

ВИТЯГ З ПОДАННЯ №72-03/136п

З попередніми висновками
у справі №72/36-21

13 серпня 2021 року

м. Хмельницький

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Південно-Західним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) здійснено державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері публічних закупівель у Тернопільській області.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 21 травня 2021 року №72/40-рп/к розпочато розгляд справи №72/36-21 відносно ТОВ «Юмед Плюс» та ФОП Федорончука М.М., за дії, які полягали в узгодженні конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2021-02-24-015009-b щодо закупівлі товару: код за ДК 021:2015:33140000-3 «Медичні матеріали», які проводились комунальним некомерційним підприємством «Тернопільська комунальна міська лікарня №2» і 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, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (3) Листами від 25.05.2021 №72-02/2229 та від 25.05.2021 №72-02/2230 розпорядження №72/40-рп/к від 21 травня 2021 року «Про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції» було надіслане Відповідачам.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (4) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - а) Товариство з обмеженою відповідальністю «Юмед Плюс» (далі - ТОВ «Юмед Плюс»), ідентифікаційний код юридичної особи 41214076, місцезнаходження: вул. Яремчука, буд. 39А, м. Тернопіль, 46009.
Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань одним із видів діяльності ТОВ «Юмед Плюс» є роздрібна торгівля медичними й ортопедичними товарами в спеціалізованих магазинах (КВЕД 47.74). Керівником та засновником ТОВ «Юмед плюс» із часткою в статутному капіталі 100% є Данилюк Юлія Іванівна.
 - б) фізична особа-підприємець Федорончук Михайло Миколайович (далі – ФОП Федорончук М.М.), ідентифікаційний податковий номер 2094426693, місцезнаходження: вул. Шкільна, буд. 163, с. Острів, Тернопільський р-н, Тернопільська обл., 47728.
Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань одним із видів діяльності ФОП Федорончука М.М. є роздрібна торгівля медичними й ортопедичними товарами в спеціалізованих магазинах (КВЕД 47.74).
- (5) ТОВ «Юмед Плюс» та ФОП Федорончук М.М. є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
ТОВ «Юмед Плюс» та ФОП Федорончук М.М. - разом Відповідачі.

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (6) 24.02.2021 в системі «ProZorro» комунальним некомерційним підприємством «Тернопільська комунальна міська лікарня №2» (ідентифікаційний код юридичної особи 05497361, місцезнаходження: 46023, Тернопільська область, місто Тернопіль, вул. Р. Купчинського, 14 далі – Замовник) розміщено оголошення про проведення відкритих торгів, ідентифікатор закупівлі UA-2021-02-24-015009-b (далі – Торги), по закупівлі - Медичні матеріали код за ДК 021:2015:33140000-3.
- (7) В оголошенні про проведення Торгів встановлений кінцевий строк подання тендерних пропозицій – 15 березня 2021 12:00.
- (8) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі становила 4 470 000,00 грн.
- (9) Згідно Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівлі свої пропозиції подали ФОП Федорончук М.М. та ТОВ «Юмед Плюс».
- (10) Відповідно до протоколу розкриття тендерних пропозицій переможцем Торгів визнано ТОВ «Юмед Плюс» з яким Замовником укладено договір №198 від 23.03.2021 на суму 4 428 888,00 грн. з ПДВ.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (11) За результатами аналізу тендерних пропозицій ФОП Федорончука М.М. та ТОВ «Юмед Плюс» Відділенням виявило обставини, які свідчать про те, що Відповідачі узгоджували свої дії під час підготовки та участі в Торгах.
- (12) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які вказують на узгоджену поведінку між Відповідачами на різних стадіях підготовки до участі в Торгах.

4.1. Спільна підготовка до участі в торгах

(а) використання однієї IP-адреси

- (13) 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.
- (14) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (15) 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.
- (16) Після реєстрації учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (17) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 21.10.2020 № 206/01/2637/03) Відділенням встановлено, що Відповідачі свої пропозиції для участі у Торгах подавали з електронних майданчиків ТОВ «Закупки.Пром.УА» (ФОП Федорончук М.М.) та ТОВ «Е-Тендер» (ТОВ «Юмед Плюс»).
- (18) За інформацією наданою ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист від 31.03.2021 №343/03) та ТОВ «Е-Тендер» (лист від 01.04.2021 №226) Учасники здійснювали реєстрацію на

За даним АТ КБ «Приватбанк» (лист від 27.04.2021 №20.1.0.0/7-210422/6605, інформація позначена банком, як банківська таємниця)

Назва клієнта	IP-адреса клієнта	Дата входу	Час входу	Програмне забезпечення користувача
ТОВ «Юмед Плюс»	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ФОП Федорончук М.М.	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ТОВ «Юмед Плюс»	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ФОП Федорончук М.М.	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ТОВ «Юмед Плюс»	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ФОП Федорончук М.М.	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ТОВ «Юмед Плюс»	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ФОП Федорончук М.М.	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ТОВ «Юмед Плюс»	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ФОП Федорончук М.М.	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ТОВ «Юмед Плюс»	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ФОП Федорончук М.М.	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ТОВ «Юмед Плюс»	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ФОП Федорончук М.М.	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ТОВ «Юмед Плюс»	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ФОП Федорончук М.М.	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]

