



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ  
ПІВДЕННЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**

**РІШЕННЯ  
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

28.10.2024р.

Одеса

№ 65/107-р/к

Справа № 71/8-20

Про порушення законодавства  
про захист економічної конкуренції  
та накладення штрафу

Фізична особа-підприємець Кабак Андрій Петрович (РНОКПП «інформація з обмеженим доступом») та фізична особа-підприємець Нестеренко Ігор Миколайович (РНОКПП «інформація з обмеженим доступом») брали участь у відкритих торгах на закупівлю товару: ДК 021-2015-03410000-7: Дрова твердолистяних порід – 400 м. куб. за трьома лотами:

- твердолистяних порід, очікувана вартість 1 575 000,00 грн з ПДВ (Лот 1);
- дрова твердолистяних порід, очікувана вартість 1 575 000,00 грн з ПДВ (Лот 2);
- дрова твердолистяних порід, очікувана вартість 1 050 000,00 грн з ПДВ (Лот 3), оголошення про проведення відкритих торгів опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі: UA-2018-03-06-000010-с.

При цьому фізична особа-підприємець Кабак Андрій Петрович та фізична особа-підприємець Нестеренко Ігор Миколайович узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в Торгах.

За результатами розгляду справи № 71/8-20 такі дії фізичної особи-підприємця Кабака Андрія Петровича та фізичної особи-підприємця Нестеренко Ігоря Миколайовича визнано порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

На порушників накладено штраф:

- на фізичну особу-підприємця Кабака Андрія Петровича – у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) грн;
- на фізичну особу-підприємця Нестеренка Ігоря Миколайовича – у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) грн.

Адміністративна колегія Південного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 71/8-20 про порушення фізичною особою-підприємцем Кабаком Андрієм Петровичем та фізичною особою-підприємцем Нестеренком Ігорем Миколайовичем законодавства про захист економічної конкуренції та подання з попередніми висновками відділу досліджень і розслідувань в Херсонській області Південного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 04.10.2024 № 65-03/191-П,

**ВСТАНОВИЛА:**

**1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ**

1) Розпорядженням адміністративної колегії Херсонського обласного територіального

відділення Антимонопольного комітету України (далі – Херсонське відділення) від 16.04.2020 (далі – Розпорядження) № 71/8-рп/к розпочато розгляд справи № 71/8-20 (далі – Справа) відносно фізичної особи-підприємця Кабака Андрія Петровича (РНОКПП «інформація з обмеженим доступом») та фізичної особи-підприємця Нестеренка Ігоря Миколайовича (РНОКПП «інформація з обмеженим доступом»), за ознаками вчинення 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), проведених Квартирно-експлуатаційним відділом м. Херсона Міністерства оборони України на закупівлю товару: ДК 021-2015-03410000-7: Дрова твердолистяних порід – 400 м. куб. за трьома лотами:

- дрова твердолистяних порід, очікувана вартість 1 575 000,00 грн з ПДВ (Лот 1);
- дрова твердолистяних порід, очікувана вартість 1 575 000,00 грн з ПДВ (Лот 2);
- дрова твердолистяних порід, очікувана вартість 1 050 000,00 грн з ПДВ (Лот 3),

(оголошення про проведення відкритих торгів опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі: **UA-2018-03-06-000010-с**) (далі - Торги).

- 2) Листом Херсонського відділення від 16.04.2020 № 71-02/641 на адресу фізичної особи-підприємця Кабака Андрія Петровича направлено належним чином завірену копію Розпорядження.
- 3) Листом Херсонського відділення від 16.04.2020 № 71-02/642 на адресу фізичної особи-підприємця Нестеренка Ігоря Миколайовича направлено належним чином завірену копію Розпорядження.
- 4) На виконання пункту 3.3 розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп (із змінами) Херсонське відділення 01.06.2020 було припинено шляхом приєднання до Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.
- 5) Пунктом 3.4 розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп (із змінами) Одеське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України визнано правонаступником всіх майнових прав та обов'язків Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.
- 6) На виконання пункту 7.3 розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп (із змінами) найменування Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України з 02.06.2020 змінено на Південне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення).
- 7) Листом Відділення від 04.10.2024 № 65-02/3567е на адресу фізичної особи-підприємця Кабака Андрія Петровича направлено копію подання з попередніми висновками від 04.10.2024 № 65-03/191-П (далі – Подання з попередніми висновками).
- 8) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0600970178381 лист від 04.10.2024 № 65-02/3567е, станом на 21.10.2024, не отримано фізичною особою-підприємцем Кабаком Андрієм Петровичем.
- 9) Листом Відділення від 04.10.2024 № 65-02/3568е на адресу фізичної особи-підприємця Нестеренка Ігоря Миколайовича направлено копію Подання з попередніми висновками.
- 10) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0600970175846 лист від 04.10.2024 № 65-02/3568е не вручено фізичній особі-підприємцю Нестеренку Ігорю Миколайовичу та повернуто на адресу Відділення з причини: за закінченням терміну зберігання.
- 11) Відділенням, керуючись пунктом 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), 21.10.2024 розміщено інформацію щодо подання з попередніми висновками у справі із

