



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
МИКОЛАЇВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

18 листопада 2016 р.

№48-ріш

Справа №2-26.206/30-2016

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

Адміністративна колегія Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання другого відділу досліджень та розслідувань від 23.09.2016 №2-06/239-пв з попередніми висновками у справі №2-26.206/30-2016 та матеріали цієї справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «Укрфармгруп», ідентифікаційний код за ЄДРПОУ 39580810 та обласним комунальним підприємством «Буковина-Фарм», ідентифікаційний код за ЄДРПОУ 21435200,

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 07.06.2016 №31-р розпочато розгляд справи №2-26.206/30-2016 за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Укрфармгруп», ідентифікаційний код за ЄДРПОУ 39580810 та обласним комунальним підприємством «Буковина-Фарм», ідентифікаційний код за ЄДРПОУ 21435200 ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

За результатами розгляду справи №2-26.206/30-2016 встановлено наступне.

До Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення, територіальне відділення) надійшов лист Управління служби безпеки України в Миколаївській області від 02.03.2016 №64/20-1948 щодо дослідження питання створення конкурентного середовища та захисту економічної конкуренції суб'єктами господарювання під час проведення у 2016 році Миколаївською обласною лікарнею (надалі - Замовник) відкритих торгів за предметом закупівлі: провітаміни, вітаміни та гормони, глюкозиди та алкалоїди рослинного походження та їхні похідні, антибіотики (глікозиди та алкалоїди рослинного походження та їхні солі ефіри, естери та їхні похідні), дата та номер оголошення про проведення процедури закупівлі: **04.01.2016 №000078** (надалі - Торг).

За результатами аналізу змісту вищевказаного листа Управління служби безпеки

України в Миколаївській області встановлено, що суб'єкти господарювання, які брали участь у вищевказаному Торзі, знаходяться за межами Миколаївської області.

Відповідно до 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, свої завдання Відділення здійснює у відповідному регіоні, а у випадках, передбачених законодавством - за дорученням Голови Антимонопольного комітету України – за межами регіону.

У зв'язку з вищевикладеним територіальним відділенням було одержано доручення в.о. Голови Антимонопольного комітету України від 27.04.2016 №12-01/2310 на проведення дослідження щодо наявності/відсутності ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях, зокрема товариства з обмеженою відповідальністю «Укрфармгруп» та обласного комунального підприємства «Буковина-Фарм» під час підготовки та участі цих суб'єктів господарювання у процедурах закупівлі лікарських засобів за бюджетні кошти, проведених Миколаївською обласною лікарнею.

На виконання вказаного доручення Відділенням було проведено дослідження оригіналів документації конкурсних торгів та інших процедурних документів Замовника, матеріалів (пропозицій конкурсних торгів), поданих учасниками для участі у вищевказаному Торзі.

Крім того, Відділенням на адреси учасників були направлені вимоги про надання інформації, якими запитано додаткові документи та пояснення щодо провадження суб'єктами господарювання господарської діяльності та умов участі в зазначеному Торзі.

Узагальнюючий аналіз одержаних в сукупності матеріалів, проведений Відділенням, довів факт наявності в діях учасників порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Наведений висновок Відділення підтверджується наступними доказами.

Відповідно до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів для участі в торгах подали пропозиції наступні суб'єкти господарювання:

- товариство з обмеженою відповідальністю «Укрфармгруп» (надалі – ТОВ "Укрфармгруп", Товариство), ідентифікаційний код за ЄДРПОУ 39580810 (адреса: 03061, м. Київ, вул. Героїв Севастополя, 48), ціна пропозиції – 515 342,08 гривень;
- обласне комунальне підприємство «Буковина-Фарм» (надалі – ОКП "Буковина-Фарм", Підприємство), ідентифікаційний код за ЄДРПОУ 21435200 (адреса: 58009, м. Чернівці, пров. Текстильників, 1), ціна пропозиції – 566 883,91 гривні.

Замовником проведена оцінка пропозицій вищевказаних конкурсних торгів (протокол від 05.02.2016 №4) та прийнято рішення визнати найбільш економічно вигідною пропозицію ТОВ «Укрфармгруп».

Таким чином, Замовником із ТОВ «Укрфармгруп» було укладено договір від 22.02.2016 №56 на закупівлю товарів за державні кошти.

За змістом статті 1 та 31 Закону України «Про здійснення державних закупівель» акцепт пропозиції конкурсних торгів зумовлює виникнення обов'язку у замовника укласти відповідний договір з переможцем, а у останнього - право вимагати укладання відповідного договору. Таким чином, встановлена законодавством процедура державних закупівель в рамках даного Торгу мала повний, завершений цикл. Переможця було обрано з-поміж учасників Торгу, й на вибір переможця мали вплив критерії, зміст пропозицій, що були надані учасниками.

На органи Антимонопольного комітету України відповідно до пункту 5 статті 3 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» покладені завдання щодо участі у формуванні та реалізації конкурентної політики в частині здійснення контролю щодо створення конкурентного середовища та захисту конкуренції у сфері державних закупівель.

Отже, з метою реалізації покладених законодавством завдань в межах повноважень Відділенням проведено дослідження та встановлено наступне.

Аналіз матеріалів Торгу та відповідей суб'єктів господарювання-учасників виявив, що на вимогу документації конкурсних торгів (надалі – ДКТ) Замовника ОКП «Буковина-Фарм» було надано договір про спільну діяльність від 31.10.2014 №171-СД/14 (надалі - Договір СД), укладений із товариством з обмеженою відповідальністю «Чернівціфармація» (надалі – ТОВ "Чернівціфармація"), ідентифікаційний код за ЄДРПОУ 39091252 (адреса: 04655, м. Київ, вул. Межигірська, 78).

Перевіркою складу правовідносин за вищевказаним Договором СД виявлені такі обставини.

Згідно з даними, які розміщено на офіційному сайті Міністерства юстиції України в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (minjust.gov.ua), одним із засновників ТОВ «Укрфармгруп» є гр. ("інформація з обмеженим доступом")¹.

Гр. ("інформація з обмеженим доступом")² також є одним із засновників ТОВ «Чернівціфармація». Про виявлені обставини Відділенням складено відповідний протокол ознайомлення від 28.04.2016 з сайтом www.irg.gov.ua, який міститься у матеріалах справи.