- (20) Вхід ТОВ «Юмед Плюс» та ФОП Федорончук М.М. до електронного кабінету із однієї IP-адреси з незначним проміжком часу та з використанням одного програмного забезпечення свідчить про використання ними при здійсненні зазначених банківських операцій одного комп'ютерного обладнання.
- (21) Листом від 30 липня 2021 року №428/01/01-08 ТОВ «Укрнет» повідомило (*інформація зазначена як конфіденційна*), що:
- з 22.02.2021 по 18.03.2021 ТОВ «Юмед Плюс» здійснював доступ до електронної поштової скриньки [REDACTED]
 - з 25.02.2021 по 29.03.2021 ФОП Федорончук М.М. здійснював доступ до електронної поштової скриньки [REDACTED]
- (22) Відповідно до інформації розміщеної на сайті «2 IP.UA» IP – адреси: [REDACTED] належить Інтернет провайдером ФОП Мельник І.В. (ТМ «ISP Ufo.Net»), [REDACTED] - ПрАТ «Київстар» а [REDACTED] - ФОП Суконнік М.В. (TerNet).
- (23) За інформацією Інтернет провайдера ФОП Мельник І.В. (ТМ «ISP Ufo.Net») (лист від 22.03.2021 вх. №72-01/879) IP-адреса [REDACTED] використовується для забезпечення доступу в Інтернет абонентів мережі за технологією NAT.
- (24) **Технології NAT** - це механізм зміни мережної адреси в заголовках IP датаграм, поки вони проходять через маршрутизуючий пристрій з метою відображення одного адресного простору в інший.
- (25) Перетворення адрес методом NAT може здійснюватися практично будь-яким пристроєм маршрутизації - маршрутизатором, сервером доступу, між мережевим екраном.
- (26) Завдяки NAT можна, використовуючи одну або кілька зовнішніх IP-адрес, виданих провайдером, підключити до мережі практично будь-яку кількість комп'ютерів. Більшість маршрутизаторів дозволяють виконувати трансляцію адрес, завдяки чому їх можна використовувати для підключення невеликих мереж до Інтернету, використовуючи одну зовнішню IP-адресу.
- (27) ПрАТ «Київстар» листом від 05.05.2021 №11647/01 повідомило, що IP-адреса [REDACTED]
- (28) Відповідно до пункту 2.3.3 Умов надання телекомунікаційних послуг ПАТ «Київстар» договір з абонентом послуги «Домашній Інтернет» (надалі - Умови) укладається в усній формі шляхом вчинення сторонами дій, що свідчать про згоду дотримуватись Умов. Діями, що свідчать про згоду дотримуватись Умов, є підтвердження такої згоди Абонентом послуги «Домашній Інтернет» від Київстар в системі «Мій Київстар» або початок фактичного користування Абонентом послугою «Домашній Інтернет».
- (29) На вимогу Відділення (лист від 15.03.2021 №72-02/1210) ФОП Суконнік М.В. (лист від 19.03.2021 №1/1) зазначив, що IP – адреса [REDACTED] є статичною та надавалась в користування у 2021 році ТОВ «Герда-ЛТД» (вул. Збаразька, 16, м. Тернопіль, 4602, ідентифікаційний код юридичної особи 22605258).
- (30) Відповідно до наданої ТОВ «Юмед Плюс» інформації на Торги, воно орендує в ТОВ «Герда-ЛТД» приміщення площею 124 кв. м. за адресою вул. Збаразька, 16, м. Тернопіль для організації гуртової (роздрібної) торгівлі (договір оренди нежитлових приміщень від 02.09.2019 б/н).
- [REDACTED] ТОВ «Герда ЛТД» (лист від 24.05.2021 вх. №72-01/1422) повідомило, що власні телекомунікаційні системи в оренду орендарям не надаються, доступ до мережі Інтернет здійснюється із використанням IP-адреси [REDACTED] мережа Wi-Fi є відкритою та інформацією хто нею користується товариство не володіє.
- (32) Листом від 07.07.2021 №83 ФОП Федорончук М.М. повідомив, що в період з 13.01.2020 по 01.05.2021 орендував приміщення у ТОВ «КБВ-ЛТД» (ідентифікаційний код юридичної особи – 30067059) за адресою – вул. Збаразька, 16, м. Тернопіль.

- (33) На питання, щодо інтернет провайдерів, які надавали послугу доступу до мережі Інтернет під час участі у Торгах, ФОП Федорончук М.М. вказав що такою інформацією не володіє оскільки його господарська діяльність здійснювалась за фактичною адресою (вул. Збаразька, 16, м. Тернопіль), інтернет отримував від орендодавця, окремих договорів користування Інтернетом не укладав, місць з вільним доступом користування інтернетом та інтернет кафе.
- (34) ТОВ «КБВ ЛТД» повідомило (лист від 29.07.2021 №3), що не користується телекомунікаційними мережами (немає телефонних ліній та Інтернету), отримує оплату за надані в оренду площі. Інших послуг не надає.
- (35) IP-адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу TCP/IP (Інтернет).
- (36) IP-адреса є динамічною (непостійною, змінною), якщо вона надається автоматично при підключенні пристрою до мережі і використовується протягом обмеженого проміжку часу, зазначеного в службі, яка надала IP-адресу (DHCP).
- (37) Динамічні адреси IP також бувають **віртуальними**. Обслуговування уявної адреси IP проводиться за технологією NAT: користувачам надається можливість безперешкодно отримувати інформацію з мережі Інтернет, при цьому втрачається усіляка можливість іншого доступу до комп'ютера з мережі, так наприклад, комп'ютер з такою IP адресою не може використовуватися як веб-сервер.
- (38) Отже, той факт, що ФОП Федорончуком М.М. та ТОВ «Юмед Плюс», які виступали конкурентами в Торгах, створювали свої тендерні пропозиції, здійснювали перегляд інформації, входили до електронного кабінету для здійснення фінансових операцій (під час підготовки та участі у Торгах) та програмного забезпечення з незначним проміжком часу а також здійснювали доступ до своїх електронних скриньок з використанням одних IP-адрес свідчить про те, що під час підготовки та участі у Торгах Відповідачі діяли спільно та були обізнані щодо цінових пропозицій один одного.

