



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЧЕРКАСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**

**РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

16.07.2019

м. Черкаси

№ 73/8-р/к

Справа № 03-22-07/18

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» та фізична особа-підприємець Гладушка Віталій Валерійович подали тендерні пропозиції для участі в торгах на закупівлю медичних матеріалів – «Шприци, канюлі, катетери, зонди, пристрої для внутрішньовенного введення інфузійних розчинів та крові» (номер процедури закупівлі UA-2017-09-18-000865-а), проведених комунальним закладом «Третя Черкаська міська лікарня швидкої медичної допомоги» Черкаської міської ради.

При цьому товариство з обмеженою відповідальністю «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» та фізична особа-підприємець Гладушка Віталій Валерійович узгодили свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 03-22-07/18 такі дії товариства з обмеженою відповідальністю «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» та фізичної особи-підприємця Гладушки Віталія Валерійовича визнано порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушника - товариство з обмеженою відповідальністю «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» накладено штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) грн.

Стосовно фізичної особи-підприємця Гладушки Віталія Валерійовича розгляд справи закрито у зв'язку з припиненням підприємницької діяльності.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» зазначеного порушення є підставою для відмови цьому суб'єкту господарювання в участі в інших процедурах закупівлі та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Черкаського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 03-22-07/18 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» та фізичною особою-підприємцем Гладушкою Віталієм Валерійовичем законодавства про захист економічної конкуренції та подання з попередніми висновками Першого відділу досліджень і розслідувань від 04.06.2019 №73-03/50-03п,

ВСТАНОВИЛА:

- (1) Адміністративною колегією Черкаського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України розглянуто справу № 03-22-07/18, розпочату за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» та фізичною особою-підприємцем Гладушкою Віталієм Валерійовичем 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 на закупівлю:

- медичних матеріалів – «Шприци, канюлі, катетери, зонди, пристрої для внутрішньовенного введення інфузійних розчинів та крові» (номер процедури закупівлі UA-2017-09-18-000865-a), проведеної комунальним закладом «Третя Черкаська міська лікарня швидкої медичної допомоги» Черкаської міської ради.

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Черкаського обласного територіального відділення від 06.08.2018 № 73/5-рп/к розпочато розгляд справи № 03-22-07/18 у зв'язку з наявністю в діях товариства з обмеженою відповідальністю «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» та фізичної особи-підприємця Гладушки Віталія Валерійовича ознак 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 під час підготовки та участі у процедурі закупівлі медичних матеріалів – «Шприци, канюлі, катетери, зонди, пристрої для внутрішньовенного введення інфузійних розчинів та крові» (номер процедури закупівлі UA-2017-09-18-000865-a), проведеної за допомогою веб – порталу «Prozorro» комунальним закладом «Третя Черкаська міська лікарня швидкої медичної допомоги» Черкаської міської ради.
- (3) Листами територіального відділення від 07.08.2018 № 73-02/792-03 та № 73-02/791-03 товариству з обмеженою відповідальністю «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» та фізичній особі-підприємцю Гладушці Віталію Валерійовичу було направлено копії розпорядження адміністративної колегії територіального відділення від 06.08.2018 № 73/5-рп/к «Про початок розгляду справи».
- (4) Однак, лист від 07.08.2018 № 73-02/791-03, що направлявся фізичній особі – підприємцю Гладушці Віталію Валерійовичу повернувся 09.10.2018 до територіального відділення - «за закінченням терміну зберігання».
- (5) Відповідно до частини першої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у зв'язку з неможливістю вручення фізичній особі-підприємцю Гладушці Віталію Валерійовичу розпорядження за адресою реєстрації, вказаною в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських організацій, територіальне відділення оприлюднило інформацію про прийняте розпорядження у газеті «ЗОРЯ» (м. Дніпро) від 14.11.2018 № 46 (21977).
- (6) Відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань на запит територіального відділення від 16.01.2019 № 1004872865 встановлено, що стосовно ФОП Гладушки Віталія Валерійовича внесено запис від 28.11.2018 № 2 223 006 0006 014963 про припинення підприємницької діяльності фізичної особи-підприємця.