Таким чином, один із учасників Торгу - ОКП «Буковина-Фарм» вчиняв спільну діяльність, співпрацював з ТОВ «Чернівціфармація» і ця співпраця документально підтверджується Договором СД. В той же час, засновником ТОВ «Чернівціфармація» є одна й та ж особа, що й ТОВ «Укрфармгруп». Відповідно через гр. ("інформація з обмеженим доступом")³ ОКП «Буковина-Фарм» могло мати безпосередньо взаємодію з ТОВ «Укрфармгруп».

До того ж, відповідно до інформації, поданої листом від 25.05.2016 №132 на вимогу Відділення від 29.04.2016 №2-292/80-633, між ОКП "Буковина-Фарм" та ТОВ «Чернівціфармація» існує договір про надання послуг від 02.12.2014 №195-г/14 (надалі - Договір про надання послуг). Відповідно до нього ТОВ «Чернівціфармація» взяло на себе зобов'язання надавати Підприємству юридичні консультаційні послуги у сфері здійснення закупівель товарів, робіт і послуг за державні кошти, в обсязі та на умовах, визначених даним договором, а саме:

- підготовка та збір документів для участі Підприємства в процедурах відкритих торгів, що проводяться у сфері державних закупівель;
- підготовка тендерних пропозицій, окрім визначення цінової пропозиції, яка визначається Підприємством;
- підготовка та подача запитів для отримання різноманітних довідок, свідоцтв, сертифікатів тощо від органів державної влади, та інших установ які вимагаються документацією конкурсних торгів;
- за дорученням Підприємства приймати участь під час розкриття тендерних пропозицій та інше.

Тобто, ТОВ «Чернівціфармація», в складі якого є особа, що є засновником ТОВ «Укрфармгруп», згідно Договору про надання послуг мало об'єктивну можливість фактично готувати пакет документів для участі свого конкурента ОКП "Буковина-Фарм" у процедурах державних закупівель. Завдяки таким відносинам учасники мали можливість узгоджувати свою поведінку щодо участі у конкурсних торгах, мати обізнаність щодо умов участі один одного в Торзі, разом з

¹ Інформація з обмеженим доступом

² Інформація з обмеженим доступом

³ Інформація з обмеженим доступом

тим мати відповідні домовленості щодо умов участі у державних закупівлях. Положення цього договору не містили вказівок, обмежень щодо окремих Торгів.

Сталі господарські відносини протягом 2014-2016 років та узгодженість дій учасників Торгу також підтверджуються й іншими наявними у Відділенні матеріалами.

1) Листом від 02.06.2016 №64/20-6204 Управління служби безпеки України в Миколаївській області надіслало копію договору від 01.09.2015 №01/09/15-2 оренди (найму) транспортного засобу, в якому орендодавцем було товариство з обмеженою відповідальністю "Укрбіотехнологія-ТМ" (надалі – ТОВ "Укрбіотехнологія-ТМ") в особі директора (*"інформація з обмеженим доступом"*)⁴, а орендарем – ТОВ "Укрфармгруп" в особі директора (*"інформація з обмеженим доступом"*)⁵.

Крім того, у Відділенні є в наявності додаткова угода №2 до договору №28.04.2014 оренди транспортного засобу з екіпажем (фрахтування на час) від 28.04.2014. Вказаний договір та вищевказану додаткову угоду укладено між ТОВ "Укрбіотехнологія-ТМ" (орендодавець) в особі директора (*"інформація з обмеженим доступом"*)⁶ та ОКП "Буковина-Фарм" в особі в.о директора (*"інформація з обмеженим доступом"*)⁷ (орендар).

Таким чином, враховуючи, що гр. ("інформація з обмеженим доступом")⁸ є директором як ТОВ «Укрбіотехнологія-ТМ» так й ТОВ Укрфармгруп», договір оренди транспортного засобу від 28.04.2014 є письмовим підтвердженням спільної діяльності ТОВ «Укрфармгруп» та ОКП «Буковина-Фарм» протягом 2014-2016 років. А з урахуванням того, що обидва суб'єкти господарювання є учасниками одного Торгу, укладання подібного договору свідчить про обізнаність один одного щодо матеріально-технічної бази, використання одних транспортних засобів, в тому числі їх ймовірне залучення під час виконання робіт за результатами проведеного Торгу.

2) Відповідно до поданих учасниками штатних розкладів (листи від 17.05.2016 №125 ОКП "Буковина-Фарм", від 18.05.2016 №18-05/1 ТОВ «Укрфармгруп») на вимоги Відділення встановлено, що:

- гр. (*"інформація з обмеженим доступом"*)⁹ наказом від 01.12.2015 №243 прийнятий на посаду менеджера з постачання медичних засобів на 0,25 ст. в ОКП "Буковина-Фарм". Наказом від 16.03.2016 №50 гр. (*"інформація з обмеженим доступом"*)¹⁰ звільнений з вищевказаної займаної посади в ОКП "Буковина-Фарм" та наказом від 17.03.2016 №21-к прийнятий з 18.03.2016 на посаду експедитора до ТОВ «Укрфармгруп», де й працював станом на 18.05.2016;

- гр. (*"інформація з обмеженим доступом"*)¹¹ наказом від 08.12.2015 №252 прийнятий на посаду менеджера з постачання медичних засобів на 0,25 ст. в ОКП "Буковина-Фарм", де й працює по теперішній час, а наказом від 31.03.2016 №22-к прийнятий на посаду експедитора до ТОВ «Укрфармгруп», де й працював станом на 18.05.2016;

- гр. (*"інформація з обмеженим доступом"*)¹² наказом від 31.08.2015 №171

⁴ Інформація з обмеженим доступом

⁵ Інформація з обмеженим доступом

⁶ Інформація з обмеженим доступом

⁷ Інформація з обмеженим доступом

⁸ Інформація з обмеженим доступом

⁹ Інформація з обмеженим доступом

¹⁰ Інформація з обмеженим доступом

¹¹ Інформація з обмеженим доступом

¹² Інформація з обмеженим доступом

прийнятий на посаду менеджера з постачання медичних засобів на 0,25 ст. в ОКП "Буковина-Фарм". Наказом від 25.02.2016 №34 він звільнений з вищевказаної займаної посади в ОКП "Буковина-Фарм" та наказом від 29.02.2016 №18-к прийнятий з 01.03.2016 на посаду експедитора до ТОВ «Укрфармгруп», де й працював станом на 18.05.2016;

- гр. ("інформація з обмеженим доступом")¹³ наказом від 17.09.2015 №183 прийнятий на посаду менеджера з постачання медичних засобів на 0,25 ст. в ОКП "Буковина-Фарм". Наказом від 26.02.2016 №36 звільнений з вищевказаної займаної посади в ОКП "Буковина-Фарм", а наказом від 23.10.2015 №34-к прийнятий з 23.10.2015 на посаду експедитора до ТОВ «Укрфармгруп», де і працював станом на 18.05.2016.

