимогу припадав на 03.12.2014.
- (14) Листом від 03.12.2014 № 3-312 (вх. КМТВ АМКУ від 04.12.2014 № 09-8/3352) ТОВ «Фармцентр» звернулось до КМТВ АМКУ з проханням подовжити строк надання інформації та копій документів на Вимогу.
- (15) Листом від 09.12.2014 № 26-02/4065 КМТВ АМКУ подовжило строк виконання Вимоги до 26.12.2014 включно.
- (16) Листом від 24.12.2014 № 1-24/12 (вх. КМТВ АМКУ від 24.12.2014 № 09-8/3504) ТОВ «Фармцентр» надало відповідь на Вимогу, за результатами аналізу якої було встановлено, що Товариство подало інформацію в неповному обсязі на пункти 18, 19, 20, 21, 22, 25, 26 та 27 Вимоги.
- (17) Таким чином, Відповідач надав на Вимогу голови КМТВ АМКУ інформацію в неповному обсязі у встановлений головою КМТВ АМКУ строк.

#### **4. Кваліфікація порушення Відповідачем конкурентного законодавства**

- (18) Відповідно до частини першої статті 7, статті 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» у сфері здійснення контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції голова територіального відділення Комітету має повноваження розглядати заяви і справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та проводити розслідування за цими заявами і справами; при розгляді заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, проведенні перевірки та в інших передбачених законом випадках вимагати від суб'єктів господарювання, об'єднань, органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно – господарського управління та контролю, їх посадових осіб і працівників, інших фізичних та юридичних осіб інформацію, в тому числі з обмеженим доступом.
- (19) Відповідно до статті 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» голова територіального відділення Комітету має право при розгляді заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, проведенні перевірки та в інших передбачених законом випадках вимагати від суб'єктів господарювання, об'єднань, органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно – господарського управління та контролю, їх посадових осіб і працівників, інших фізичних та юридичних осіб інформацію, в тому числі з обмеженим доступом.
- (20) Положеннями статей 22 та 22<sup>1</sup> Закону України «Про Антимонопольний комітет України» передбачено, що вимоги голови територіального відділення Комітету є

обов'язковими для виконання у визначений ним строк; суб'єкти господарювання, об'єднання, органи влади, органи місцевого самоврядування, органи адміністративно – господарського управління та контролю, інші юридичні особи, їх структурні підрозділи, філії, представництва, їх посадові особи та працівники, фізичні особи зобов'язані на вимогу голови територіального відділення Комітету подавати документи, предмети чи інші носії інформації, пояснення, іншу інформацію, в тому числі з обмеженим доступом та банківську таємницю, необхідну для виконання відділенням завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції.

- (21) Відповідно до пункту 14 Закону України «Про захист економічної конкуренції» подання інформації в неповному обсязі територіальному відділенню Комітету у встановлені головою територіального відділення строки є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (22) Отже, подання інформації ТОВ «Фармцентр» в неповному обсязі територіальному відділенню Антимонопольного комітету України на вимогу голови КМТВ АМКУ від 11.11.2014 № 26-02/3736 в установлений ним строк є порушенням, передбаченим пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції»

## **5. Заперечення Відповідача та їх спростування**

- (23) На подання з попередніми висновками у справі № 57-02/05.15 Відповідач листом від 10.06.2015 № 1006/15 (вх. КМТВ АМКУ від 10.06.2015 № 09-8/1755) повідомив, що не погоджується з висновками КМТВ АМКУ, викладеними у поданні (надалі – Заперечення).
- (24) У своєму Запереченні Товариство повідомило, що не приймало участі у Торгах №2. Відділенням ця інформація була перевірена та врахована. Таким чином, ТОВ «Фармцентр» приймало участь у Торгах № 1 та у Торгах № 3 (надалі – Торги). При цьому, враховуючи відсутність відповідей по двом іншим торгам, в яких ТОВ «Фармцентр» брало участь, інформація про не участь в одній з трьох процедур торгів не є обґрунтуванням подання інформації в неповному обсязі у встановлені головою Відділення строки та не спростовує загальних висновків у справі, викладених в Поданні.
- (25) Так, на пункт 18 Вимоги ТОВ «Фармцентр» необхідно було надати інформацію щодо рівня роздрібних та оптових цін Товариства на лікарські препарати, які були предметом закупівлі у Торгах, а також відповідні підтвердні документи. ТОВ «Фармцентр» повідомило, що така інформація не надається, оскільки під час здійснення господарської діяльності Товариство використовує реєстр оптово-відпускних цін.  
Зазначені заперечення не можуть бути прийнятими Відділенням до уваги та спростовуються тим, що реєстр оптово-відпускних цін на лікарські засоби, затверджений постановою Кабінету Міністрів України від 02.07.2014 № 240 «Про референтне ціноутворення на лікарські засоби та вироби медичного призначення, що закуповуються за кошти державного та місцевих бюджетів» та наказом Міністерства охорони здоров'я України від 18.08.2014 № 574 «Про затвердження Положення про реєстр оптово-відпускних цін на лікарські засоби і вироби медичного призначення, порядок внесення до нього змін та форм декларації зміни оптово-відпускної ціни на лікарський засіб та виріб медичного призначення», зареєстрований у Міністерстві юстиції України 09 вересня 2014 року за № 1097/25874, містить лише відомості про задекларовану власником реєстраційного посвідчення на лікарський засіб або свідоцтва про державну