- (7) Листом територіального відділення від 04.06.2019 № 73-02/897-03 товариству з обмеженою відповідальністю «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» було направлено копію подання з попередніми висновками від 04.06.2019 № 73-03/50-03п у справі № 03-22-07/18.
- (8) На подання з попередніми висновками від 04.06.2019 № 73-03/50-03п у справі № 03-22-07/18 Відповідачем територіальному відділенню пояснень та заперечень не надано.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (9) Відповідачами у Справі (далі – Відповідачі) є такі суб'єкти господарювання:
- (10) товариство з обмеженою відповідальністю «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» (вул. Возз'єднання, 25, офіс 7, м. Дніпро, 49064, ідентифікаційний код юридичної особи 39190161) (далі – ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ», Товариство). ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» є юридичною особою відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, номер запису 1 224 102 0000 068836 від 22.04.2014. Згідно з витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» є оптова торгівля фармацевтичними товарами (КВЕД 46.46);
- (11) фізична особа – підприємець Гладушка Віталій Валерійович (проспект Свободи, 66, кв. 67, м. Кам'янське, 51934, ідентифікаційний номер фізичної особи - платника податків 3091501813, номер запису про проведення державної реєстрації фізичної особи-підприємця 2 223 000 0000 014963 від 10.09.2009) (далі – ФОП Гладушка В.В.). Згідно з витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ФОП Гладушки В.В. є оптова торгівля фармацевтичними товарами (КВЕД 46.46);
- (12) Виходячи з наведеного, ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» та ФОП Гладушка В.В. у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», є суб'єктами господарювання.

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

3.1. ТОРГИ

- (13) Комунальним закладом «Третя Черкаська міська лікарня швидкої медичної допомоги» Черкаської міської ради (вул. Самійла Кішки, 210, м. Черкаси, 18028) (далі – Замовник), відповідно до вимог Закону України «Про публічні закупівлі», у вересні - жовтні 2017 року проведено відкриті торги на закупівлю медичних матеріалів – «Шприци, канюлі, катетери, зонди, пристрої для внутрішньовенного введення інфузійних розчинів та крові) (ДК 021:2015: 33140000-3 – Медичні матеріали) за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro» (далі – Торги).
- (14) Оголошення про проведення Торгів було розміщено на веб – порталі Уповноваженого органу з питань закупівель (prozorro.gov.ua) 18 вересня 2017 року о 17:05 за номером UA- 2017-09-18-000865-а.
- (15) Очікувана вартість Торгів –365 000,00 (триста шістьдесят п'ять тисяч) грн 00 коп.
- (16) Кінцевий термін подання тендерних пропозицій (дата і час): 05.10.2017 до 00:00.

3.2. Тендерні пропозиції учасників.

- (17) Згідно з інформацією, розміщеною на веб - порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, свої тендерні пропозиції по Торгах надали такі учасники:
- ФОП Гладушка В.В., цінова пропозиція – 363 366,00 (триста шістдесят три тисячі триста шістдесят шість) грн 00 коп.;
 - ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ», цінова пропозиція – 267 356,00 (двісті шістдесят сім тисяч триста п'ятдесят шість) грн 00 коп.;
 - товариство з обмеженою відповідальністю «ДУАМЕД» (далі – ТОВ «ДУАМЕД»), цінова пропозиція – 324 931,18 (триста двадцять чотири тисячі дев'ятсот тридцять одна) грн 18 коп.;
 - товариство з обмеженою відповідальністю «БАДМ-Б» (далі – ТОВ «БАДМ-Б»), цінова пропозиція – 340 199,00 (триста сорок тисяч сто дев'яносто дев'ять) грн 00 коп.
- (18) Аукціон щодо визначення переможця Торгів відбувся 05.10.2017 о 12:58.
- (19) Розкриття тендерних пропозицій відбулось 05.10.2017.

3.3. Результати торгів

- (20) Відповідно до протоколу про прийняття рішення Уповноваженою особою від 09.10.2017 № 37, оприлюдненого на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, тендерну пропозицію ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» відхилено згідно зі статтею 30 Закону України «Про публічні закупівлі» (тендерна пропозиція подана учасником процедури закупівлі, який є пов'язаною особою з іншими учасниками процедури закупівлі стаття 17, частина сьома статті 28 Закону).
- (21) Відповідно до протоколу про прийняття рішення Уповноваженою особою від 09.10.2017 № 39, оприлюдненого на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель тендерну пропозицію ФОП Галушки В.В. відхилено згідно зі статтею 30 Закону України «Про публічні закупівлі» (тендерна пропозиція подана учасником процедури закупівлі, який є пов'язаною особою з іншими учасниками процедури закупівлі стаття 17, частина сьома статті 28 Закону).
- (22) Відповідно до протоколу про прийняття рішення Уповноваженою особою від 09.10.2017 № 38, оприлюдненого на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, тендерні пропозиції ТОВ «ДУАМЕД» та ТОВ «БАДМ-Б», відхилено згідно зі статтею 30 Закону України «Про публічні закупівлі» (тендерна пропозиція не відповідає умовам тендерної документації).