До того ж, у складі ОКП "Буковина-Фарм" працює гр. ("інформація з обмеженим доступом")¹⁴, який відповідно до наказу від 15.04.2014 №59 був призначений та займає посаду в.о. директора ОКП "Буковина-Фарм", де працював станом на 18.05.2016.

Водночас, у складі ТОВ «Укрфармгруп» працює гр. ("інформація з обмеженим доступом")¹⁵, яка була прийнята на посаду юриста наказом від 13.08.2015 №24-к та обіймала цю посаду станом на 18.05.2016.

Відповідно до листа, наданого на вимогу Відділення Заводським районним у місті Дніпродзержинську відділом державної реєстрації актів цивільного стану Головного територіального управління юстиції у Дніпропетровській області, по архіву є актовий запис про державну реєстрацію народження від 27.07.1993 гр. ("інформація з обмеженим доступом")¹⁶, 23.06.1993 року народження, батьком якої є гр. ("інформація з обмеженим доступом")¹⁷, 13.07.1973 року народження.

Отже, не зважаючи на те, що ТОВ «Укрфармгруп» та ОКП «Буковина-Фарм» знаходяться в різних регіонах України (м. Київ та м. Чернівці відповідно), на посадах, до функціональних обов'язків яких входило реалізація предмету закупівлі, офіційно працюють одні й ті самі особи. При чому, звільняючись з посади в одному суб'єкті господарювання, окремі особи протягом однієї доби встигали працевлаштовувались до іншого суб'єкта, який знаходиться в іншій області.

Окрім того, посаду, віднесену до апарату управління - в.о. директора ОКП «Буковина-Фарм» та посаду, до функціональних обов'язків якої входить робота з юридичними документами – юрист ТОВ «Укрфармгруп», на момент проведення Торгу обіймали особи, що мають родинні відносини, чим об'єктивно створили умови для спільної роботи, а також виключили принцип індивідуальності під час участі у вищевказаному Торзі.

Вищевикладене вкотре вказує на наявність активної співпраці та певних домовленостей між ТОВ «Укрфармгруп» та ОКП «Буковина-Фарм», що за кінцевим рахунком мало наслідком узгодженість дій щодо участі у вказаному Торзі.

3) Також пов'язаність між учасниками обґрунтовується тим, що пропозиція конкурсних торгів для участі у вищевказаному Торзі подано уповноваженою особою гр. ("інформація з обмеженим доступом")¹⁸.

Відповідно до інформації, поданої листом від 18.05.2016 №18-05/1 ТОВ "Укрфармгруп", гр. ("інформація з обмеженим доступом")¹⁹ була прийнята на

¹³ Інформація з обмеженим доступом

¹⁴ Інформація з обмеженим доступом

¹⁵ Інформація з обмеженим доступом

¹⁶ Інформація з обмеженим доступом

¹⁷ Інформація з обмеженим доступом

¹⁸ Інформація з обмеженим доступом

¹⁹ Інформація з обмеженим доступом

посаду регіонального спеціаліста з продажу 01.06.2015 та звільнена з займаної посади 31.10.2015, що підтверджується штатним розкладом.

Також, **ТОВ "Укрфармгруп"** у листі від 26.05.2016 №26/05-1 зазначило, що пропозиція на участь у вищевказаному торзі була подана представником за довіреністю **гр. ("інформація з обмеженим доступом")**²⁰, яку було уповноважено представляти інтереси цього товариства під час процедури розкриття пропозиції конкурсних торгів. Копію довіреності ТОВ "Укрфармгруп" не зберегло.

Пропозиція ж **ОКП "Буковина-Фарм"**, як вбачається з листа від 25.05.2016 №132, була надіслана поштою, а саме кур'єром з кур'єрської служби ТММ.

Згідно відбитку штемпеля на конверті подання пропозиції конкурсних Торгів **ТОВ "Укрфармгруп"** відбулось 03.02.2016, тобто в період часу, коли **гр. ("інформація з обмеженим доступом")**²¹ вже не працювала у **ТОВ "Укрфармгруп"**.

Однак, факт звільнення не завадив гр. ("інформація з обмеженим доступом")²² продовжити співпрацю із **ТОВ «Укрфармгруп»**, зокрема у вигляді подання пропозицій на конкурсні торги, й водночас виконувати ці ж послуги за довіреністю **ОКП «Буковина-Фарм»** для участі в інших торгах.

Вищевикладене підтверджується наявною у Відділення інформацією.

Так, пропозиція конкурсних торгів **ОКП "Буковина-Фарм"** на закупівлю провітамінів, вітамінів й гормонів, глюкозодів та алкалоїдів рослинного походження та їхніх похідних, антибіотиків (наркотичних засобів), замовником яких є міська лікарня швидкої медичної допомоги м. Миколаєва (оголошення від 31.03.2015 №101808).

У складі вищевказаної пропозиції міститься довіреність від 15.04.2015, в якій зазначено, що **ОКП "Буковина-Фарм"** (код ЄДРПОУ 21435200) в інтересах всіх учасників на підставі договору про спільну діяльність від 31.10.2014 №171-СД/14 уповноважує **гр. ("інформація з обмеженим доступом")**²³ на представлення законних прав та інтересів Підприємства під час проведення торгів.