зазначенням дати, часу і місця розгляду справи на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України, а саме на субсайті Відділення за посиланням <https://southmtv.amcu.gov.ua/news/informatsiia-pro-poperedni-vysnovky-u-spravi-718-20-vidnosno-fop-kabaka-ap-ta-fop-nesterenka-im-iz-zaznachenniam-daty-chasu-i-mistsia-rozghliadu-spravu>.

## 2. ВІДПОВІДАЧІ

- 12) Відповідачами у Справі є:
- фізична особа-підприємець Кабак Андрій Петрович (РНОКПП «інформація з обмеженим доступом»). Відповідно до відомостей, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, місцезнаходженням є: «інформація з обмеженим доступом». Основним видом діяльності є: код КВЕД - «інформація з обмеженим доступом» (далі - ФОП Кабак А.П.);
  - фізична особа-підприємець Нестеренко Ігор Миколайович (РНОКПП «інформація з обмеженим доступом»). Відповідно до відомостей, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, місцезнаходженням є: «інформація з обмеженим доступом». Основним видом діяльності є: код КВЕД - «інформація з обмеженим доступом» (далі - ФОП Нестеренко І.М.);
- 13) Отже, ФОП Кабак А.П. та ФОП Нестеренко І.М. (далі разом – Відповідачі, учасники) є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

## 3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- 14) Квартирно - експлуатаційним відділом м. Херсона Міністерства оборони України (далі – Замовник) проведено відкриті торги на закупівлю товару: ДК 021-2015-03410000-7: Дрова твердолистяних порід – 400 м. куб. за трьома лотами (оголошення про проведення відкритих торгів опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі: UA-2018-03-06-000010-с).
- Предмет закупівлі: ДК 021-2015-03410000-7: Дрова твердолистяних порід – 400 м. куб..
  - Очікувана вартість предмета закупівлі – 4 200 000,00 грн з ПДВ:
    - дрова твердолистяних порід, очікувана вартість 1 575 000,00 грн з ПДВ (Лот 1);
    - дрова твердолистяних порід, очікувана вартість 1 575 000,00 грн з ПДВ (Лот 2);
    - дрова твердолистяних порід, очікувана вартість 1 050 000,00 грн з ПДВ (Лот 3).
  - Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 26.03.2018 09:00.
- 15) Відповідно до інформації, зазначеної в системі електронних закупівель «Prozorro», пропозиції подали такі суб'єкти господарювання:

### Тендерні пропозиції

Таблиця 1

| Учасник             | Первинна пропозиція, грн з ПДВ | Остаточна пропозиція, грн з ПДВ |
|---------------------|--------------------------------|---------------------------------|
| <b>ЛОТ 1</b>        |                                |                                 |
| ФОП Кабак А.П.      | 1 575 000,00                   | 1 575 000,00                    |
| ФОП Нестеренко І.М. | 1 572 975,00                   | 1 572 975,00                    |
| <b>ЛОТ 2</b>        |                                |                                 |
| ФОП Кабак А.П.      | 1 575 000,00                   | 1 575 000,00                    |
| ФОП Нестеренко І.М. | 1 572 975,00                   | 1 572 975,00                    |
| <b>ЛОТ 3</b>        |                                |                                 |
| ФОП Кабак А.П.      | 1 050 000,00                   | 1 050 000,00                    |
| ФОП Нестеренко І.М. | 1 048 650,00                   | 1 048 650,00                    |

- 16) За результатами розгляду та оцінки тендерних пропозицій уповноваженою особою Квартирно-експлуатаційного відділу Міністерства оборони України вирішено визначити переможцем Торгів:

- ЛОТ 1 – ФОП Нестеренко І.М. на суму 1 575 000,00 грн з ПДВ та укладено договір від 17.04.2018 № 921;
- ЛОТ 2 - ФОП Нестеренко І.М. на суму 1 575 000,00 грн з ПДВ та укладено договір від 17.04.2018 № 922;
- ЛОТ 3 - ФОП Нестеренко І.М. на суму 1 048 650,00 грн з ПДВ та укладено договір від 17.04.2018 № 923.