4.2. Особливості формування ціни тендерних пропозицій

- (39) При аналізі цінових пропозицій поданих Учасниками на Торги встановлено, що початкова цінова пропозиція, подана ФОП Федорончуком М.М. не значно перевищувала цінову пропозицію ТОВ «Юмед Плюс» (0,3%).

№ п /п	Найменування учасника	Початкова цінова пропозиція	Різниця початкових цінових пропозицій (%)
1.	ФОП Федорончук М.М.	4 465 225.00	0,3
2.	ТОВ «Юмед Плюс»	4 451 230.00	

- (40) Відповідно до наданих Учасниками документів на Торги Відділенням встановлено, що:
- згідно виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 25.10.2018 ФОП Федорончук М.М. знаходиться на обліку в органах ДПС як платником єдиного внеску на спрощеній системі оподаткування.
 - згідно витягу №1419184500080 з реєстру платників податку на додану вартість ТОВ «Юмед Плюс» зареєстровано як платника податку на додану вартість.
- (41) Пунктом 193.1. статті 193 Податкового кодексу передбачено, що ставки податку встановлюються від бази оподаткування в розмірі 7 відсотків по операціях, зокрема, з постачання на митній території України та ввезення на митну територію України лікарських засобів, дозволених для виробництва і застосування в Україні та внесених до Державного реєстру лікарських засобів, а також медичних виробів, які внесені до Державного реєстру медичної техніки та виробів медичного призначення або відповідають вимогам відповідних технічних регламентів, що підтверджується документом про відповідність, та дозволені для надання на ринку та/або введення в експлуатацію і застосування в Україні.

- (42) Таким чином, ТОВ «Юмед Плюс» при встановленні цін на медичні матеріали, які були предметом закупівлі в Торгах, зобов'язаний враховувати податок на додану вартість в розмірі 7%.
- (43) Відповідачами на Торги надано цінові пропозиції в яких вказано ціни за одиницю товару із незначною різницею, при цьому ФОП Федорончук М.М встановлено вищі ціни на товари у більшості випадках (64%).
- (44) Із 11 найменувань товару, які були предметом Торгів, ФОП Федорончук М.М. по 7 найменуваннях було запропоновано вищу ціну, по 3 – нижчу, на один вид товару встановлено однакову ціну. В кінцевому результаті ФОП Федорончук М.М. було запропоновано початкову цінову пропозицію на 0,3% вищу ніж його конкурент.
- (45) В ході опитування окремих виробників медичних матеріалів встановлено наступне:
- ТОВ «Екобінт» (лист від 09.08.2021 №09/08/21, зазначено як інформація з обмеженими доступом) та ТОВ «Фірма «Технокомплекс» (лист від 13.07.2021 №72-02/2938), як виробники медичних матеріалів, надали інформацію щодо вартості медичних матеріалів, які були предметом Торгів .

№ п/п	Код НК Класифікатор медичних виробів	Найменування Товару	Один. вими- ру	Ціна з ПДВ, грн.			% відхилення від ціни виробника	
				ФОП Федоронч ук М.М.	ТОВ «Юмед Плюс»	Виробник	ФОП Федоронч ук М.М.	ТОВ «Юмед Плюс»
1	47783 Простирadlo хірургічне загального призначення, одноразового використання, стерильне	Покриття операційне 200см*160 см стерильне	шт	■	■	■	■	■
2	35091 Халат операційний одноразового застосування	Халат медичний (хірургічний) стерильний	шт	■	■	■	■	■
3	32297 Шапочка хірургічна, одноразового використання, нестерильна	Шапочка медична	шт	■	■	■	■	■
4	35177 Маска медична захисна	Маска медична на гумових петлях	шт	■	■	■	■	■
5	61937 Бахіли хірургічні	Бахіли медичні	пар	■	■	■	■	■
6	44059 Одноразовий акушерсько- гінекологічний хірургічний набір, що не містить лікарських засобів	Комплект одягу та покриттів операційних акушерський	шт	■	■	■	■	■
7	44059 - Одноразовий акушерсько- гінекологічний хірургічний набір, що не містить лікарських засобів	Набір гінекологічний оглядовий стерильний	шт	■	■	■	■	■

- (46) Як бачимо із таблиці ФОП Федорончук М.М. мав можливість, як встановлювати нижчу первинну цінову пропозицію так і конкурувати із ТОВ «Юмед Плюс» під час проведення аукціону не лише в першому раунді, коли ним понижувались цінові пропозиції на мінімальний крок, а й в подальших раундах.
- (47) ФОП Федорончук М.М. встановлював вищу початкову цінову пропозицію у Торгах, при тому, що він знаходиться на спрощеній системі оподаткування та несе менші витрати порівняно із конкурентом, який є платником податку на додану вартість, свідчить про обізнаність Відповідачів стосовно цінових пропозицій один одного та їх погоджену поведінку.
- (48) Зазначене вказує на узгодженість дій Відповідачів, оскільки, у разі, якщо учасники зацікавлені у змаганні та перемозі то повинні чітко та не залежно один від одного формувати свої тендерні пропозиції бо справжність змагання при проведенні торгів забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях.