Отже, вищевикладене ще раз підтверджує наявність узгоджених дій між учасниками Торгу, так як одна і та ж особа, а саме гр. ("інформація з обмеженим доступом")²⁴, є уповноваженою представляти права та інтереси **ОКП "Буковина-Фарм"** та **ТОВ "Укрфармгруп"** під час проведення торгів на закупівлю провітамінів, вітамінів й гормонів, глюкозодів та алкалоїдів рослинного походження та їхніх похідних, антибіотиків (наркотичних засобів). Враховуючи різні регіони місцезнаходження **ОКП "Буковина-Фарм"** та **ТОВ "Укрфармгруп"**, такі обставини неможливо пояснити, як випадковий збіг.

4) Підтвердженням наявності узгоджених дій є використання учасниками однієї матеріально-технічної бази для виконання послуг відповідно за договорами поставки лікарських засобів.

Так, за наявними даними, у складі пропозиції учасника Торгу **ТОВ «Укрфармгруп»** було надано довідку про наявність обладнання та матеріально-технічної бази від 01.02.2016 №01/02-04, в якій вказаний транспортний засіб для забезпечення якісного постачання товарів-автомобіль марки "Volkswagen CADDY" (фургон рефрижератор В, державний реєстраційний номер AA0035MO).

В свою чергу, у пред'явленій **ОКП "Буковина-Фарм"** довідці про наявність обладнання та матеріально-технічної бази від 02.02.2016 №467/04 вказаним підприємством в якості транспортного засобу для забезпечення постачання товарів

²⁰ Інформація з обмеженим доступом

²¹ Інформація з обмеженим доступом

²² Інформація з обмеженим доступом

²³ Інформація з обмеженим доступом

²⁴ Інформація з обмеженим доступом

вказано два автомобілі марки "ЗАЗ 11057" (фургон В) із державними реєстраційними номерами 02414МР та СЕ8856АС відповідно.

За наявною у Відділення інформацією, зазначеною в листі Управління служби безпеки України в Миколаївській області від 02.06.2016 №64/20-6204 та листі Регіонального сервісного центру в Чернівецькій області Міністерства внутрішніх справ України від 15.01.2016 №27/24-57, обидва вказані в конкурсній пропозиції ОКП «Буковина-Фарм» автомобілі знаходяться в обтяженні (накладено арешт). Отже, застосовувати заявлений (власний) транспорт для перевезення лікарських засобів в ОКП «Буковина-Фарм» не було можливості.

Згідно пояснень **гр. ("інформація з обмеженим доступом")**²⁵ від 21.02.2015 (в матеріалах справи №2-26.206/30-2016) постачання наркотичних засобів на адресу міської лікарні швидкої медичної допомоги м. Миколаєва (замовника за іншим торгом) здійснювалось транспортним засобом **ТОВ «Укрфармгруп»** типу "Volkswagen CADDY" (фургон рефрижератор В, державний реєстраційний номер АА0035МО) у зв'язку з тим, що на ОКП "Буковина-Фарм" відсутні власні транспортні засоби.

Отже, виходячи з вищевикладеного, можна зробити висновок, що ОКП "Буковина-Фарм" та ТОВ «Укрфармгруп» залучають до виконання послуг, що були предметом закупівлі на Торг, не тільки одних працівників, а й обладнання та матеріально-технічну базу, зокрема використовують одні й ті ж самі транспортні засоби для перевезення лікарських засобів. Отже, виконання умов предмету закупівлі фактично здійснюється одними засобами. Враховуючи, що ОКП "Буковина-Фарм" та ТОВ «Укрфармгруп» є конкурентами на Торгах, подібна співпраця приймає характер узгодженості та свідчить про відповідні домовленості щодо участі у державних закупівлях.

5) Окрім вищевикладеного, виходячи з матеріалів вищевказаного Торгу, Відділення встановило, що учасники співпрацюють з одним виробником лікарських засобів, що були предметом закупівлі.

Так, ДКТ Замовника було надано шаблон "Пропозиція конкурсних торгів", у якій учасники Торгу повинні були надати інформацію по кожному з лотів окремо, а також зазначити **"Виробника товару"** та вказати **"Ціну товару"**.

Порівнявши пропозиції, подані для участі у Торзі, ТОВ «Укрфармгруп» та ОКП "Буковина-Фарм", було виявлено, що обидва учасники подають у пропозиціях лікарські засоби наркотичного походження одних виробників, а саме: товариство з обмеженою відповідальністю "Харківське фармацевтичне підприємство "Здоров'я народу України" та публічне акціонерне товариство "Фармак", м. Київ, Україна.

Такі дії можуть свідчити про те, що має місце наявність співпраці між ТОВ «Укрфармгруп» та ОКП "Буковина-Фарм", яка передбачала обмін інформацією між учасниками Торгу, зокрема щодо ціни на лікарські засоби, які були предметом закупівлі.

Метою проведення торгів є отримання замовником найкращої пропозиції, тобто одержання товару належної якості за оптимальною ціною. Змагальність учасників торгів передбачає самостійні дії (поведінку) кожного з учасників і зумовлює для здобуття перемоги пропонування кращих умов за найнижчими цінами; якщо учасники торгів домовляються між собою (узгоджуються) щодо умов своїх пропозицій конкурсних торгів, то усувається й самостійність в їх поведінці.

Відповідно до підпункту 28 пункту 1 статті 1 Закону України «Про здійснення державних закупівель» торги (конкурсні торги) - це здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів (конкурсних торгів) згідно з

²⁵ Інформація з обмеженим доступом

процедурами, встановленими цим Законом (крім процедури закупівлі в одного учасника).

Такий конкурентний відбір забезпечується лише завдяки наявності конкуренції між учасниками торгів.

Учасникам Торгу листами від 10.06.2016 №2-292/80-819 (на адресу ТОВ «Укрфармгруп») та від 10.06.2016 №2-292/80-818 (на адресу ОКП «Буковина-Фарм») було направлено розпорядження адміністративної колегії територіального відділення від 07.06.2016 №31-р (надалі – Розпорядження №31-р) про початок розгляду справи №2-26.206/30-2016 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції у зв'язку з наявністю в їх діях ознак порушення, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

Відповідно до карток рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення, виплату поштового переказу №0101505666500 ТОВ «Укрфармгруп» Розпорядження №31-р було отримано уповноваженим **гр. ("інформація з обмеженим доступом")**²⁶ **15.06.2016** та №580090049084 ОКП «Буковина-Фарм» - уповноваженим **гр. ("інформація з обмеженим доступом")**²⁷ **14.06.2016**.