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (23) Аналіз матеріалів Торгів, а також інформації та матеріалів, отриманих у ході розгляду Справи, засвідчив, що ФОП Гладушка В.В. та ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» узгодили між собою умови участі у Торгах з метою забезпечення перемоги одному з них, що підтверджується наступним.

4.1 ІНФОРМАЦІЯ ПРО ВЗАЄМОЗВ'ЯЗОК ВІДПОВІДАЧІВ

4.1.1 Пов'язаність Відповідачів, що сприяє обміну інформацією між ними.

- (24) Згідно відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань та Статуту ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» єдиним засновником, кінцевим бенефіціарним власником Товариства є громадянин України Гладушка Віталій Валерійович (проспект Свободи (Леніна), 66, кв. 67, м. Кам'янське (Дніпродзержинськ), 51934).

- (25) За інформацією наданою ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» (лист від 13.08.2018 № 01) з квітня 2014 року до липня 2017 року, єдиним підписантом та керівником ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» був Гладушка Віталій Валерійович. 04.07.2017 відбулася зміна керівника, що підтверджується записом в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців. Підписантом та керівником ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» став Зенькович Максим Михайлович. Згідно протоколу загальних зборів учасників ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» № 04/07/17 за пропозицією Гладушки Віталія Валерійовича його було звільнено з посади директора Товариства та призначено на посаду керівника Зеньковича Максима Михайловича (протокол підписаний одноособово єдиним учасником Товариства Гладушкою В.В.).
- (26) Також Гладушка Віталій Валерійович є фізичною особою-підприємцем відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, номер запису 22230000000014963 від 10.09.2009.
- (27) Згідно з абзацом четвертим статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» пов'язаними особами є юридичні особи та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено здійснюють господарську діяльність, у тому числі спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єктів господарювання.
- (28) Спільне володіння суб'єктами господарювання передбачає єдність їх інтересів, що впливає на їхню індивідуальну поведінку, тобто такі суб'єкти господарювання забезпечують змагальності між собою шляхом надання найкращої пропозиції.
- (29) Відповідно до визначення статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» тендер (торги) – здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, встановленими цим Законом (крім переговорної процедури Закупівлі).
- (30) Статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що економічна конкуренція (конкуренція) – змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибрати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку.
- (31) Отже, участь у торгах суб'єктів господарювання – учасників, які є пов'язаними особами, вказує на відсутність змагання в торгах, оскільки справжність змагання під час участі в торгах забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях учасників. Зокрема, учасники повинні формувати пропозиції самостійно (незалежно від інших учасників). Враховуючи зазначене, під час участі в торгах пропозиції повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам умови, зокрема щодо ціни.
- (32) Через єдність інтересів суб'єкти господарювання - пов'язані особи не можуть повноцінно конкурувати між собою, а отже, відповідно дії таких суб'єктів господарювання щодо спільної участі в торгах є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які можуть призвести до усунення конкуренції.
- (33) Таким чином, ФОП Гладушка В.В. та ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» є пов'язаними особами у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та мають можливість погоджувати свої дії і здійснювати обмін інформацією щодо їх господарської діяльності, у тому числі щодо участі у Торгах.

4.1.2. Використання Відповідачами однакових засобів зв'язку.

