



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

12 квітня 2019 року

м. Хмельницький

№ 12 -р/к

справа №02-06/20-18

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення штрафу

Фізична особа – підприємець Міщанюк Олександр Сергійович (08298, Київська обл., м. Ірпінь, смт. Коцюбинське, вул. Пономарьова, б. 2Б, кв. 26, ідентифікаційний код 2675002694) та товариство з обмеженою відповідальністю «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» (04070, м. Київ, вул. Петра Сагайдачного, б. 12-А, ідентифікаційний код – 38392512) взяли участь у відкритих торгах (UA-2016-08-11-000768-b) щодо закупівлі: «1 комп. 32.50.13-35.00 - Ендоскопи для медичних цілей – Бронхофіброскоп; ДК 021:2015: 33168000-5 — Ендоскопічні та ендохірургічні інструменти; ДК 016:2010: 32.50.1 — Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні», які проводились у серпні 2016 року Волочиською центральною районною лікарнею (ідентифікаційний код 02004195, 31200, Україна, Хмельницька обл., Волочиськ, вул. Незалежності, 68) (надалі – Замовник).

Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України було встановлено, що відповідачі узгоджували свою поведінку під час участі у торгах, що, зокрема, підтверджується наступним: подачею документів у Тендерних пропозиціях однакових за змістом, оформленням; не прийняття участі в аукціоні; синхронністю дій у часі при поданні Тендерних пропозицій; наявністю спільних господарських відносин; поданням Тендерних пропозицій з однієї IP-адреси; використанням одних IP- адрес під час здійснення своєї фінансово-господарської діяльності та інші.

За результатами розгляду справи № 02-06/20-18 такі дії товариства з обмеженою відповідальністю «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» та фізичної особи – підприємця Міщанюка Олександра Сергійовича визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції»

На порушників накладено штрафні санкції:

- товариство з обмеженою відповідальністю «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» 24 000,00 (двадцять чотири тисячі) гривень;
- фізична особа – підприємець Міщанюк Олександр Сергійович 24 000,00 (двадцять чотири тисячі) гривень;

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», притягнення відповідачів до відповідальності за зазначене порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах публічних закупівель та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років.

Адміністративна колегія Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 02-06/20-18 про порушення фізичною особою – підприємцем Міщанюком Олександром Сергійовичем та товариством з обмеженою відповідальністю «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та подання з попередніми висновками у справі №02-06/20-18 від 26 березня 2019 року №72-03/19-п Відділу досліджень та розслідувань Відділення, за участі фізичної особи – підприємця Міщанюка Олександр Сергійович,

ВСТАНОВИЛА:

Процесуальні дії

- (1) Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) здійснено державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері публічних закупівель у Хмельницькій області.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 18 червня 2018 року №25-рп/к розпочато розгляд справи №02-06/20-18 відносно фізичної особи – підприємця Міщанюка Олександра Сергійовича (08298, Київська обл., м. Ірпінь, смт. Коцюбинське, вул. Пономарьова, б. 2Б, кв. 26, ідентифікаційний код 2675002694), товариства з обмеженою відповідальністю «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» (04070, м. Київ, вул. Петра Сагайдачного, б. 12-А, ідентифікаційний код – 38392512), за дії, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі в торгах (UA-2016-08-11-000768-b) щодо закупівлі: «1 комп. 32.50.13-35.00 - Ендоскопи для медичних цілей – Бронхофіброскоп; ДК 021:2015: 33168000-5 — Ендоскопічні та ендохірургічні інструменти; ДК 016:2010: 32.50.1 — Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні», які проводились у серпні 2016 року Волочиською центральною районною лікарнею (ідентифікаційний код 02004195, 31200, Україна, Хмельницька обл., Волочиськ, вул. Незалежності, 68) (надалі – Замовник) та містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене 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.
- (3) На адресу товариства з обмеженою відповідальністю «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» були направлені вимоги про надання інформації від 22 червня 2017 року № 01-27/16-1358, від 10 грудня 2018 року № 72-02/2355.
- (4) На адресу фізичної особи – підприємця Міщанюка Олександра Сергійовича були направлені вимоги про надання інформації від 22 червня 2017 року № 01-27/16-1359, від 12 грудня 2017 року № 01-27/16-2419, від 10 грудня 2018 року № 72-02/2354.
- (5) На адресу ТОВ «Закупки.Пром.Уа» була направлена вимога від 07 лютого 2018 року №01-27/16-448 про надання інформації.
- (6) На адресу ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» була направлена вимога від 07 лютого 2018 року №01-27/16-449 про надання інформації.
- (7) На адресу ТОВ "Wnet Україна" була направлена вимога від 26 квітня 2018 року №72-02/01-27/16-1044 про надання інформації.
- (8) На адресу ДП «ПРОЗОРРО» була направлена вимога від 10 грудня 2018 року №72-02/2356 про надання інформації.
- (9) На адресу АТ «Укрсиббанк» направлено вимогу від 29 січня 2019 року № 72-01/176 про надання інформації.
- (10) На адресу Головного управління ДФС у Київській області направлено вимогу від 16 січня 2019 року № 72-02/84 про надання інформації.