Листом від 30.08.2016 №204 ОКП «Буковина-Фарм» надало до Відділення пояснення відносно порушених питань у Розпорядженні №31-р.

Так, ОКП «Буковина-Фарм» наголошує, що є комунальним підприємством, засновником якого є Чернівецька обласна рада, яке здійснює свою діяльність виключно в межах чинного законодавства та не пов'язане відносинами контролю з ТОВ «Укрфармгруп».

Щодо посилання на сталі господарські відносини між учасниками Торгу, ОКП «Буковина-Фарм» зазначає, що у своєму складі має низку структурних підрозділів, зокрема аптек та аптечних пунктів, що обумовлює співпрацю з різними постачальниками для забезпечення оптимального спектру представлених лікарських засобів у даних аптеках та аптечних пунктах, що зумовлено певними потребами споживачів.

В той же час, ОКП «Буковина-Фарм» зазначає, що наявність договірних відносин Підприємства з ТОВ «Укрфармгруп» ніяким чином, на думку Підприємства, не вказує на втручання у ведення господарської діяльності Підприємства, зокрема участі у торгах, тендерах тощо.

Також у вищевказаному листі ОКП «Буковина-Фарм» зазначило, що не розуміє посилання Відділення щодо наявності проведення між ОКП «Буковина-Фарм» та ТОВ «Укрфармгруп» спільних дій під час участі у вищевказаному Торзі. Спільних дій не було та не могло бути з огляду на різне територіальне місцезнаходження ОКП «Буковина-Фарм» та ТОВ «Укрфармгруп».

Листами від 25.07.2016 №1/32 та від 16.08.2016 №38 ТОВ «Укрфармгруп» подало до Відділення клопотання про зупинення розгляду справи, а також подало аналогічні пояснення, що й ОКП «Буковина-Фарм», зауваживши, що ринок лікарських засобів наркотичного походження є досить вузьким. З огляду на необхідність наявної відповідної ліцензії для здійснення даної діяльності досить розповсюдженим є практика взаємовідносин між учасниками ринку (фактично конкурентами на ринку) стосовно купівлі-продажу відповідної продукції з метою належного виконання взятих зобов'язань в межах поставок лікарських засобів, зокрема і препаратів наркотичного походження. Тому, протягом листопада-жовтня 2015 року між ТОВ «Укрфармгруп» та ОКП «Буковина-Фарм» відбулись дві операції з постачання препаратів вищевказаної групи, проте вони не мають жодного відношення до Торгів. Такі дії учасників ринку є

²⁶ Інформація з обмеженим доступом

²⁷ Інформація з обмеженим доступом

лише господарськими відносинами в розумінні законодавства.

Також ТОВ «Укрфармгруп» у своїх поясненнях зазначило, що інформація щодо використання автотранспортних засобів взагалі є поза межами процедури закупівлі, яка досліджується територіальним відділенням, й жодним чином не стосується цієї закупівлі та не може розцінюватись, як дія, що призводить до спотворення результатів торгів, та бути підставою для початку розгляду справи.

Відділення, уважно дослідивши всі наведені доводи учасників, не може з ними погодитись, виходячи з наступного.

Відповідно до статті 42 Господарського Кодексу України підприємництво - це самостійна, ініціативна, систематична, на власний ризик господарська діяльність, що здійснюється суб'єктами господарювання (підприємцями) з метою досягнення економічних і соціальних результатів та одержання прибутку.

Відповідно до статті 3 Господарського Кодексу України:

1. Під господарською діяльністю у цьому Кодексі розуміється діяльність суб'єктів господарювання у сфері суспільного виробництва, спрямована на виготовлення та реалізацію продукції, виконання робіт чи надання послуг вартісного характеру, що мають цінову визначеність.

2. Господарська діяльність, що здійснюється для досягнення економічних і соціальних результатів та з метою одержання прибутку, є підприємництвом, а суб'єкт підприємництва – підприємцями. Господарська діяльність може здійснюватись і без мети одержання прибутку (некомерційна господарська діяльність).

Тобто, в будь-якому випадку, однією з ознак підприємництва є - самостійність господарської діяльності.

Наведені ж в даному рішенні факти свідчать про те, що між ТОВ «Укрфармгруп» та ОКП «Буковина-Фарм» мають місце не лише сталі господарські відносини, **що, до речі, не заперечується жодним із суб'єктів**, а саме **прослідковується узгодженість дій щодо участі в Торгах.**

Різне географічне (територіальне) місце знаходження суб'єктів господарювання також ніяким чином не впливає на наявність або відсутність узгоджених дій, так як, Відділенням встановлені факти працевлаштування одних і тих самих осіб до штату обох учасників, й наявність родинних відносин між особами, які працюють на посадах в складі різних учасників.

Відносно обмеженого кола учасників ринку лікарських засобів наркотичного походження Відділення не заперечує щодо певних особливостей його функціонування, однак вкотре підкреслює, що виявлені факти свідчать про такі дії суб'єктів господарювання, які характерні не для співробітництва під час ведення господарської діяльності, а саме для узгодження дій, які виражаються у певних домовленостях щодо участі в Торгах, та як наслідок – спотворення самого принципу державних закупівель – **конкуренції.**

Що ж до пояснень ТОВ «Укрфармгруп» щодо доводу Відділення про спільне використання транспортних засобів, як неналежного доказу узгодженості дій, то слід зазначити наступне.

Підставою для початку розгляду справи №2-26.206/30-2016 адміністративною колегією територіального відділення була сукупність наведених вище доказів, а не лише факт використання одних автотранспортних засобів.

Разом з тим, подання ОКП «Буковина-Фарм» у складі пропозиції довідки про наявність обладнання та матеріально-технічної бази на вимогу ДКТ Замовника, у якій зазначено автотранспорт, на який протягом тривалого часу накладено арешт, свідчить про усвідомлення суб'єктом неможливості виконання предмету закупівлі без сторонніх суб'єктів.