- (34) Згідно з частиною 1 статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі», тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель. Документ з тендерною пропозицією подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки у разі їх встановлення замовником) інформація від учасника про його відповідність кваліфікаційним критеріям, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації. Документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям, та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.
- (35) Розміщення, отримання і передання інформації та документів під час проведення процедур закупівель, користування сервісами з автоматичним обміном інформацією забезпечує авторизований майданчик – авторизована Уповноваженим органом (Мінекономрозвитку) інформаційно-телекомунікаційна система, яка є частиною електронної системи закупівель.
- (36) Державне підприємство «ПРОЗОПРО» листом від 07.06.2018 № 206/1620/03 повідомило, що Відповідачі цінкові пропозиції для участі в Торгах подавали з авторизованого електронного майданчика: - zakupki.prom.ua. (Товариства з обмеженою відповідальністю «ЗАКУПКИ. ПРОМ.УА» (далі – ТОВ «ЗАКУПКИ. ПРОМ.УА»)).
- (37) ТОВ «ЗАКУПКИ. ПРОМ.УА» листом від 27.07.2018 № 557/07 надало реєстраційні дані учасників Торгів (див. таблиця 1)

Таблиця 1

Учасники	Телефон, контактна особа	e-mail, логін
ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ»	+380670057603 Світлана Яценко	e.ivanova@vgmedical.com.ua
ФОП Гладушка В.В.	+380670057603 Світлана Яценко	e.ivanova@vgmedical.com.ua

- (38) Таким чином, при здійсненні реєстрації на електронному авторизованому майданчику zakupki.prom.ua Відповідачами вказано один і той же номер телефону, одну і ту ж контактну особу, та одну і ту ж електронну адресу, які використовувалися ними для входу на майданчик.
- (39) При цьому слід зазначити, що за інформацією ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» (лист від 13.08.2018 № 01) згідно угоди про надання послуг рухомого (мобільного зв'язку) від 12.01.2017 № 7085636 Товариство користується номером телефону +380670057603. При здійсненні господарської діяльності використовує електронну адресу: e.ivanova@vgmedical.com.ua.
- (40) Фактична адреса за якою здійснює діяльність ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ»: проспект Сергія Нігояна, 62, офіс 107, м. Дніпро.
- (41) Відповідно до наданої ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» інформації реєстрація на електронному майданчику для участі у Торгах здійснювалась засновником Товариства Гладушкою Віталієм Валерійовичем на його службовому комп'ютері НР за місцем фактичного ведення діяльності (проспект Сергія Нігояна, 62, офіс 107, м. Дніпро).

- (42) Таким чином ФОП Гладушка В. В. під час участі у Торгах використовував телефон, поштову скриньку, які фактично належали та використовувались у господарській діяльності ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ», яке виступало його конкурентом у Торгах, що підтверджує пов'язаність ФОП Гладушки В. В. та ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» та обумовлює єдність їх інтересів.

4.1.3. Завантаження Відповідачами тендерних пропозицій з одних і тих же IP адрес.

- (43) Також ТОВ «ЗАКУПКИ. ПРОМ. УА» наддало інформацію про IP - адреси з яких було здійснено дії, пов'язані з подачею заявок на участь у Торгах (див. таблиця 2).

Таблиця 2

Назва учасника	№ процедури закупівлі	IP адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено учасником
ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ»	UA-2017-09-18-000865-a	195.24.145.142	28.09.2017	16:47	Створення пропозиції
		195.24.145.142	28.09.2017	17:11	Внесення змін
ФОП Гладушка В.В.		195.24.145.142	28.09.2017	17:04	Створення пропозиції
		195.24.145.142	28.09.2017	17:10	Внесення змін

- (44) Отже, ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» та ФОП Гладушка В.В. подавали свої тендерні пропозиції для участі в Торгах з однієї IP -адреси, в один день та з незначною різницею в часі, а саме 1-17 хв.
- (45) Згідно з інформацією сайту «2 IP.UA», IP- адреса **195.24.145.142** належить провайдеру товариству з обмеженою відповідальністю НВП «Трайфл» (далі – ТОВ НВП «Трайфл»).
- (46) За інформацією ТОВ НВП «Трайфл» (лист від 07.03.2019 №07.03) IP-адреса **195.24.145.142** Відповідачам у користування не надавалися, а надана в користування ДП ПСЗ «Промспецзв'язок».
- (47) За інформацією ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» згідно укладеного між ДП ПСЗ «Промспецзв'язок» (Оператор) та ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» (Споживач) договору від 18.08.2014 № 418 про надання телекомунікаційних послуг Оператор надає Споживачу послугу доступу до мережі Інтернет.
- (48) Отже IP-адреса **195.24.145.142** використовувалась у зазначені дати та час ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ».
- (49) Таким чином той факт, що тендерні пропозиції ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» та ФОП Гладушки В.В., які виступають конкурентами у Торгах завантажувались ФОП Гладушкою В. В. з IP-адреси **195.24.145.142**, яка надана в користування ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» свідчить про те, що у період підготовки та участі у Торгах Відповідачі діяли спільно, узгоджуючи свої дії та були обізнані щодо цінкових пропозицій один одного.