#### 4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- 17) Аналіз матеріалів справи свідчить про узгодженість поведінки ФОП Кабака А.П. та ФОП Нестеренка І.М., під час підготовки та участі в Торгах, що підтверджується таким.

##### 4.1 Використання однієї IP-адреси

##### 4.1.1 Використання однієї IP адреси під час входу в аукціон Торгів

- 18) Згідно з даними листа державного підприємства «Прозорро» (далі – ДП «Прозорро») від 22.04.2020 № 206/918/03 (вх. № 71-01/382 від 04.05.2020) встановлено, що ФОП Кабак А.П. та ФОП Нестеренко І.М. здійснювали вхід до аукціону Торгів з використанням однієї IP-адреси, що наведена в Таблиці 2:

##### Інформація щодо IP-адрес, з якої учасники здійснювали вхід до аукціону Торгів

Таблиця 2

| Торги                  | Учасник             | Майданчик                         | IP адреса   | Дата та час входу   |
|------------------------|---------------------|-----------------------------------|---|---|
| UA-2018-03-06-000010-с | ФОП Кабак А.П.      | «інформація з обмеженим доступом» | «інформація з обмеженим доступом»<br>«інформація з обмеженим доступом»<br>«інформація з обмеженим доступом» | 27.03.2018 12:07<br><b>27.03.2018 12:23</b><br>27.03.2018 10:24 |
|                        | ФОП Нестеренко І.М. | «інформація з обмеженим доступом» | «інформація з обмеженим доступом»   | <b>27.03.2018 11:57</b>   |

- 19) Таким чином, ФОП Кабак А.П. та ФОП Нестеренко І.М. спільно здійснювали вхід до аукціону Торгів з використанням однієї IP-адреси: «інформація з обмеженим доступом».
- 20) Відповідно до інформації з ресурсу [www.zir.ua](http://www.zir.ua) послуга з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою «інформація з обмеженим доступом» надається ПП «ВКФ Раледа».
- 21) Листом ПП «ВКФ Раледа» від 19.09.2018 № 34 (вх. № 71-01/697 від 24.09.2018) повідомлено, що IP-адреса «інформація з обмеженим доступом» з 22.06.2017 закріплена за ТОВ «Морська хвиля» (місцезнаходження «інформація з обмеженим доступом»), у якого розташований радіолінк, до якого, в свою чергу, підключені інші фізичні та юридичні особи.
- 22) Листом б/н б/д (вх. № 71-01/167 від 18.02.2019) ТОВ «Морська хвиля» повідомило, що жодних договірних відносин між ТОВ «Морська хвиля» та ФОП Кабаком А.П. чи ФОП Нестеренком І.М. не було і не має, послуги з доступу до мережі інтернет за їх адресами «інформація з обмеженим доступом» та «інформація з обмеженим доступом» не надавалися.
- 23) У період з 01.01.2018 по 01.04.2018 доступ до мережі інтернет за IP-адресою «інформація з обмеженим доступом» надавався ТОВ «Морська хвиля» виключно ТОВ «Кольчуга ЛТД» (місцезнаходження – «інформація з обмеженим доступом»), ТОВ ВКП «Арсенал» (місцезнаходження – «інформація з обмеженим доступом») та ТОВ «Вірон Плюс» (місцезнаходження – «інформація з обмеженим доступом»).

- 24) Отже, той факт, що ФОП Кабак А.П. та ФОП Нестеренко І.М., які виступали конкурентами в Торгах, знаходячись за різними адресами, використовували одну й ту саму ІР-адресу для входу в аукціон, яка жодному з них не належить, свідчить про використання одного обладнання для доступу до мережі Інтернет, що є сприятливою умовою для обміну інформацією та погодження поведінки під час участі у Торгах.

#### 4.1.2. Використання однієї ІР-адреси під час завантаження тендерних пропозицій

- 25) Листом від 23.05.2018 №206/1514/03 (вх. № 71-01/262 від 30.05.2018) ДП «Прозорро» повідомило, що ФОП Кабак А.П. та ФОП Нестеренко І.М. подавали свої початкові пропозиції для участі в Торгах з авторизованого електронного майданчика «інформація з обмеженим доступом», оператором якого є ТОВ «НВП Інформаційні технології».
- 26) ТОВ «НВП Інформаційні технології» листом від 18.07.2018 № 364 (вх. № 71-01/465 від 24.07.2018) надало інформацію щодо ІР-адрес, з яких ФОП Кабак А.П. та ФОП Нестеренко І.М. здійснювали вхід до кабінету учасника та інші дії (публікацію пропозиції) під час участі в Торгах, що наведена в Таблиці 3.