- (11) На адресу Головного управління ДФС у м. Києві направлено вимогу від 16 січня 2019 року № 72-02/85, 4 березня 2019 року №72-02/398 про надання інформації.
- (12) Листами від 27 березня 2019 року №72-02/519 та 72-02/520 відповідачам надіслано подання з попередніми висновками у справі від 26 березня 2019 року №72-03/19 п.
- (13) Листами від 27 березня 2019 року №72-02/521 та №72-02/522 відповідачам було направлено запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.

2. Відповідачі

- (14) Відповідачі у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - а) Фізична особа – підприємець Міщанюк Олександр Сергійович (08298, Київська обл., м. Ірпінь, смт. Коцюбинське, вул. Пономарьова, б. 2Б, кв. 26, ідентифікаційний код 2675002694) (надалі – ФОП Міщанюк О.С.). Відповідно до інформації, розміщеної в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ФОП Міщанюк О.С. є ремонт і технічне обслуговування електронного й оптичного устаткування (Код КВЕД 33.13).
 - б) Товариство з обмеженою відповідальністю «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» (04070, м. Київ, вул. Петра Сагайдачного, б. 12-А, ідентифікаційний код – 38392512) (надалі – ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС»). Згідно з інформацією, розміщеною на офіційному веб-сайті Міністерства юстиції України щодо Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності товариства є виробництво радіологічного, електромедичного й електротерапевтичного устаткування (КВЕД 26.60).

ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» та ФОП Міщанюк О.С. є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Обставин справи

- (15) В ході збору та аналізу доказів у справі №02-06/20-18 встановлено наступне.
- (16) Протягом серпня 2016 року Волочиською центральною районною лікарнею було проведено торги (UA-2016-08-11-000768-b) щодо закупівлі: «1 комп. 32.50.13-35.00 - Ендоскопи для медичних цілей – Бронхофіброскоп; ДК 021:2015: 33168000-5 — Ендоскопічні та ендохірургічні інструменти; ДК 016:2010: 32.50.1 — Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні» (надалі - Торги).
- (17) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2016-08-11-000768-b кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 29 серпня 2016 року 16:00 год.
- (18) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої пропозиції подали три учасники:
 - а) Фізична особа – підприємець Притула Світлана Володимирівна (23310, Вінницька обл., Тиврівський район, м. Гнівань, вул. Терешкової, б. 13, кв. 41, ідентифікаційний код 2630309288);
 - б) ФОП Міщанюк О.С. (ідентифікаційний код 2675002694);
 - с) ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» (ідентифікаційний код – 38392512).
- (19) Згідно з Протоколом засідання тендерного комітету Волочиської центральної районної лікарні «Про намір укласти договір про закупівлю» від 5 вересня 2016 року №4 переможцем Торгів був визнаний ФОП Міщанюк О.С., тендерна пропозиція якого була найбільш економічно вигідною, вартість предмету закупівлі 319 500,00 гривень (з ПДВ).
- (20) За результатами проведеного тендеру між Замовником та ФОП Міщанюк О.С. укладено договір № 184 від 23 вересня 2016 року.
- (21) ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» листом від 31 липня 2017 року вх. № 01-27-16/1148 та ФОП Міщанюк О.С. листом від 12 січня 2018 року № 1 надали до Відділення відповіді на вимоги Відділення та повідомили, що нарад, консультацій, зборів, розмов, тощо з Замовником