4.3. Поведінка Учасників під час електронного аукціону

- (49) За даними системи електронних закупівель «Prozorro» та відповідно до інформації наданої ДП «Прозорро» (лист від 21.10.2020 № 206/01/2637/03) встановлено, що Учасники заходили в систему для участі в аукціоні по Торгах практично в один час, задовго до початку аукціону :

№ п /п	Найменування учасника	Дата та час проведення аукціону	Час входу в аукціон
1.	ФОП Федорончук М.М.	16.03.2021	13:34 13:59
2.	ТОВ «Юмед Плюс»	15:41-16:02	13:33

- (50) 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
- (51) 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.
- (52) 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.
- (53) Отже, про обізнаність стосовно спільної участі ФОП Федорончук М.М. та ТОВ «Юмед Плюс» у Торгах свідчить синхронність дій у часі, яка не може вважатись випадковим збігом обставин, оскільки учасників процедури закупівлі повідомляється заздалегідь про дату та час проведення аукціону.
- (54) Проаналізувавши проведений електронний аукціон встановлено, що ФОП Федорончук М.М. здійснював пониження ціни лише в першому раунді на мінімальний крок пониження, ТОВ «Юмед Плюс» у другому раунді також понижував цінову пропозиції на мінімальний крок, протягом третього етапу аукціону зниження цінових пропозицій Відповідачами не здійснювалось.

№ п /п	Найменування учасника	Початкова цінова пропозиція	Остаточна цінова пропозиція	Різниця між початковими та остаточними ціновими пропозиціями (%)	Різниця остаточних цінових пропозицій учасників(%)
1	ФОП Федорончук М.М.	4 465 225,00	4 442 875,00	0,5	0,3
2	ТОВ «Юмед Плюс»	4 451 230,00	4 428 880,00	0,5	

- (55) 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.

- (56) 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.
- (57) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних засіданнях, є конкурентами, а отже, повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію. Справжність змагання при проведенні конкурсних закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники таких закупівель формують та подають свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, тендерні пропозиції повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам закупівлі умови.
- (58) Те, що ФОП Федорончук М.М. під час аукціону у Торгах здійснював пониження ціни лише в першому раунді, а ТОВ «Юмед Плюс» тільки у другому раунді вказує на відсутність конкуренції між Відповідачами та свідчить про їх обізнаність щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгодженість своїх цінових пропозицій під час участі у Торгах.
- (59) Отже, така поведінка під час аукціону не може бути випадковим збігом обставин при подачі пропозицій та свідчити про обізнаності Відповідачів щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.

4.4. Господарські стосунки між Відповідачами.

- (60) В ході розгляду справи встановлено, що ФОП Федорончуком М.М. із ТОВ «Юмед Плюс» 01.10.2020 було укладено договір №1 «На надання інформаційно-консультаційних послуг».
- (61) Відповідно до вказаного договору ФОП Федорончук М.М. надає ТОВ «Юмед Плюс» інформаційно-консультаційні послуги в межах чинної класифікації видів економічної діяльності, а саме:
- 46.18 Діяльність посередників, що спеціалізуються в торгівлі іншими товарами;
 - 62.02 Консультування з питань інформатизації;
 - 62.09 Інша діяльність у сфері інформаційних технологій і комп'ютерних систем;
 - 63.11 Оброблення даних, розміщення інформації на веб-вузлах і пов'язана з ними діяльність;
 - 63.12 Веб-портали;
 - 63.99 Надання інших інформаційних послуг, н. в. і. у.;
 - 70.22 Консультування з питань комерційної діяльності й керування;
 - 73.12 Посередництво в розміщенні реклами в засобах масової інформації.
- (62) Вартість послуги, яку ТОВ «Юмед Плюс» замовляє, визначається в розмірі 20 000,00 грн. в місяць.
- (63) Так ФОП Федорончуком М.М. було надано ТОВ «Юмед Плюс» наступні послуги:

№ з/п	Найменування послуги	Вартість, грн.	Документ про виконання послуги	Підтвердження оплати
1	Рекламні послуги	20 000,00	АКТ здачі –приймання робіт №1 від 12.11.2020	Платіжне доручення №219 від 27.11.2020
2	Рекламні послуги	20 000,00	АКТ здачі –приймання робіт №2 від 23.11.2020	Платіжне доручення №195 від 27.11.2020

3	Рекламні послуги	20 000,00	АКТ здачі –приймання робіт №1 від 23.01.2021	Платіжне доручення №283 від 01.02.2021
4	Рекламні послуги	10 000,00	АКТ здачі –приймання робіт №2 від 12.01.2021	

- (64) Окрім цього, ФОП Федорончуком М.М. було укладено із ТОВ «Юмед Плюс» договір поставки від 25.12.2020 №85 на закупівлю виробів медичного призначення.
- (65) Так, відповідно до видаткових накладних, ФОП Федорончуком М.М. було придбано у ТОВ «Юмед Плюс» в період з 28.12.2020 по 24.03.2021 товарів медичного призначення на суму 216 381,22 грн.