#### Інформація щодо ІР-адрес, з якої учасники здійснювали вхід до кабінету учасника та інші дії (публікацію пропозицій) під час участі в Торгах

Таблиця 3

| Ідентифікатор закупівлі                   | Учасник             | ІР-адреса                         | Дата та час         |
|---|---------------------|-----------------------------------|---------------------|
| UA-2018-03-06-000010-с<br>(по всім лотам) | ФОП Кабак А.П.      | «інформація з обмеженим доступом» | 23.03.2018<br>10:25 |
|   | ФОП Нестеренко І.М. | «інформація з обмеженим доступом» | 23.03.2018<br>11:20 |

- 27) Як видно з Таблиць 2-3, ФОП Кабак А.П. та ФОП Нестеренко І.М. здійснювали завантаження власних тендерних пропозицій у Торгах та вхід в аукціон Торгів з однієї ІР-адреси «інформація з обмеженим доступом».
- 28) Листом від 28.04.2018 №1 (вх. № 2-25/260 від 03.05.2018) ФОП Нестеренко І.М. повідомив, що підготовкою та розміщенням документів для участі в Торгах займався особисто, третіх осіб не залучав. Дії, пов'язані з участю у Торгах, вчиняв з комп'ютера та мобільного телефону, доступ до мережі інтернет яких забезпечується компанією «Київстар» за телефоном «інформація з обмеженим доступом».
- 29) Листом від 27.04.2018 №2 (вх. №2-25/261 від 03.05.2018) ФОП Кабак А.П. повідомив, що підготовкою документів на Торги займалась залучена особа – Болгов В.І. за договором підряду від 25.01.2018 №1, а їх розміщенням – особисто ФОП Кабак А.П. Дії, пов'язані з участю у Торгах, вчиняв з ноутбуку та мобільного телефону, доступ до мережі інтернет яких забезпечується компанією «Київстар» за телефоном «інформація з обмеженим доступом».
- 30) Проте, ІР-адреса «інформація з обмеженим доступом», яку спільно використовували ФОП Кабак А.П. та ФОП Нестеренко І.М. під час участі в Торгах, не належить компанії «Київстар», про що зазначено в пункті 20 цього рішення.
- 31) Враховуючи, той факт, що Відповідачі знаходяться за різними адресами, використання під час завантаження тендерних пропозицій однієї ІР-адреси «інформація з обмеженим доступом», яка жодному з них не належить, свідчить про використання одного обладнання для доступу до мережі Інтернет, що є сприятливою умовою для обміну інформацією та погодження поведінки під час участі у Торгах.

#### 4.2. Подання початкових пропозицій в один день з одного авторизованого електронного майданчика

- 32) Листом від 23.05.2018 №206/1514/03 (вх. № 71-01/262 від 30.05.2018) ДП «Прозорро» повідомило, що ФОП Кабак А.П. та ФОП Нестеренко І.М. подавали свої початкові пропозиції для участі в Торгах з авторизованого електронного майданчика «інформація з обмеженим доступом», оператором якого є ТОВ «НВП Інформаційні технології».

- 33) Отже, початкові пропозиції для участі ФОП Кабак А.П. та ФОП Нестеренко І.М. подали з одного авторизованого електронного майданчика, хоча існують й інші електронні майданчики, наприклад, Держзакупівлі.Онлайн» (оператор – товариство з обмеженою відповідальністю «Держзакупівлі.Онлайн»), «SmartTender.biz» (оператор – товариство з обмеженою відповідальністю «Смарттендер»), «E-tender» (оператор – товариство з обмеженою відповідальністю «Е-Тендер»), «Zakupki UA» (оператор – товариство з обмеженою відповідальністю «Закупівлі.ЮА»), «Zakupivli24» (оператор – акціонерне товариство комерційний банк «Приватбанк») тощо.
- 34) ТОВ «НВП Інформаційні технології» листом від 18.07.2018 № 364 (вх. № 71-01/465 від 24.07.2018) надало інформацію щодо дат та часу публікації ФОП Кабаком А.П. та ФОП Нестеренком І.М. тендерних пропозицій для участі в Торгах, яка наведена в Таблиці 4.