торгів під час підготовки до участі у торгах не проводилось. Тендерні пропозиції готувались безпосередньо директором ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» та ФОП Міщанюком О.С.

- (22) Здійснивши аналіз тендерних пропозицій ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» та ФОП Міщанюка О.С. (надалі – Учасники) були виявлені обставини, які свідчать, що Учасники узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у Торгах.
- (23) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Учасниками на різних стадіях підготовки до участі в Торгах.
- (24) Відповідно до частини третьої статті 21 Закону України «Про публічні закупівлі», строк для подання тендерних пропозицій не може бути менший ніж 15 днів з дня оприлюднення оголошення про проведення процедури відкритих торгів на веб-порталі Уповноваженого органу.
- (25) Таким чином, під час проведення процедури відкритих торгів тендерні позиції мають право підготувати та подавати всі зацікавлені особи протягом 15 днів.
- (26) Проаналізувавши інформацію щодо дати та часу подачі Учасниками своїх тендерних пропозицій встановлено, що ФОП Міщанюк О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» розмістили свої пропозиції на електронному сайті публічних закупівель в один день (26 серпня 2016 року), за три дні до завершення строку подання документів, з різницею у часі 1 год. 34 хв. (12:15 год. та 13:49 год. відповідно) (таблиця 1).

Таблиця 1.

№ п /п	Учасник	Ідентифікаційний код	Дата та час подання тендерних пропозицій
1.	ФОП Міщанюк О.С.	2675002694	26 серпня 2016 року 12:15 год.
2.	ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС»	38392512	26 серпня 2016 року 13:49 год.

- (27) Отже, погоджену поведінку ФОП Міщанюк О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» підтверджує синхронність дій у часі, яка не може вважатись випадковим збігом обставин, оскільки Учасникам процедури закупівлі для підготовки тендерних пропозицій надається строк не менше ніж 15 днів.
- (28) Згідно з статтею 28 Закону України «Про публічні закупівлі» оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації, та шляхом застосування електронного аукціону.
- (29) Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» електронний аукціон полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.
- (30) Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни.
- (31) Проаналізувавши інформацію на офіційному електронному сайті публічних закупівель <https://prozorro.gov.ua>, а саме, сторінку вищезазначеної процедури закупівлі (UA-2016-08-11-000768-b) встановлено, що протягом трьох раундів аукціону ФОП Міщанюк О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» не було змінено стартової ціни (таблиця 2).

Таблиця 2

№ п /п	Учасник	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.
1.	ФОП Міщанюк О.С.	319 500,00	319 500,00

2.	ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС»	320 000,00	320 000,00
----	-----------------------	------------	------------