реєстрацію виробу медичного призначення, або особою, якою складена декларація про відповідність, або уповноваженою ними особою зміну оптово-відпускної ціни на лікарський засіб або виріб медичного призначення та не містить інформацію про рівень роздрібних та оптових цін на лікарські препарати, які встановлювались саме ТОВ «Фармцентр».

- (26) Відповідно до пункту 19 Вимоги ТОВ «Фармцентр» необхідно було надати калькуляцію цін (у т.ч. вказати граничні постачальницько-збутові надбавки та граничні торговельні (роздрібні) надбавки) Товариства на лікарські препарати, які були предметом закупівлі у Торгах. До кожної витратної калькуляції необхідно було надати вичерпне обґрунтування.

ТОВ «Фармцентр» зазначило, що калькуляції цін (у т.ч. граничні постачальницько-збутові надбавки та граничні торговельні (роздрібні) надбавки) Товариства на лікарські препарати розраховувались відповідно до порядку формування цін на лікарські засоби, затвердженого постановами Кабінету Міністрів України від 17.10.2008 № 955 та від 25.03.2009 № 333.

Заперечення не береться до уваги, оскільки постанови Кабінету Міністрів України №955 та №333, на які посилалось Товариство, не містять цін на лікарські засоби, тим паче ті, що встановлювались ТОВ «Фармцентр» під час участі в Торгах. Слід зазначити, що у Вимозі конкретизувалась необхідність надання відповідної калькуляції ціни саме *вашого* підприємства, тому посилання на нормативно – правові акти не обґрунтовує підстав ненадання інформації щодо цін ТОВ «Фармцентр».

- (27) На пункт 20 Вимоги ТОВ «Фармцентр» необхідно було надати відомості про всіх суб'єктів господарювання, яким протягом лютого-березня 2012 року та квітня-липня 2013 року Товариство реалізовувало лікарські препарати, які були предметом закупівлі у Торгах. У відповіді на Вимогу ТОВ «Фармцентр» зазначило: *«п. 20 – інформація відсутня»* (мова оригіналу). У Запереченні Товариство пояснило свою відповідь тим, що підприємство у зазначений період не реалізувало замовнику лікарські препарати, які були предметом закупівлі у Торгах. При цьому Відповідач не надав інформацію в запропонованій Відділенням табличній формі.

Заперечення не береться до уваги, оскільки на пункт 20 Вимоги необхідно було надати відомості про **всіх** суб'єктів господарювання, яким протягом лютого та березня 2012 року та квітня – липня 2013 року Товариство реалізувало препарати лікарські, що були предметом закупівлі у зазначених в Вимозі Торгах. Інформацію необхідно було надати відповідно до таблиці, одна з колонок якої повинна містити інформацію про реквізити договорів (дата, номер). Тобто, з табличної форми зрозуміло, що необхідно вказати кожного суб'єкта господарювання, з якими Товариством укладалися договори щодо реалізації лікарських препаратів, які були предметом закупівлі у Торгах. Отже, наведена у Вимозі таблична форма деталізована та спростовує заперечення Відповідача про незрозумілість питання Вимоги.

- (28) Згідно з пунктом 21 Вимоги ТОВ «Фармцентр» необхідно було надати відомості про всіх суб'єктів господарювання, які протягом 2012-2013 років реалізували Товариству лікарські препарати, які були предметом закупівлі у Торгах. У відповідь на Вимогу ТОВ «Фармцентр» зазначило: *«п. 21 – інформація відсутня»* (мова оригіналу). У своєму Запереченні Товариство зазначило, що підприємству у зазначений період інші суб'єкти господарювання не реалізували лікарські препарати, які були предметом закупівлі у Торгах у зв'язку з тим, що Товариство не стало переможцем у зазначених Торгах.

Так само, як і в пункті під № 20 Вимоги, з табличної форми зрозуміло, яка саме інформація запитувалось у ТОВ «Фармцентр». Однак, тільки після надсилання копії Подання, КМТВ АМКУ отримало інформацію щодо суб'єктів господарювання, зазначених в пункті 21 Вимоги. Слід відмітити, що Відповідач мав можливість звернутись до КМТВ АМКУ за роз'ясненням щодо трактування питання Вимоги, чого Товариство у свою чергу не зробило. Тому, такі заперечення не можуть бути прийнятими до уваги.