Товар	К-ть	Од.	Ціна без ПДВ	Сума без ПДВ
<i>Видаткова накладна від 28.12.2020 №204</i>				
Одноразові поліетиленові бахіли 1В 1,5г	3000	пар	0,20	600,00
Пробірка вакуумна Exsmlab з КЗЕТДТА бузкова кришка 4 мл 13X75 мм	1000	шт	1,60	1600,00
Тампон-зонд Exsmlab в пробірці, віскоза, пластик, стерильний 12*150	7607	шт	5,70	43 359,90
Всього із ПДВ				45 559,90
<i>Видаткова накладна від 30.12.2020 №207</i>				
Презервативи Playboy	5	уп.	24,00	120,00
Парафін лабор (гранули)	20	кг	96,00	1 920,00
Пробірка ЕДТА 200мкл (11*40 мм) артикул 077030	100	шт	6,00	600,00
Всього із ПДВ				2 864,80
<i>Видаткова накладна від 15.02.2021 №39</i>				
Пробірка КЗЕДТА Kima test об'єм 200 мл стерильна	4600	шт	4,80	22 080,00
Всього із ПДВ				23 626,60
<i>Видаткова накладна від 12.03.2021 №58</i>				
Хірургічні «Подвійні» рукавички стерильні NEVMED, неприпудрені, хлоровані, текстуровані, загорнутий край манжети, розмір 7.0	400	пар	32,35	12 940,00
Хірургічні «Подвійні» рукавички стерильні NEVMED, неприпудрені, хлоровані, текстуровані, загорнутий край манжети, розмір 7.5	400	пар	32,35	12 940,00
Хірургічні «Подвійні» рукавички стерильні NEVMED, неприпудрені, хлоровані, текстуровані, загорнутий край манжети, розмір 8.0	400	пар	32,35	12 940,00
NITRYLEX ^R CLASSIC рукавички нітрилові оглядові нестерильні неприпудрені, розмір М (Малайзія) (2000), RD30168003	3500	пар	8,80	30 800,00
NITRYLEX ^R CLASSIC рукавички нітрилові оглядові нестерильні неприпудрені, розмір L (Малайзія) (2000), RD30168004	3500	пар	8,80	30 800,00
Пробірка вакуумна Exsmlab з КЗЕТДТА бузкова кришка 4 мл 13X75 мм	200	шт	1,59	318,00
Тампон-зонд Exsmlab в пробірці, віскоза, пластик, стерильний 12*150	93	шт	5,78	537,54
Всього із ПДВ				101 275,54
<i>Видаткова накладна від 12.03.2021 №59</i>				
Гель для УЗД високої в'язкості блакитний ЕКО GEL5000 гр пакет standart pack (стандартне пакування) EBVS5000 str	10	шт	136,14	1 361,40
Фільтр вірусно-бактеріальний одноразового використання, стерильний «MEDIKARE» (електростатичний з портом, для дорослих)	30	шт	43,23	1 296,90
Всього із ПДВ				2 844,38

<i>Видаткова накладна від 24.03.2021 №72</i>				
Одноразова система для вливання інфузійних розчинів (Luer Slip)	3000	шт	3,35	10 050,00
Одноразовий стерильний шприц 2В,3-х комп., 5мл. 22G 1/2 0,7*38	15000	шт	1,00	15 000,00
Одноразовий стерильний шприц 2В,3-х комп., 10мл. 21G 1/2 0,8*38	5000	шт	1,00	5 000,00
Одноразовий стерильний шприц 2В,3-х комп., 20мл. 21G 1/2 0,8*38	2000	шт	1,10	2 200,00
Одноразовий стерильний шприц 2В,3-х комп., 2мл. 23G 1 1/4	10000	шт	0,80	8 000,00
Всього із ПДВ				40 250,00

- (66) За результатами аналізу матеріалів, отриманих в ході розгляду справи, встановлено що ФОП Федорончук М.М. та ТОВ «Юмед Плюс» під час проведення Торгів орендували приміщення за однією адресою – вул. Збаразька, 16, м. Тернопіль:
- ФОП Федорончук М.М. – договір оренди нежитлового приміщення від 13.01.2020 б/н укладено із ТОВ «КБВ-ЛТД» (код юридичної особи - 30067059), оренда 18 м² для організації гуртової (роздрібної) торгівлі;
 - ТОВ «Юмед Плюс» - договір оренди нежитлового приміщення від 02.09.2019 б/н укладено із ТОВ «Герда-ЛТД» (код юридичної особи - 22605258), оренда 124 м² для організації гуртової (роздрібної) торгівлі (зазначена адреса зазначена у відомостях про учасника, як поштова адреса).
- (67) Таким чином, наведена інформація свідчить про те, що Відповідачі були пов'язанні між собою спільними господарськими відносинами у період проведення Торгів, володіли інформацією про діяльність один одного, орендували приміщення за однією адресою та могли обмінюватись інформацією щодо участі в Торгах.

4.5. Використання Відповідачами одних і тих же номерів мобільних телефонів та наявність телефонних розмов між ними.

- (68) За інформацією, отриманою в ході розгляду справи встановлено, що Відповідачами використовуються певні номери мобільних телефонів, зокрема:

• **ФОП Федорончуком М.М.:**

+38068 707 08 87

- вказаний у Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань у розділі «Інформація для здійснення зв'язку»;
- як контактні дані відповідальної особи при реєстрації на майданчику ТОВ «Закупки.Пром.Уа» (лист від 31.03.2021 №343/03);

- [REDACTED] *інформація позначена, як банківська таємниця*;

- [REDACTED] *інформація позначена, як інформація з обмеженим доступом*);

+38 097 075 31 66, +38 097 408 16 75

- [REDACTED] *(інформація позначена, як банківська таємниця)*;

• **ТОВ «Юмед Плюс»**

+38 097 075 31 66

- вказаний у Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань у розділі «Інформація для здійснення зв'язку»;
- як контактні дані відповідальної особи при реєстрації на майданчику ТОВ «Е-Тендер» (лист від 07.04.2021 №226);

- [REDACTED] інформація позначена, як банківська таємниця);

- [REDACTED] (інформація позначена, як банківська таємниця);

- [REDACTED] інформація позначена, як інформація з обмеженим доступом);

- в договорах поставки, які були завантажені ним у складі тендерної пропозиції на Торги: від 24.07.2020 №213 «Про закупівлю» укладеного із КНП «Косівська центральна районна лікарня» Косівської районної ради Івано-Франківської області, від 15.12.2020 №18 укладеного із КНП «Тернопільська міська дитяча комунальна лікарня».

(69) Використання Відповідачами спільних засобів зв'язку (однакових контактних номерів телефонів, +38 097 075 31 66) свідчить про їх спільні інтереси та можливість обміну інформацією, у тому числі з метою участі у Торгах.

[REDACTED] Листом від 22.06.2021 № 16064/01 ПрАТ «Київстар» [інформація позначена суб'єктом, як конфіденційна] [REDACTED]

(71) Як зазначалося раніше Данилюк Юлія Іванівна є засновником та керівником ТОВ «Юмед Плюс».