- (32) Відповідно до тендерної документації, одним критерієм оцінки тендерних пропозицій є «Ціна» (питома вага критерію складає 100 відсотків). Оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою шляхом застосування електронного аукціону. Переможцем визначається учасник, який за результатами електронного аукціону надав пропозицію з найменшою ціною із врахуванням нецінових критеріїв оцінки.
- (33) Отже, зі зменшенням ціни пропозиції зростає вірогідність перемоги в Торгах. За таких обставин, суб'єкт господарювання, який приймає участь у закупівлі, задля забезпечення своєї перемоги, пропонував би кращі умови за найнижчими цінами. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (34) Разом з тим, оскільки Учасники, під час електронного аукціону, однаково не зменшували своїх початкових цінових пропозицій, це дає підстави вважати, що ФОП Міщанюк О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» узгодили між собою умови участі у Торгах.
- (35) Вищезазначений факт підтверджує відсутність конкуренції між ФОП Міщанюк О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» під час участі у Торгах та обізнаність Учасників щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгоджену поведінку між ними.
- (36) За інформацією ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС», наданою листом від 31 липня 2017 року вх. № 01-27-16/1148, на момент проведення торгів товариство не мало в наявності (придбаний) ендоскопів для медичних цілей – Бронхофіброскоп; ендоскопічних та ендохірургічних інструментів; інструментів і приладів медичних, хірургічних та стоматологічних, а лише планувало, у випадку перемоги, розпочати роботи по пошуку потенційного продавця/постачальника.
- (37) ФОП Міщанюк О.С. листом від 12 січня 2018 року № 1 повідомив Відділення, що на момент проведення торгів не мав в наявності (придбаний) предмета закупівлі, а саме - ендоскопів для медичних цілей – Бронхофіброскоп; ендоскопічних та ендохірургічних інструментів; інструментів і приладів медичних, хірургічних та стоматологічних.
- (38) Зважаючи на те, що ФОП Міщанюк О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» під час аукціону однаково не зменшували своїх цінових пропозицій та на момент проведення торгів не мали у наявності предмету закупівлі, можна зробити висновок про обізнаність Учасників щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгоджену поведінку між ними.
- (39) Відповідно до 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 (кваліфікаційному) 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 (кваліфікаційному) критеріям, та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.
- (40) Доступ до системи здійснюється через авторизовані електронні майданчики на яких Учасник здійснює реєстрацію, де вказує адресу діючої електронної скриньки.
- (41) Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZorro. Авторизовані в системі ProZorro майданчики надають доступ до модулю електронного аукціону, який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісами з автоматичним обміном інформацією.

- (42) Після реєстрації Учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (43) Листом від 20 грудня 2018 року №206/3813/03 ДП «ПРОЗОРРО» повідомило, що з метою прийняття участі у тендері UA-2016-08-11-000768-b ФОП Міщанюк О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» зареєструвались на електронному майданчику Держзакупівлі.онлайн.
- (44) Учасниками під час завантаження документів (тендерних пропозицій) для участі в процедурі відкритих торгів (UA-2016-08-11-000768-b) через електронний майданчик Держзакупівлі.онлайн використовувалась одна IP - адреса:
- 217.20.182.161 (26 серпня 2016 року ФОП Міщанюк О.С. о 12:15:50 год.);
- 217.20.182.161 (26 серпня 2016 року ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» о 13:49:23 год.).
- (45) IP-адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу ТСП/ІР (Інтернет).
- (46) Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ru/services/information-service/site-location>), провайдером ip-адреси 217.20.182.161 є ТОВ "Wnet Україна".
- (47) Відповідно до листа ТОВ "Wnet Україна" від 11 травня 2018 року № 168-05/2018, Товариство надало послуги доступу до мережі Інтернет для ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» згідно з договором [REDACTED].
- (48) Слід зазначити, що юридична адреса ФОП Міщанюк О.С.: 08298, Київська обл., м. Ірпінь, смт. Коцюбинське, вул. Пономарьова, б. 2Б, кв. 26.
- (49) У цьому ж листі ТОВ "Wnet Україна" повідомило, що комп'ютерне обладнання, з якого здійснювалась реєстрація, вхід до кабінету учасника та інші дії, пов'язані з подачею заявки, документів на участь у процедурі закупівлі фактично знаходиться за адресою: **м. Київ, вул. Петра Сагайдачного, б. 12-А**. Дана адреса є юридичною адресою ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС».
- (50) Таким чином, з метою подання тендерних пропозицій для участі у відкритих торгах (UA-2016-08-11-000768-b) Учасники використовували одне обладнання (комп'ютер чи пристрої у мережах).
- (51) Головне управління ДФС у Київській області (лист від 5 лютого 2019 року №4139/9/10-36-08-01-11) та Головне управління ДФС у м. Києві (лист від 6 лютого 2019 року №3227/9/26-15-08-06-19) повідомили Відділення, що ФОП Міщанюк О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» у 2016 році використовували одні IP – адреси: **194.44.12.17, 127.0.0.1, 212.42.77.157** під час подачі електронної звітності до органів ДФС.
- (52) Отже, той факт, що ФОП Міщанюк О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» подали свої тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика, завантажували їх з використанням однакової IP-адреси, подавали електронну звітність до органів ДФС з використанням однакових IP-адрес, свідчить про те, що під час підготовки та участі у процедурі закупівлі Учасники діяли спільно та були обізнані щодо цінкових пропозицій один одного.
- (53) Відповідно до Тендерної документації Замовника про проведення торгів Учасникам необхідно було надати інформацію про кількість товару та суму закупки. До ціни товару обов'язково включаються усі додаткові витрати, які пов'язані з доставкою товару на склад Замовника, обов'язкові платежі, збори тощо.
- (54) Зазначену інформацію Учасникам необхідно було надати в довільній формі.
- (55) При аналізі Тендерних пропозицій Учасників було встановлено, що вони містять документи «Форма пропозиції».
- (56) Проаналізувавши вказані документи встановлено, що вони мають аналогічне оформлення, виділення жирним шрифтом одних і тих самих тестових елементів, в окремих випадках однаковий текст, зокрема:
а) найменування Учасника, прізвище та ініціали директорів в обох випадках виділено жирним шрифтом;