- (29) На пункт 22 Вимоги ТОВ «Фармцентр» необхідно було надати інформацію щодо укладених Товариством з виробниками лікарських засобів у 2012-2013 роках дилерських, дистриб'юторських або інших угод на поставку лікарських препаратів, які були предметом закупівлі у Торгах (окремо по кожному виду). Так само, як і на пункти 20 та 21, у відповідь на Вимогу ТОВ «Фармцентр» зазначило: *«п. 22 – інформація відсутня»* (мова оригіналу). Пояснення Товариства в Запереченнях, що під відповіддю ТОВ «Фармцентр» мало на увазі не укладання зазначених угод, не спростовує факт неповної відповіді. Тому, Відділення не приймає таке заперечення до уваги.
- (30) Відповідно до пункту 25 Вимоги ТОВ «Фармцентр» необхідно було надати інформацію щодо наявності у 2012-2013 роках цивільно-правових відносин між Товариством та замовниками Торгів, зокрема щодо укладення договорів (угод, контрактів тощо). У відповіді на Вимогу Товариство зазначило *«п. 25 – інформація відсутня»* (мова оригіналу), пояснюючи у Запереченнях це тим, що під цією відповіддю Відповідач мав на увазі, що за зазначений період цивільно-правові відносини між Товариством та замовником Торгів не укладались, тому що ТОВ «Фармцентр» не стало переможцем в Торгах. Слід зазначити, що цивільно-правові відносини між ТОВ «Фармцентр» та замовником Торгів могли виникнути незалежно від перемоги чи програшу першого. Крім того, відповіді на питання вимоги повинні бути відкритими та зрозумілими. З відповіді «інформація відсутня» неможливо дійти висновку, що Відповідач мав на увазі відсутність цивільно – правових відносин між ним та замовником Торгів. З огляду на це, Відділення не приймає до уваги заперечення.
- (31) У відповідь на пункти 26-27 Вимоги ТОВ «Фармцентр» також зазначило: *«інформація відсутня»* (мова оригіналу), обґрунтовуючи у Запереченнях це так само, як і пункт №25, а саме, що Відповідач під відповіддю «інформація відсутня» мав на увазі відсутність системи знижок, які надавалися Товариством або Товариству, в зв'язку з тим, що ТОВ «Фармцентр» не стало переможцем в Торгах. Крім того, відповіді на питання вимоги повинні бути відкритими та зрозумілими. З відповіді «інформація відсутня» неможливо дійти висновку, що Відповідач мав на увазі відсутність системи знижок, які надавалися Товариством або Товариству, тому заперечення не беруться до уваги.
- (32) Слід зазначити, що звернень чи клопотань від ТОВ «Фармцентр» щодо надання роз'яснень стосовно поставлених у Вимозі питань до КМТВ АМКУ не надходило.

## **6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення у справі**

- (33) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а запереченнями та поясненнями Відповідача не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідача, які полягали у поданні інформації в неповному обсязі до КМТВ АМКУ у встановлені головою відділення строки, становлять порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді подання інформації в неповному обсязі територіальному відділенню Антимонопольного комітету України у встановлені головою територіального відділення строки.
- (34) Відповідно до статті 51 Закону, порушення законодавства про захист економічної конкуренції тягне за собою відповідальність, встановлену законом.

## **7. Визначення розміру штрафу**

- (35) Відповідно до абзацу четвертого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушення, передбачене пунктом 14 статті 50 цього Закону, тягне за собою накладання штрафу у розмірі до одного відсотка доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.
- (36) Дохід (виручка) ТОВ «Фармцентр» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2017 рік становить 47 905 915 (сорок сім мільйонів дев'яцот п'ять тисяч дев'яцот п'ятнадцять) гривень.
- (37) Під час визначення розміру штрафу адміністративною колегією Відділення було враховано, що порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку ТОВ «Фармцентр» Відділенням виявлено вперше.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7, 12<sup>1</sup> та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Київського територіального відділення Антимонопольного комітету України

## ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ТОВ «Фармцентр» (ідентифікаційний код 31112809; місцезнаходження: 02156, м. Київ, вул. Братиславська, буд. 6) вчинило порушення, передбачене пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді подання інформації в неповному обсязі територіальному відділенню Антимонопольного комітету України на вимогу голови територіального відділення Антимонопольного комітету України від 11.11.2014 № 26-02/3736 у встановлений ним строк.
2. За порушення, визначене в пункті 1 резолютивної частини рішення, накладати на ТОВ «Фармцентр» штраф у розмірі 13600 гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладення штрафу.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документ, що підтверджує сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржено до господарського суду міста Києва у двомісячний строк з дня одержання рішення.

**Голова адміністративної колегії –  
голова відділення:**

**О. Хмельницький**