(72) За даними ПрАТ «Київстар» (лист від 22.06.2021 № 16064/01) [інформація позначена, як конфіденційна] [REDACTED]

[REDACTED] неодноразово відбувалися телефонні з'єднання

Абонент 1	Дата та час	тривалість з'єднання, с.	Абонент 2	Напрямок
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]

(73) Дані таблиці вказують, що між номерами телефонів Відповідачів відбувалися телефонні з'єднання: під час підготовки та участі у Торгах та після їх завершення.

(74) Телефонні з'єднання між Відповідачами свідчать про обізнаність із діяльністю один одного та можливістю обміну інформацією щодо господарської та фінансової діяльності цих суб'єктів господарювання, у тому числі і щодо участі в Торгах.

4.4. Схожість та особливості тендерних документів Учасників

4.4.1. Подання однакових сертифікатів

(75) Учасниками на Торги подано скановані однакові документи стосовно продукції яка була предметом закупівлі на Торгах.

Найменування учасника	Документи	Дата /№
ФОП Федорончук М.М. ТОВ «Юмед Плюс»	Інструкція із застосування медичного виробу «Набори та інструменти медичні оглядові одноразового використання стерильні» (виробництва ТОВ «Екобинт»)	10.02.2020
	Паспорти на продукцію виробництва ТОВ «Фірма «Технокомплекс»:	виготовлення/ № партії
	- 1230227 Комплект одягу та покриттів операційних «Славна®» стерильний;	01.02.2021/ 210205
	- 1210120 Покриття операційне 200см x 160см «Славна®» (СМС - 35 г/м2) стерильне;	29.01.2021/210105
	- 1310403 Халат медичний (захисний) комбінований на зав'язках (тип Б) довжиною 128 см (розмір 46-48 (М)) «Славна®» (СМС + ламінований спанбонд - 35+45 г/м2) стерильний;	29.01.2021/210105
	- 1220123 Шапочка-берет медична «Славна®» (спанбонд - 13 г/м2) нестерильна;	02.02.2021/210204
	- 1220211 Маска медична тришарова на резинках (в упаковці 50 шт.) «Славна®» (спанбонд+фільтруючий шар – мелтблаун) нестерильна;	29.01.2021/210102
	-1220913 Бахіли медичні середні (в упаковці 100 пар) «Славна®» (спанбонд - 30 г/м2) нестерильні;	02.02.2021/210205
	- 1130173 Комплект одягу та покриттів операційних акушерський №75 «Славна®», стерильний;	02.02.2021/210202
	- 1150101 Набір гінекологічний оглядовий №1 «Славна®» стерильний	29.01.2021/210102
	Декларація про відповідність продукції ТОВ «Екобинт»	19.03.2021/№3458879 4-005/1
	Висновок державної санітарно-епідеміологічної експертизи із додатками	05.10.2018/№602-123-1/42230
	Сертифікат відповідності «Забезпечення функціонування системи управління якістю під час виробництва»	04.11.2019/серія СВ/№002414
	Декларації про відповідність продукції ТОВ «Фірма «Технокомплекс» Технічному регламенту щодо медичних виробів, із додатками	04.11.2019/ №19117325.005-Іс-2019 №19117325.002- -Іс-2019
	Сертифікат перевірки проекту (Технічний регламент щодо медичних виробів, Додаток3, пункти 8-11) із додатками	11.09.2019/№UA.T R.039.320/1
	Декларація про відповідність медичних виробів із додатками.	№12

	Сертифікат відповідності «Забезпечення функціонування комплексної системи управління якістю» (Технічний регламент щодо медичних виробів, Додаток3, виключаючи пункти 8-11) із додатками	11.09.2019/№UA.T R.039.320
	Сертифікат якості «Набір гінекологічний оглядовий №1 стерильний ТМ "Paramed"»	№2021-01/70

(76) ТОВ «Екобінт» (лист від 09.08.2021 №09/08/21, зазначено як інформація з обмеженими доступом), ТОВ «Б. Браун медікал Україна» (лист від 09.08.2021 №09/08/21, зазначено як інформація з обмеженими доступом), ТОВ «Теспро» (лист від 06.08.2021 №06/08/21, зазначено як інформація з обмеженими доступом) та ТОВ «Фірма «Технокомплекс» (лист від 13.07.2021 №72-02/2938), як виробники медичних матеріалів, повідомили наступне:

ТОВ «Екобінт»

[Redacted text block for TОВ «Екобінт»]

ТОВ «Б. Браун медікал Україна»

[Redacted text block for ТОВ «Б. Браун медікал Україна»]

ТОВ «Теспро»

[Redacted text block for ТОВ «Теспро»]

ТОВ «Фірма «Технокомплекс»

Таким чином, вказаними виробниками зазначено, що ФОП Федорончук М.М. не звертався до них за отриманням сертифікатів відповідності, інструкцій із застосування медичного виробу, декларацій про відповідність продукції тощо

- (77) Отже, подача Відповідачами на Торги однакових, сертифікатів, декларацій про відповідність продукції тощо, свідчить про обізнаність Відповідачів щодо участі один одного у Торгах, обміном інформацією між ними та/або підготовкою документів одним із Відповідачів.

4.4.2. Схожість в оформленні документів.

- (78) Учасниками на Торги надано довідки «про застосування заходів із захисту довкілля» та «Лист – згода на обробку персональних даних», які є однаковими за змістом та оформленням, зокрема:

- довідки «про застосування заходів із захисту довкілля»
 - назва довідки однаково розміщена по центру аркуша, написана жирним шрифтом;
 - частина тексту є схожою за змістом: *«дотримуватися норм екологічного законодавства України, застосовувати заходи із захисту довкілля та гарантую/є екологічну безпеку товарів та послуг, що будуть надаватися».*

Додатком 1 до Тендерної документації Замовника передбачено, що дана інформація надається у формі довідки за підписом уповноваженої особи учасника та жодних зразків написання даної довідки не надавалось.