- б) в обох випадках, текст, який зазначався Учасниками (не був шаблонним) виділено жирним шрифтом, що не передбачено Замовником.
- (57) Аналогічність оформлення вказаних документів, які надійшли з пропозиціями учасників вказують на те, що Учасники спільно готували Тендерні пропозиції та обмінювались інформацією під час підготовки до участі у Торгах.
- (58) Відповідно до тендерної документації Замовника, Учасниками для підтвердження сервісного обслуговування та надання гарантійного та післягарантійного обслуговування запропонованого ними обладнання було надано гарантійний лист ТОВ «Олімп-Медсервіс».
- (59) Тобто, для здійснення сервісного обслуговування та надання гарантійного та післягарантійного обслуговування обладнання, яке мало постачатись ФОП Міщанюком О.С. використовується матеріально-технічна база ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС».
- (60) Таким чином, можна зробити висновок, що ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» знало, про участь у зазначеній процедурі закупівлі ФОП Міщанюка О.С. на стадії підготовки тендерної пропозиції, що свідчить про обмін інформацією між зазначеними суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій.
- (61) Здійснивши моніторинг публічних закупівель, які проводились протягом 2016 - 2018 років з використанням системи публічних закупівель «ProZorro» встановлено, що ФОП Міщанюк О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» спільно брали участь у восьми публічних закупівлях. (таблиця 3).

Таблиця 3

№ п/п	Замовник	Предмет закупівель	Назва Учасника			
			ФОП Міщанюк О.С.		ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС»	
			Первинна пропозиція грн.	Остаточна пропозиція грн.	Первинна пропозиція грн.	Остаточна пропозиція грн.
1.	Військово-медичне управління Служби безпеки України (UA-2018-02-12-002011-б)	Послуги з ремонту і технічного обслуговування медичного та хірургічного обладнання ДК 021:2015 "Єдиний закупівельний словник" - 50420000-5.	51 680,00 УАН з ПДВ	51 680,00 УАН з ПДВ	51 448,00 УАН з ПДВ	51 448,00 УАН з ПДВ
2.	НДСЛ "Охмадит" МОЗ України (UA-2017-05-26-001036-б)	поточний ремонт ендоскопічного обладнання	92 600,00 УАН з ПДВ	92 600,00 УАН з ПДВ	91 900,00 УАН з ПДВ	91 900,00 УАН з ПДВ
3.	Військово-медичне управління Служби безпеки України (UA-2017-04-27-	Послуги з ремонту і технічного обслуговування медичного та хірургічного	18 880,00 УАН з ПДВ	18 880,00 УАН з ПДВ	18 600,00 УАН з ПДВ	18 600,00 УАН з ПДВ