А так як у 2015 році ТОВ «Укрфармгруп» надавало у користування

ОКП «Буковина-Фарм» автомобіль Volkswagen CADDY (фургон рефрижератор В, державний реєстраційний номер АА0035МО) для виконання аналогічних умов договору, та поставки лікарських засобів наркотичного походження на адресу міської лікарні швидкої медичної допомоги м. Миколаєва ще раз підтверджує, що між учасниками вказаного торгу існують господарські відносини. Відповідно, у разі перемоги, ОКП «Буковина-Фарм» виконувало б роботи за предметом закупівлі на автотранспорті конкурента.

Також Відділення зазначає, що інформація, яка стосується власника Volkswagen CADDY (фургон рефрижератор В, державний реєстраційний номер АА0035МО) не досліджувалась Відділенням, оскільки не має жодного відношення до справи.

Таким чином, як вбачається з вищевикладеного, ТОВ «Укрфармгруп» та ОКП «Буковина-Фарм» під час розгляду справи №2-26.206/30-2016 не надали до Відділення жодного доказу та обґрунтування, які б об'єктивно пояснювали наявність між ними сталих господарських відносин, трудові відносини з одними й тими ж працівниками, які мають відношення до реалізації предмету закупівлі, використання однієї матеріально-технічної бази під час участі у інших тендерних закупівлях, а також закупівлю продукції, що була предметом закупівлі у вказаному вище Торзі у одного виробника, які не є звичайними та випадковими, та спростовували б висновки Відділення.

Все вищенаведене є свідченням того, що ТОВ «Укрфармгруп» та ОКП «Буковина-Фарм» під час участі в вищевказаних Торгах узгоджували свої дії, усунули між собою конкуренцію, чим порушили головний принцип державних закупівель - створення конкурентного середовища між учасниками - в результаті чого результати конкурсних Торгів могли бути спотворені, таким чином ТОВ «Укрфармгруп» та ОКП «Буковина-Фарм» порушили Закон України «Про захист економічної конкуренції».

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.

Отже, Закон України «Про захист економічної конкуренції» допускає досягнення переваг за рахунок саме власних досягнень суб'єктів господарювання. У випадку ж, коли учасники торгів домовляються (узгоджують свою поведінку між собою) один з іншим щодо умов своїх пропозицій конкурсних торгів, то усувається й самостійність в їх поведінці, а як наслідок, і конкуренція між ними під час проведення процедур закупівель. Якщо ж учасники замінили конкуренцію між собою на координацію, то покупець не отримує той результат, який би він отримав в умовах справжньої конкуренції. За результатами таких торгів перемагає учасник торгів не внаслідок конкурентного відбору, наявність чого відповідно до законодавства є обов'язковою умовою при визначенні переможця. Тому такі узгоджені дії учасників торгів спотворюють ці ж самі торги (тендери).

В даному випадку учасники під час участі у Торзі не змагалися між собою, оскільки діяли не самостійно, а узгоджували свої дії, тому усунули конкуренцію між собою. В результаті був спотворений основний принцип торгів - здійснення конкурентного відбору учасників, відповідно право на укладення договору було отримано переможцем не на конкурентних засадах.

Відмову учасників процедури закупівлі від самостійності при прийнятті рішень у процесі змагання слід вважати узгодженими діями. Відповідно до частини першої статті 5

Закону України «Про захист економічної конкуренції» будь-яка погоджена поведінка є узгодженими діями.

Частиною першою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до усунення конкуренції, є антиконкурентними узгодженими діями.

Антиконкурентними узгодженими діями відповідно до пункту 4 частини другої статті 6 цього Закону визнаються, зокрема узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів. Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із цим Законом.

Копії подання з попередніми висновками від 23.09.2016 №2-06/239-пв у справі №2-26.206/30-2016 були направлені до ТОВ «Укрфармгруп» листом від 07.10.2016 №2-292/80-1453 та до ОКП "Буковина-Фарм" листом від 07.10.2016 №2-292/80-1452.

Копії подання з попередніми висновками у справі №2-26.206/30-2016 відповідно до повідомлення про вручення поштового відправлення №5801803192180 (ОКП «Буковина-Фарм») було вручене **17.10.2016** та відповідно до повідомлення про вручення поштового відправлення №0101506413843 (ТОВ «Укрфармгруп») було вручене **17.10.2016**.

Листами від 24.10.2016 №55 (ТОВ «Укрфармгруп») та від 24.10.2016 №225 (ОКП «Буковина-Фарм») були надіслані заперечення на подання з попередніми висновками Відділення. У вищевказаних запереченнях учасники Торгу посилались на ті ж самі пояснення та доводи, що були висвітлені у надісланих запереченнях на Розпорядження №31-р Відділення, за винятком деяких обставин, зокрема:

ТОВ «Укрфармгруп»:

1. Товариство зазначає, що фактично торги за його участю на підставі рішення комітету конкурсних торгів від 02.03.2016 визнані такими, що не відбулись. Результати торгів відображаються у Звіті про результати проведення процедури закупівлі. Відповідно до Звіту про результати проведення процедур відкритих торгів і двоступеневих торгів та попередньої кваліфікації, акцепту пропозиції конкурсних торгів не було, договір про закупівлю не укладено, а торги визнані такими, що не відбулись.

2. Разом з тим Товариство наполягає на тому, що не мало впливу та потенційно не могло впливати на рішення будь-якого суб'єкта господарювання - учасника ринку лікарських препаратів наркотичного походження щодо його участі/не участі у Торгах, в т.ч. на рішення Замовника про визнання переможця, та конкуренцію в цілому на ринку лікарських препаратів, включаючи препарати наркотичного походження.

Відділення не може погодитись з вищевикладеним, оскільки, як зазначалось вище, виходячи із документів, поданих Замовником на вимогу Відділення «Оголошення про результати проведених торгів»: дата акцепту пропозиції конкурсних торгів – 05.02.2016; дата укладення договору про закупівлю - 22.02.2016; 01.03.2016 (через 21 день після укладення договору) торги було визнано такими, що не відбулись та розірвано договір з Товариством. Проте, за змістом статті 1 та 31 Закону України «Про здійснення державних закупівель» акцепт пропозиції конкурсних торгів зумовлює виникнення обов'язку у замовника укласти відповідний договір з переможцем, а у останнього - право вимагати укладання відповідного договору. Таким чином, встановлена законодавством процедура державних закупівель в рамках даного Торгу мала повний, завершений цикл. Переможця було обрано з-поміж учасників Торгу, й на вибір переможця мали вплив критерії, зміст пропозицій, що були надані учасниками.