- «Лист – згода на обробку персональних даних»
 - назва довідки однаково розміщена по центру аркуша в два рядки.

Додатком 3 до Тендерної документації Замовника надано візирець зазначеної довідки яким передбачено написання назви одним рядком.

- (79) Такі однакові особливості не впливають з вимог Замовника та не встановленні державними чи іншими стандартами.
- (80) В ході аналізу отриманої інформації наданої ТОВ «Екобінт» (лист від 09.08.2021 №09/08/21) встановлено, що ФОП Федорончук М.М. (лист від 25.02.2021 №13) та ТОВ «Юмед Плюс» (лист від 25.02.2021 №98) звернулись до товариства із однаковими по тесту листами щодо надання авторизованого листа та однаковими помилками. Так в таблиці після одиниці виміру «шт» відсутня крапка.
- (81) Аналогічні листи ФОП Федорончук М.М. (лист від 25.02.2021 №19) та ТОВ «Юмед Плюс» (лист від 25.02.2021 №97), із вказаними помилками були направлені ТОВ «Б. Браун медікал Україна» (лист від 09.08.2021 №09/08/21, зазначено як інформація з обмеженими доступом).
- (82) Якщо Відповідачі самостійно та завдяки власному творчому підходу готують документи, які входять до складу тендерної пропозиції, чи направляються іншим суб'єктам господарювання для збору документів задля участі у Торгах, наявність спільних помилок та спільних особливостей в оформленні документів виключено.

- (83) Зазначені обставини свідчать про погодження поведінки Відповідачів, обмін інформацією між ними або про те, що документи готувала одна особа.

4.4.3. Наявність однакових дефектів на документах та властивостей файлів.

- (84) В документах обох Відповідачів, поданих на Торги наявні однакові сліди від дій технічних пристроїв, а саме, дефект друку чи сканування, зокрема: з ліва по центру та з правого боку в нижній частині документів присутні крапки в одному і тому самому місці, що може свідчити про використання Відповідачами одного обладнання (сканер, принтер).
- (85) За результатами аналізу властивостей файлів (документів), завантажених ФОП Федорончуком М.М. та ТОВ «Юмед Плюс» під час участі у Торгах до електронної системи закупівель ProZorro на предмет наявності спільних ознак Відділенням встановлено, що переважна більшість файлів учасників створені з використанням одного програмного забезпечення:

№ п/п	Учасник	Назва файлу	Особливості файлів			
			Автор	Дата та час створення	Виробник PDF	Версія PDF
1	ТОВ «Юмед Плюс»	public_dok			null	1.3 (Acrobat 4.x)
		Гарант.лист предмет закупівлі		11.03.2021 14:28	ABBYY FineReader PDF 15	1.5 (Acrobat 6.x)
		Додаток 4 Цінова пропозиція		11.03.2021 13:06	ABBYY FineReader PDF 15	1.5 (Acrobat 6.x)
		Лист-погодж.з умовами дог		11.03.2021 13:21	ABBYY FineReader PDF 15	1.5 (Acrobat 6.x)
		Сертифікати_Декларація Paramed		11.03.2021 13:47	ABBYY FineReader PDF 15	1.5 (Acrobat 6.x)
		Інформація про кінцевого бенефіціара		11.03.2021 13:17	ABBYY FineReader PDF 15	1.5 (Acrobat 6.x)
		Додаток 5 Проект договору		11.03.2021 13:14	ABBYY FineReader PDF 15	1.5 (Acrobat 6.x)
		Довідка санкції		11.03.2021 12:56	ABBYY FineReader PDF 15	1.5 (Acrobat 6.x)
		Довідка працівники ст.16 ЗУ		11.03.2021 12:55	ABBYY FineReader PDF 15	1.5 (Acrobat 6.x)
		Додаток 2 МТВ		11.03.2021 12:02	ABBYY FineReader PDF 15	1.5 (Acrobat 6.x)
		Довідка право підпису		11.03.2021 12:53	ABBYY FineReader PDF 15	1.5 (Acrobat 6.x)
		Авторизація Екобінт		25.02.2021 10:01	(програма Canon)	1.3 (Acrobat 4.x)
		Додаток 3 Лист-згода персональні дані		11.03.2021 13:46	ABBYY FineReader PDF 15	1.5 (Acrobat 6.x)
		Авторизація В-Braun		09.03.2021 18:17	ABBYY FineReader PDF 15	1.5 (Acrobat 6.x)
		Аналогічні договора_vz		10.03.2021 22:11	ABBYY FineReader PDF 15	1.5 (Acrobat 6.x)
		Установчі документи ТОВ		10.03.2021 22:36	ABBYY FineReader PDF 15	1.5 (Acrobat 6.x)
2	ФОП Федорончук М.М.	Гарантійний лист Екобінт		25.02.2021 10:01		1.3 (Acrobat 4.x)
		Виконані договора		12.03.2021 12:15	ABBYY FineReader 12	1.5 (Acrobat 6.x)
		Проект договору		12.03.2021	ABBYY	1.5 (Acrobat 6.x)