	001715-b)	обладнання, ДК 021:2015 "Єдиний закупівельний словник" – 50420000-5				
4.	Державна установа "Інститут серця Міністерства охорони здоров'я України" (UA-2017-04-13-001146-b)	Устаткування для операційних блоків (відеогастроскоп) (код ДК 021:2015: 33160000-7)	1 392 200,00 УАН з ПДВ	1 392 200,00 УАН з ПДВ	1 395 250,00 УАН з ПДВ	1 395 250,00 УАН з ПДВ
5.	КЗ СРР "Сколівська ЦРЛ" (UA-2017-03-15-001720-b)	Відеоендоскопічний комплекс для гастроскопії - 1 шт.	1 195 000,00 УАН з ПДВ	1 195 000,00 УАН з ПДВ	1 199 850,00 УАН з ПДВ	1 199 850,00 УАН з ПДВ
6.	Військово-медичне управління Служби безпеки України (UA-2017-02-14-001449-с)	Послуги з ремонту і технічного обслуговування аудіовізуального та оптичного обладнання Common Procurement Vocabulary 2008 (CPV 2008) – ДК 021:2015: 50340000-0	33 650,00 УАН з ПДВ	33 650,00 УАН з ПДВ	33 400,00 УАН з ПДВ	33 400,00 УАН з ПДВ
7.	Рівненський обласний клінічний лікувально-діагностичний центр імені Віктора Поліщука (UA-2016-10-17-000048-с)	Відеогастроскоп	698 500,00 УАН з ПДВ	698 500,00 УАН з ПДВ	650 000,00 УАН з ПДВ	650 000,00 УАН з ПДВ
8.	Волочиська центральна районна лікарня (UA-2016-08-11-000768-b)	32.50.13-35.00 - Ендоскопи для медичних цілей - Бронхофіброскоп	319 500,00	319 500,00	320 000,00	320 000,00

(62) Проаналізувавши зазначенні тендерні закупівлі Відділенням встановлено, що ФОП Міщанюк О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» протягом трьох етапів не здійснювали пониження ціни, а залишили незміною первинну пропозицію, хоча різниця між пропозиціями Учасників була незначною.

- (63) Зазначені обставини можуть свідчити про співпрацю між суб'єктами господарювання, що підтверджує обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій та про узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.
- (64) Згідно інформації, розміщеної на офіційному веб-сайті Міністерства юстиції України щодо Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, одним із засновників ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» є Довбиш Олег Кузьмич, частка в статутному капіталі становить 8500 гривень, що складає 85 % статутного капіталу, який зареєстрований за адресою: 08298, Київська обл., м. Ірпінь, смт. Коцюбинське, вул. Пономарьова, б. 2Б, кв. 27.
- (65) Слід зазначити, що згідно інформації, розміщеної на офіційному веб-сайті Міністерства юстиції України щодо Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань юридична адреса ФОП Міщанюк О.С. - 08298, Київська обл., м. Ірпінь, смт. Коцюбинське, вул. Пономарьова, б. 2Б, кв. 26.
- (66) Тобто, засновник ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» та ФОП Міщанюк О.С. зареєстровані за однією адресою, в сусідніх квартирах.
- (67) Зазначенні обставини свідчать про можливу обізнаність суб'єктів господарювання щодо діяльності один одного, що створює умови для обміну інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій.
- (68) Листом від 16 лютого 2018 року №160218-2 ТОВ «Держзакупівлі. онлайн» було надано до Відділення копії меморіальних ордерів про внесення авансу ФОП Міщанюком О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС».
- (69) При аналізі отриманих документів встановлено, що оплата здійснена в один день – [REDACTED], через один банк – [REDACTED] та з одного дебіторського рахунку.
- (70) Слід зазначити, що для участі в торгах UA-2016-08-11-000768-b ФОП Міщанюком О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» були надані Довідки про відкриті рахунки в ПАТ «Укрсиббанк», видані в один день за послідовними номерами з різницею в вісім хвилин.
- (71) Зазначені обставини свідчать про тісну співпрацю між ФОП Міщанюком О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС», що підтверджує обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій.
- (72) Проаналізувавши листи ФОП Міщанюка О.С. (від 12 січня 2018 року №01) та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» (від 31 липня 2017 року вх. №01-27-16/1148) встановлено, що між учасниками вищезазначеної процедури закупівлі існували цивільно – правові відносини, зокрема, були укладені договори купівлі - продажу від 10.01.2016 року № 160524, від 25 листопада 2015 року №1125/01, від 15 травня 2015 року № 0515/01.
- (73) Таким чином, зазначенні обставини свідчать про економічні зв'язки між Учасниками, завдяки яким відбувався обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання, в тому числі й при підготовці тендерних пропозицій та узгодження ціни предмету закупівлі.
- (74) За результатами аналізу інформації, отриманої від АТ «Укрсиббанк» (лист від 14 лютого 2019 року №13-2-03/268 «Ві»), стосовно банківських операцій за відкритими розрахунковими рахунками Учасників, встановлено, що між ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» та ФОП Міщанюком О.С. існували господарські відносини до проведення торгів, зокрема, у вигляді розрахунків, інформація про які наведені нижче:

Платник	Отримувач	Дата перерахунку	Сума коштів, грн.	Призначення платежу
---------	-----------	------------------	-------------------	---------------------

ТОВ «ОЛІМП- МЕДСЕРВІС»	ФОП Міщанюк О.С.			
------------------------------	------------------------	--	--	--

- (75) Отже, аналіз показників фінансово-господарських взаємовідносин між ФОП Міщанюком О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» свідчить про господарські відносини між Учасниками, які створюють певні умови для узгодженої поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у торгах.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (76) Відділенням було встановлено, що поведінка ФОП Міщанюк О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (77) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція – це 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 вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.
- (78) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаних рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (79) Тендери (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).
- (80) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішення 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).
- (81) Крім того, держава, суспільство та замовник загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з фірмою, яка запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення конкурсних процедур закупівлі та принципу ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.
- (82) Узгоджені дії, які суперечать вищезазначеним цілям і перешкоджають їх досягненню, належать до порушень законодавства про захист економічної конкуренції. Це стосується, зокрема, узгодження тендерних пропозицій, що подаються учасниками торгів.
- (83) Отже, погоджена поведінка учасників торгів усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (84) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: подача документів у тендерних пропозиціях однакових за змістом, оформленням; не прийняття участі в аукціоні; наявність спільних господарських відносин; майже одночасне подання документів, наданих у складі Тендерних пропозицій; подача пропозицій з однієї ІР-адреси та інші, не можуть бути

результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ФОП Міщанюком О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.

- (85) З огляду на вищезазначене, ФОП Міщанюк О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» під час підготовки документації для участі у тендері (торгах) (UA-2016-08-11-000768-b) щодо закупівлі: «1 комп. 32.50.13-35.00 - Ендоскопи для медичних цілей – Бронхофіброскоп; ДК 021:2015: 33168000-5 — Ендоскопічні та ендохірургічні інструменти; ДК 016:2010: 32.50.1 — Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні» діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівлі за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (86) Внаслідок узгодженості поведінки ФОП Міщанюк О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників - ФОП Міщанюком О.С. одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (87) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ФОП Міщанюк О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» 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.
- (88) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (89) Листом від 10 квітня 2019 року ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» повідомило Відділення, що повністю визнає власну вину та зобов'язалось в подальшому не допускати подібних порушень. В цьому ж листі ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» висловило клопотання про застосування найменшої суми штрафу.
- (90) Під час засідання адміністративної колегії ФОП Міщанюк О.С. визнав факт вчинення антиконкурентних узгоджених дій та звернувся з клопотанням про незастосування значних штрафних санкцій.