4.1.4. Наявність господарських відносин між Відповідачами.

- (50) За результатами аналізу інформації, отриманої у ході розгляду справи, територіальним відділенням встановлено, що між Відповідачами протягом 2017 року та I півріччя 2018 року існували тісні господарські відносини, а саме: здійснювались перерахування коштів один одному з товари медичного призначення та їх повернення.
- (51) Проаналізувавши інформацію, надану АТ Комерційний банк «Приватбанк» (лист від 19.09.2018 № Е.30.0.0.0/4-647788 БТ) про рух коштів по банківських рахунках

ФОП Гладушки В.В. та ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» територіальним відділенням було встановлено, що протягом 2017 року та I півріччя 2018 року:

- на рахунок [REDACTED] ФОП Гладушки В.В. надійшло коштів від ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» [REDACTED] та ФОП Гладушкою В.В. було перераховано кошти ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» [REDACTED];
[REDACTED] на рахунок [REDACTED] ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» надійшло коштів від ФОП Гладушки В.В. [REDACTED] та ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» було перераховано кошти ФОП Гладушці В.В. [REDACTED]

- (52) Таким чином, ФОП Гладушка В. В. та ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» були пов'язані господарськими відносинами. Відповідачі були обізнані з діяльністю один одного та мали можливість доступу та обміну інформацією між ними щодо господарської діяльності, у тому числі щодо участі в Торгах.

4.1.5. Схожість в оформленні документів учасників, наданих у тендерних пропозиціях.

- (53) Аналіз пропозицій поданих Відповідачами по вищезазначеній процедурі відкритих торгів свідчить про наявність узгодженої поведінки між ФОП Гладушкою В. В. та ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» під час їх участі у торгах.
- (54) Відповідно до вимог тендерної документації Замовника процедури відкритих торгів Відповідачі повинні були надати тендерну пропозицію в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм. Тендерна документація Замовника не містила зразку тендерної пропозиції. Тому Учасники повинні були готувати її самостійно.
- (55) Однак Відповідачами надано тендерні пропозиції у вигляді таблиці, яка має 6 стовпців з однаковими назвами: «№», «Найменування товару», «Одиниця виміру», «Кіль-ть одиниць», «Ціна», «Сума». При цьому у назві третього стовпця таблиці Учасниками однаково здійснено перенос слова кількість (кіль-ть).
- (56) Крім того, Відповідачі у другому стовпці таблиці зазначили найменування товару одних і тих же виробників та однакових торгових марок.
- (57) Також Відповідачами у складі тендерних пропозицій було надано відомості про учасника у вигляді довідок. Зазначені довідки Відповідачами надано у вигляді таблиць, які є візуально схожими за своїм оформленням. Так, зазначені таблиці мають однакову назву «Відомості про учасника» та стовпці без заголовків, які містять ідентичну інформацію (юридичну та фактичну адресу, керівництво, телефон для контактів, номер розрахункового рахунку тощо).
- (58) Крім того, у зазначених довідках вказано один і той же номер телефону для контактів + 380670057603.
- (59) При цьому, форма надання такої інформації тендерною документацією Замовника по Торгах не передбачена.
- (60) Слід зазначити, що тендерна документація, надана іншими учасниками Торгів: ТОВ «ДУАМЕД» (код ЄДРПОУ 37181129), ТОВ «БАДМ-Б» (код ЄДРПОУ 39273420) не є подібною за оформленням.
- (61) Отже, така схожість в оформленні зазначених вище документів свідчить про узгоджену поведінку та спільну підготовку Відповідачів до участі в Торгах.