			12:57	FineReader 15	
	Договір кваліфікація ст.16 ЗУ		12.03.2021 12:42	ABBYY FineReader 15	1.5 (Acrobat 6.x)
	Паспорт_код		29.05.2019 11:36	ABBYY FineReader 12	1.5 (Acrobat 6.x)
	Відповідальність стю17 ЗУ		12.03.2021 12:27	ABBYY FineReader 15	1.5 (Acrobat 6.x)
	Набори Paramed		10.02.2020 16:32	Foxit Reader Printer 8.0.2.0718	1.7 (Acrobat 8.x)
	Витяг з РПЄП			null	1.3 (Acrobat 4.x)
	Лист-згода		12.03.2021 12:43	ABBYY FineReader 12	1.5 (Acrobat 6.x)
	Мед.-тех. вимоги		12.03.2021 12:50	ABBYY FineReader 15	1.5 (Acrobat 6.x)
	СЕЗ гин набори 2018 Paramed		28.01.2019 17:04	(програма Canon)	1.3 (Acrobat 4.x)
	Цінова пропозиція		12.03.2021 13:13	ABBYY FineReader 15	1.5 (Acrobat 6.x)
	Витяг_виписка_ЄДР		18.11.2020 17:01	ABBYY FineReader 15	1.5 (Acrobat 6.x)
	Гарантійний лист Б.Браун		09.03.2021 8:22	ABBYY FineReader 15	1.5 (Acrobat 6.x)
	Довідки, гарантійні листи		12.03.2021 11:37	ABBYY FineReader 15	1.5 (Acrobat 6.x)
	Paramed №1 030121		04.02.2021	(програма Canon)	1.5 (Acrobat 6.x)

- (86) Таким чином, подання Відповідачами, у складі тендерних пропозицій у Торгах, документів з однаковими дефектами, електронних файлів з однаковими параметрами: виробник, версія, свідчити про те, що файли (документи тендерної пропозиції) створенні з використанням одного комп'ютерного обладнання (програмного забезпечення) та про спільну підготовку Відповідачами своїх тендерних пропозицій.

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (87) У ході розгляду справи Відділенням встановлено, що поведінка ФОП Федорончука та ТОВ «Юмед Плюс» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (88) 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.
- (89) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є, зокрема, укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша, погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (90) 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).
- (91) Узгодженням дій учасників Торгів 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 тендеру.

- (92) Матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, свідчать про узгодженість поведінки Відповідачів під час підготовки до участі в Торгах.
- (93) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- подача Відповідачами тендерних пропозицій, здійснення перегляду інформації в системі Прозорро, вхід до електронного кабінету для здійснення фінансових операцій (під час підготовки та участі у Торгах) та програмного забезпечення з незначним проміжком часу а також здійснення доступ до своїх електронних скриньок з використанням одних ІР-адрес;
 - синхронність дій у часі при участі в аукціоні;
 - особливості оформлення Тендерних пропозицій;
 - узгодженість дій в ході проведення електронного аукціону;
 - наявність господарських відносин;
 - використання Відповідачами одних і тих же засобів зв'язку та наявність телефонних розмов між Відповідачами;
 - наявність однакових дефектів та властивостей файлів

не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ФОП Федорончука та ТОВ «Юмед Плюс» своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах (тендерах), зокрема, про обмін між ними інформацією.

- (94) З огляду на зазначене Відповідачі під час підготовки документації для участі в Торгах 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».
- (95) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже, спотворили результат проведених замовниками Торгів, порушивши право замовників на отримання найбільш ефективного для них результату, а відтак вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (96) 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.

6. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ

- (97) Аналіз тендерних пропозицій та інформації зібраної в процесі дослідження, у сукупності можуть вказувати на узгоджену поведінку ФОП Федорончука М.М. та ТОВ «Юмед Плюс» при підготовці тендерних пропозицій та відсутність змагальності у Торгах, наслідком якої є спотворення конкуренції.
- (98) 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.
- (99) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушення законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (100) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (101) Дії ФОП Федорончука М.М. та ТОВ «Юмед Плюс», які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2021-02-24-

015009-в щодо закупівлі Медичні матеріали код за ДК 021:2015:33140000-3, які проводились комунальним некомерційним підприємством «Тернопільська комунальна міська лікарня №2» 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, які стосуються спотворення результатів торгів.

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРІВ ШТРАФІВ

- (102) Відповідно до частини другої статті 52 Закону, за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (103) Згідно листа Головного управління ДПС у Тернопільській області від 01.07.2021 №9554/6/19-00-24-04/16022 (*інформація зазначена як інформація з обмеженим доступом*) загальна сума доходу від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ФОП Федорончука М.М. за 2020 рік, згідно із Декларацією платника єдиного податку від 05.02.2021 № 82499-фізичної особи-підприємця становить 460 758,00 гривень.
- (104) Згідно листа Головного управління ДПС у Тернопільській області від 01.07.2021 №9554/6/19-00-24-04/16022 (*інформація зазначена як інформація з обмеженим доступом*) сума доходу (виручки) ТОВ «Юмед Плюс» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік становить 5 201 210,00 гривень.
- (105) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією можуть бути враховані пом'якшуючі та обтяжуючі обставини.
- (106) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (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 7, 12¹, 14, Закону України «Про Антимонопольний комітет України», 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), та пунктом 23 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року №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),

ПРОПОНУЄМО:

1. Визнати дії фізичної особи-підприємця Федорончука Михайла Миколайовича (ідентифікаційний код 2094426693) та товариства з обмеженою відповідальністю «Юмед Плюс» (ідентифікаційний код юридичної особи 41214076), які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2021-02-24-

015009-б щодо закупівлі товару: ДК 021:2015 33140000-3 Медичні матеріали, які проводились комунальним некомерційним підприємством «Тернопільська комунальна міська лікарня №2», 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 другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти на фізичну особу-підприємця Федорончука Михайла Миколайовича (ідентифікаційний код 2094426693) штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) цього суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік.
3. За вчинення порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього подання, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти на товариства з обмеженою відповідальністю «Юмед Плюс» (ідентифікаційний код юридичної особи 41214076) штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) цього суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік.

Начальник ВДР
в Тернопільській області

Андрій ЛЕВЧЕНКО