6. Остаточні висновки

- (91) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ФОП Міщанюка О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» не спростовуються висновки Відділення про те, що дії ФОП Міщанюк О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС», які полягали у: подачі документів у тендерних пропозиціях однакових за змістом, оформленням; не прийнятті участі в аукціоні; наявності спільних господарських відносин; синхронності дій у часі при поданні Тендерних пропозицій; поданні Тендерних пропозицій з однієї IP-адреси; використанні одних IP-адрес під час здійснення своєї фінансово-господарської діяльності та інші є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів (торгів) (UA-2016-08-11-000768-b) щодо закупівлі: «1 комп. 32.50.13-35.00 - Ендоскопи для медичних цілей – Бронхофіброскоп; ДК 021:2015: 33168000-5 — Ендоскопічні та ендохірургічні інструменти; ДК 016:2010: 32.50.1 — Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні» та обмежує Замовника у виборі цінкових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (92) Погоджена поведінка суб'єктів господарювання (учасників торгів) усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.

- (93) Вищезазначені дії ФОП Міщанюк О.С. та ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС», які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у серпні 2016 року у торгах (UA-2016-08-11-000768-b) щодо закупівлі: «1 комп. 32.50.13-35.00 - Ендоскопи для медичних цілей – Бронхофіброскоп; ДК 021:2015: 33168000-5 — Ендоскопічні та ендохірургічні інструменти; ДК 016:2010: 32.50.1 — Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні», які проводились Волочиською центральною районною лікарнею (ЄДРПОУ 02004195, 31200, Україна, Хмельницька обл., Волочиськ, вул. Незалежності, 68), є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене 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.
- (94) Водночас, при визначенні розміру штрафу враховано такі обставини:
- ФОП Міщанюк О.С. визнав факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції;
 - ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» визнало факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

6. Визначення розміру штрафу

- (95) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 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.
- (96) Згідно з інформацією Головного управління ДФС у Київській області, наданою листом від 5 лютого 2019 року № 4139/9/10-36-08-01-11 дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ФОП Міщанюк О.С за 2018 рік склав 4155,364 тис. грн.
- (97) Згідно з інформацією Головного управління ДФС у м. Києві, наданою листом від 13 березня 2019 року № 6395/9/26-15-12-03-12 дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» за 2018 рік склав 3626,4 тис. грн.
- (98) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії учасників торгів (тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за цінами, сформованими в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 12, 12¹, 14, 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 291/5482, (зі змінами), пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, зареєстрованим у

Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Відділення,

ВИРШИЛА:

1. Визнати дії фізичної особи – підприємця Міщанюка Олександра Сергійовича (08298, Київська обл., м. Ірпінь, смт. Коцюбинське, вул. Пономарьова, б. 2Б, кв. 26, ідентифікаційний код 2675002694), товариства з обмеженою відповідальністю «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» (04070, м. Київ, вул. Петра Сагайдачного, б. 12-А, ідентифікаційний код – 38392512), які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у серпні 2016 року у торгах (UA-2016-08-11-000768-b) щодо закупівлі: «1 комп. 32.50.13-35.00 - Ендоскопи для медичних цілей – Бронхофіброскоп; ДК 021:2015: 33168000-5 — Ендоскопічні та ендохірургічні інструменти; ДК 016:2010: 32.50.1 — Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні», які проводились Волочиською центральною районною лікарнею (ЄДРПОУ 02004195, 31200, Україна, Хмельницька обл., Волочиськ, вул. Незалежності, 68), порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене 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.
2. За вчинення порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього подання відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на:
 - 2.1. Фізичну особу – підприємця Міщанюка Олександра Сергійовича (ідентифікаційний код 2675002694) у розмірі 24 000,00 (двадцять чотири тисячі) гривень.
 - 2.2. Товариство з обмеженою відповідальністю «ОЛІМП-МЕДСЕРВІС» (ідентифікаційний код – 38392512) у розмірі 24 000,00 (двадцять чотири тисячі) гривень.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у **двомісячний строк** з дня одержання рішення про накладання штрафу.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України може бути оскаржене до Господарського суду у **двомісячний строк** з дня його одержання.

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

Голова адміністративної колегії
голова відділення

О.Федорчук