3. Товариство наполягає, що територіальне відділення не мало повноважень на проведення вищевказаного дослідження.

Відділенням неодноразово зазначалось про виконання доручення в.о. Голови Антимонопольного комітету України та роз'яснювались положення чинного законодавства щодо повноважень органів Антимонопольного комітету України.

Відповідно до частини третьої та п'ятої статті 6 Закону України «Про Антимонопольний комітет» Антимонопольний комітет утворює територіальні відділення, в разі необхідності здійснює їх реорганізацію чи ліквідацію. Антимонопольний комітет України і його територіальні відділення становлять систему органів Антимонопольного комітету України, яку очолює Голова Комітету

Відповідно до абзацу сьомого частини шостої статті 9 України «Про Антимонопольний комітет України» Голова Антимонопольного комітету України утворює територіальні відділення в межах кошторису, тимчасові адміністративні колегії Антимонопольного комітету України для розгляду питань, що належать до компетенції Антимонопольного комітету України.

Відділення звертає увагу на положення чинного законодавства, з якими Товариство не було обізнано або намагалось здійснити їх невірне тлумачення.

Голова територіального відділення має повноваження, між іншим, вимагати від суб'єктів господарювання, об'єднань, органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю, їх посадових осіб і працівників, інших фізичних та юридичних осіб інформацію, в тому числі з обмеженим доступом; *проводити дослідження ринку* та приймати відповідні рішення (розпорядження) (пункти 5, 12 частини першої статті 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України»).

Відповідно до пункту 5 статті 3 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» основним завданням Антимонопольного комітету України є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики в частині здійснення контролю щодо створення конкурентного середовища та захисту конкуренції у сфері державних закупівель

Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.

Тож, згідно норм чинного законодавства територіальне відділення є частиною апарату Антимонопольного комітету України, має право проводити дослідження ринків, в тому числі й за територіальними межами за дорученням Голови Антимонопольного комітету України.

4. Товариство зазначає у своїх поясненнях, що гр. ("інформація з обмеженим доступом")²⁸ не володіє значною частиною активів у ТОВ «Чернівціфармація» (тобто понад 50%), що надавало б йому право на прийняття певних рішень та в цілому впливати на діяльність цього Товариства. Відтак вищевикладене свідчить про відсутність вирішального впливу гр. ("інформація з обмеженим доступом")²⁹, як на діяльність ТОВ «Укрфармгруп», ТОВ «Чернівціфармація» так і на ОКП «Буковина-Фарм».

Відділення звертає, що жодним чином не зазначалось про те, що гр. ("інформація з

²⁸ Інформація з обмеженим доступом

²⁹ Інформація з обмеженим доступом

обмеженим доступом")³⁰ має вирішальний вплив на прийняття рішень ТОВ «Укрфармгруп», ТОВ «Чернівціфармація», а тим паче ОКП «Буковина-Фарм». Відділенням було зазначено про наявність сталих господарських відносин між учасниками Торгу, обмін інформацією про ціну, та обізнаність у господарській діяльності один одного через третього суб'єкта господарювання, який не приймав участі у вищевказаних Торгах, а саме ТОВ «Чернівціфармація».

Відповідно до абзацу третього статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» пов'язаними особами є юридичні та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено здійснюють господарську діяльність, у тому числі спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання.

Відділенням складено протокол ознайомлення від 28.04.2016 з сайтом, у якому зазначено, що засновниками ТОВ «Укрфармгруп» є гр. ("інформація з обмеженим доступом")³¹ (розмір внеску статутного фонду – ("інформація з обмеженим доступом")³²) та гр. ("інформація з обмеженим доступом")³³ (розмір внеску статутного фонду – ("інформація з обмеженим доступом")³⁴), тобто, виходячи з розміру внеску до статутного фонду, обидва засновники мають однакове право голосу та за відсутності одного із засновників прийняття рішення щодо діяльності Товариства може бути неможливим. Разом з тим, засновниками ТОВ «Чернівціфармація» є гр. ("інформація з обмеженим доступом")³⁵ (розмір внеску статутного фонду – ("інформація з обмеженим доступом")³⁶), гр. ("інформація з обмеженим доступом")³⁷ (розмір внеску статутного фонду – ("інформація з обмеженим доступом")³⁸) та гр. ("інформація з обмеженим доступом")³⁹ (розмір внеску статутного фонду – ("інформація з обмеженим доступом")⁴⁰). Зазначене може свідчити про те, що гр. ("інформація з обмеженим доступом")⁴¹ у ТОВ «Чернівціфармація» може мати, згідно вказаного вище розміру внеску статутного фонду, вирішальний голос у прийнятті рішень у діяльності ТОВ «Чернівціфармація».

5. Що стосується твердження Товариства, що ТОВ «Чернівціфармація» не було учасником вказаних Торгів.

Відділенням не було зазначено жодним чином про те, що ТОВ «Чернівціфармація» приймало участь у державних закупівлях. Проте, **через ТОВ «Чернівціфармація», в складі якого є особа, що є засновником ТОВ «Укрфармгруп», згідно договору про надання послуг мало об'єктивну можливість фактично готувати пакет документів для участі свого конкурента ОКП "Буковина-Фарм" у процедурах державних закупівель.**

6. Щодо обмеженої кількості виробників певної групи лікарських засобів, які були предметом закупівлі у досліджуваному Торзі, та присутності на ринку виробництва лікарських засобів певної групи лише двох виробників.

Наведені обставини ніяким чином не можуть спростовувати можливість фактичних антиконкурентних узгоджених дій між учасниками Торгу, враховуючи

³⁰ Інформація з обмеженим доступом

³¹ Інформація з обмеженим доступом

³² Інформація з обмеженим доступом

³³ Інформація з обмеженим доступом

³⁴ Інформація з обмеженим доступом

³⁵ Інформація з обмеженим доступом

³⁶ Інформація з обмеженим доступом

³⁷ Інформація з обмеженим доступом

³⁸ Інформація з обмеженим доступом

³⁹ Інформація з обмеженим доступом

⁴⁰ Інформація з обмеженим доступом

⁴¹ Інформація з обмеженим доступом

сукупність інших досліджуваних у справі обставин.