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (62) Територіальним відділенням встановлено, що поведінка ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» та ФОП Гладушки В.В. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).
- (63) 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'єднанням 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 новоствореним суб'єктом господарювання
- (64) 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, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (65) 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 безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів, тощо).
- (66) Як свідчать матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, участь ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» та ФОП Гладушки В.В. у Торгах є домовленістю, внаслідок якої усунуто конкуренцію між ними, що свідчить про їх незацікавленість у забезпеченні об'єктивності процедури обрання Замовником переможця у зв'язку з попередньою обізнаністю щодо результатів торгів.
- (67) Внаслідок такої взаємодії, конкуренцію між Учасниками було усунуто, чим було спотворено результати Торгів, оскільки саме здійснення конкурентного відбору учасників є необхідною умовою визначення переможця торгів.
- (68) Держава та суспільство загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракти на закупівлю товарів або послуг з учасником, який запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає вимогам тендеру.
- (69) Отже, встановлені у справі № 03-22-07/18 обставини у їх сукупності свідчать про те, що ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» та ФОП Гладушка В.В. на всіх стадіях підготовки та подачі пропозицій конкурсних торгів для участі у Торгах були обізнані щодо участі кожного із них у Торгах, що підтверджується, зокрема, наступним:
- пов'язаністю відносинами контролю (Гладушка В. В. єдиний засновник ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ»);
 - використанням одних і тих же засобів зв'язку, електронної поштової скриньки;
 - поданням Відповідачами пропозицій з однієї ІР адреси;
 - наявністю сталих господарських відносин у вигляді взаємних розрахунків;
 - схожістю в оформленні документів у тендерних пропозиціях Відповідачів під час участі у Торгах, що не може бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, та свідчить про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки до участі та участі в торгах, зокрема про обмін інформацією між ними.

- (70) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації та участі в торгах на закупівлю медичних матеріалів: «Шприци, канюлі, катетери, зонди, пристрої для внутрішньовенного введення інфузійних розчинів та крові» (номер процедури закупівлі UA-2017-09-18-000865-а), проведених комунальним закладом «Третя Черкаська міська лікарня швидкої медичної допомоги» Черкаської міської ради діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі в конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (71) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже, спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (72) На подання з попередніми висновками у Справі, яке було надіслано ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ», Відповідач пояснень та заперечень не надав.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ У СПРАВІ

- (73) Отже, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок адміністративної колегії Черкаського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, про те, що дії Відповідачів, які полягали у:
- пов'язаності відносинами контролю (Гладушка В. В. єдиний засновник ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ»);
 - використанні одних і тих же засобів зв'язку, електронної поштової скриньки;
 - поданні Відповідачами пропозицій з однієї IP-адреси;
 - наявності сталих господарських відносин у вигляді взаємних розрахунків;
 - схожості в оформленні документів у тендерних пропозиціях Відповідачів під час участі у Торгах є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів.
- (74) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів 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

- (75) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, у 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.
- (76) Відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань на запит територіального відділення від 16.01.2019 № 1004872865 стосовно ФОП Гладушки Віталія Валерійовича на 16.01.2019 внесено запис від 28.11.2018 №2 223 006 0006 014963 про припинення підприємницької діяльності фізичною особою-підприємцем.

- (77) Відповідно до копії форми 2 «Звіт про фінансові результати» за 2018 рік чистий доход від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» становив 39 052 000 (тридцять дев'ять мільйонів п'ятдесят дві тисячі) гривень.

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12¹ 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482, зі змінами і доповненнями, та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 №169-р) (із змінами), адміністративна колегія Черкаського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» (м. Дніпро, 49064, ідентифікаційний код юридичної особи 39190161) та фізична особа-підприємець Гладушка Віталій Валерійович (м. Кам'янське, 51934, ідентифікаційний номер фізичної особи - платника податків 3091501813) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6, Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю медичних матеріалів – «Шприци, канюлі, катетери, зонди, пристрої для внутрішньовенного введення інфузійних розчинів та крові» (номер процедури закупівлі UA-2017-09-18-000865-а), проведеної комунальним закладом «Третя Черкаська міська лікарня швидкої медичної допомоги» Черкаської міської ради.

2. Закрити провадження справи стосовно фізичної особи - підприємця Гладушки Віталія Валерійовича.

3. За порушення, зазначене у пункті 1 цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ВІДЖИ МЕДІКАЛ» штраф у розмірі 68000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

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

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу необхідно надіслати до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржено до господарського суду в двомісячний строк з дня його одержання.

Голова колегії,
голова Відділення

Ю. С. Чемич