ОКП «Буковина-Фарм»:

1. Щодо незгоди щодо наявності спільної господарської діяльності ОКП «Буковина-Фарм» з ТОВ «Чернівціфармація», як одного із фактів погодженості (узгодженості) дій між Підприємством та ТОВ «Укрфармгруп» під час участі у Торзі.

Вказані доводи Підприємства спростовуються матеріалами справи та вищевикладеними висновками Відділення.

2. Доводи обох учасників ОКП "Буковина-Фарм" та ТОВ «Укрфармгруп» зводяться до одного висновку, а саме що ТОВ «Чернівціфармація» не приймало участь у Торзі та не є конкурентом для обох учасників.

Відділенням не було зазначено жодним чином про те, що ТОВ «Чернівціфармація» приймало участь у державних закупівлях.

3. Стосовно використання однієї матеріально-технічної бази.

Підприємство, ТОВ «Укрфармгруп» та ТОВ «Укрбіотехнологія-ТМ» знаходяться у різних куточках України, тому оренда одного транспортного засобу, на думку Відділення, не може бути випадковим збігом, а те що Підприємство перевозило препарати на автомобілі ТОВ «Укрфармгруп» у 2015 році, прийнявши участь у інших державних закупівлях, не маючи відповідного транспорту, ще раз підтверджує узгодженість діяльності, обізнаність щодо матеріально-технічної бази обох учасників, є фактичним доказом плідної співпраці між собою протягом тривалого часу та узгодженості поведінки під час у часті у вказаному торзі.

Разом з усім Відділення звертає увагу, що доводи ТОВ «Укрфармгруп» та ОКП «Буковина-Фарм» зводяться до абсолютно ідентичних пояснень відносно оренди транспортного засобу конкурента, праці одних людей на обох підприємствах, а також родинні стосунки між в.о. директора ОКП «Буковина-Фарм» та юриста ТОВ «Укрфармгруп» при тому, що обидва учасники знаходяться в різних територіальних одиницях України.

Під час розгляду справи представником ТОВ«Укрфармгруп» було зазначено, що гр. (*"інформація з обмеженим доступом"*)⁴² на момент прийняття рішення у справі не працює на посаді юриста близько місяця. Абсолютно однакове перекручення висновків Відділення, приведення однакових доводів ОКП «Буковина-Фарм» та ТОВ «Укрфармгруп», а також використання одних транспортних засобів, людських ресурсів, а також офіційна співпраця з ТОВ «Чернівціфармація» і все це, не зважаючи на різне місцезнаходження, виключає можливість випадкового збігу обставин під час участі останніх у Торзі.

Вищевказані пояснення не спростовують наявних збігів, які, на думку Відділення, не можуть бути випадковими, виходячи з різного територіального розташування суб'єктів господарювання.

Матеріали судової практики, на які посиляється ТОВ «Укрфармгруп», за своїм змістом мають відношення до зовсім іншої категорії справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Таким чином, дії ТОВ «Укрфармгруп» та ОКП «Буковина-Фарм», що полягають в узгодженні своєї поведінки при підготовці документів, наданих у складі пропозицій конкурсних торгів для участі у відкритих торгах, які проводились 04.01.2016 Миколаївською обласною лікарнею – закладом комунальної власності області - на закупівлю провітамінів, вітамінів та гормонів, глюкозодів та алкалоїдів рослинного походження та їхніх похідних, антибіотиків (глікозидів та алкалоїдів

⁴² Інформація з обмеженим доступом

рослинного походження та їхніх солей, ефірів, естерів та їхніх похідних), внаслідок чого конкуренцію між ними під час участі у зазначених торгах було усунуто, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

Відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, передбаченого пунктом 1 статті 50 цього ж 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.

Виходячи з поданих учасниками до Відділення копій фінансової звітності, встановлено, що:

- загальний дохід ТОВ «Укрфармгруп» за базовий звітний період 2015 року становив (*"інформація з обмеженим доступом"*)⁴³ гривень;
- загальний дохід ОКП «Буковина-Фарм» за базовий звітний період 2015 року становив (*"інформація з обмеженим доступом"*)⁴⁴ гривень.

При визначенні розміру штрафу враховано, що:

- ТОВ «Укрфармгруп» раніше не притягувалось до відповідальності за порушення законодавства про захист економічної конкуренції;
- ОКП «Буковина-Фарм» раніше не притягувалось до відповідальності за порушення законодавства про захист економічної конкуренції;
- в ході розслідування вказані учасники не співпрацювали з Відділенням.

Виходячи з наведеного, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 49, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 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, та пунктами 5, 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 №5, зареєстрованих у 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 Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю "Укрфармгруп", ідентифікаційний код за ЄДРПОУ 39580810 (адреса: 03061, м. Київ, вул. Героїв Севастополя, 48) та обласного комунального підприємства "Буковина-Фарм", ідентифікаційний код за ЄДРПОУ 21435200 (адреса: 58009, м. Чернівці, пров. Текстильників, 1), які полягали в узгодженні своєї поведінки при підготовці документів, наданих у складі пропозицій конкурсних торгів для участі у відкритих торгах, які проводились 04.01.2016 Миколаївською обласною лікарнею – закладом комунальної власності області – на закупівлю провітамінів, вітамінів та гормонів, глюкозодів та алкалоїдів рослинного походження та їхніх похідних, антибіотиків

⁴³ Інформація з обмеженим доступом

⁴⁴ Інформація з обмеженим доступом

(глікозидів та алкалоїдів рослинного походження та їхніх солей, ефірів, естерів та їхніх похідних), внаслідок чого конкуренцію між ними під час участі у зазначених торгах було усунуто, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до пункту 2 статті 52 Закону України "Про захист економічної конкуренції" накласти штраф на ТОВ "Укрфармгруп" в розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до пункту 2 статті 52 Закону України "Про захист економічної конкуренції" накласти штраф на ОКП "Буковина-Фарм" в розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

Рішення може бути оскаржене до господарського суду Миколаївської області в двомісячний строк з дня його одержання.

**Голова адміністративної колегії
Миколаївського обласного
територіального відділення
Антимонопольного комітету України**

В. Харченко