### Інформація щодо публікації в ЦБД тендерних пропозицій

Таблиця 4

| Учасник             | Дата та час входу      | Дія, яку було здійснено учасником  |
|---------------------|------------------------|--|
| ФОП Кабак А.П.      | 23.03.2018<br>10:25:36 | Подання комерційної пропозиції по лотах 1 і 2 на суму 1575000,00 грн. та пропозиція по лоту 3 на суму 1050000,00 грн., завантаження документів до пропозиції |
| ФОП Нестеренко І.М. | 23.03.2018<br>11:20:41 | Подання комерційної пропозиції по лотах 1 і 2 на суму 1572975,00 грн. та пропозиція по лоту 3 на суму 1048650,00 грн., завантаження документів до пропозиції |

- 35) З Таблиці 4 вбачається, що ФОП Кабак А.П. та ФОП Нестеренко І.М. опублікували тендерні пропозиції для участі в Торгах в один день, 23.03.2018, з невеликою різницею у часі (55 хв.).
- 36) Торги оголошені 06.03.2018, кінцевий строк подання тендерних пропозицій – 26.03.2018 о 09:00. Отже, ФОП Кабак А.П. та ФОП Нестеренко І.М. мали можливість подати свої пропозиції для участі в Торгах у проміжок часу з 06.03.2018 до 09:00 26.03.2018, натомість, як видно з Таблиці 4, вони подали їх в один день, 23.03.2018 (за три дні до кінцевого строку) та з використанням однієї IP – адреси «інформація з обмеженим доступом».
- 37) Необхідно зазначити, що такі суб'єктивні чинники, як індивідуальне планування кожним з суб'єктів господарювання тактики поведінки в торгах, хронології підготовки та створення документів для участі в торгах, наявність або відсутність доступу до обладнання в тому числі до послуг з доступу до мережі Інтернет в той чи інший момент (дату та час) тощо, за умови, що такі суб'єкти господарювання не погодили свою поведінку щодо участі в аукціонах, виключає, зокрема, вказану синхронність дій у часі.
- 38) Враховуючи викладене, наведена синхронність дій у часі, свідчить про скоординовану поведінку ФОП Кабака А.П. та ФОП Нестеренка І.М. під час участі в Торгах.

### 4.3 Схоже оформлення документів

- 39) За результатами аналізу документів ФОП Кабака А.П. та ФОП Нестеренка І.М. під час участі у Торгах, розміщених у реєстрі пропозиції на сайті електронних закупівель «Prozorro», виявлено схожість в оформленні окремих документів (зокрема, в документах під назвою «Довідка щодо технічних характеристик пропонуємого до закупівлі товару», «ДОВІДКА щодо захисту довкілля», «Загальні відомості про Учасника», «Довідка щодо виконання учасником аналогічного договору»).
- 40) ФОП Кабаком А.П. та ФОП Нестеренком І.М. у складі пропозицій надано довідки, які мають назву «Довідка щодо технічних характеристик пропонуємого до закупівлі товару», які частково не відповідають зразку Замовника та є ідентичними за змістом та оформленням. Так, обома відповідачами додано не передбачену Замовником інформацію у верхній частині документу та наприкінці тексту однаково зазначено: «Пропонуємий товар 2018 року виготовлення, виробник – ФОП Іванов Артем Володимирович, адреса – «інформація з обмеженим доступом», країна походження – Україна».

- 41) Тендерною документацією Замовника передбачено надання довідки у довільній формі щодо дотримання законодавства у сфері із захисту довкілля.
- 42) ФОП Кабаком А.П. та ФОП Нестеренком І.М. подано довідки, які мають однакову назву «ДОВІДКА щодо захисту довкілля». При цьому, весь текст довідок, включаючи заголовки, розміщений абсолютно ідентично, використано однаковий шрифт, міжрядковий інтервал, відстань абзацу, тощо. Крім того, найменування Відповідачів однаково виділені жирним шрифтом.
- 43) Замовником передбачено надання довідки «Загальні відомості про учасника» та надано її форму.
- 44) Відповідачами надано відповідні довідки, які в цілому відповідають формі наданій Замовником, однак мають спільні особливості, а саме, у рядках 1-7 та 9-12 текст розміщено по лівому краю стовпця, а у рядку 8 текст однаково розміщено по центру стовпця.
- 45) Тендерна документація Замовника передбачає надання документально підтвердженої інформації про відповідність пропозиції учасника вимогам, визначеним у ст. 17 Закону України «Про публічні закупівлі», у довільній формі.  
ФОП Кабаком А.П. та ФОП Нестеренком І.М. надано довідки, весь текст яких, включаючи заголовки, є абсолютно ідентичними. Відповідачами в окремих випадках однаково використано підкреслення та жирний шрифт. Крім того у п.5 довідок, однаково зазначено: «...не має заборгованість...», хоча за змістом має бути «... не має заборгованості...».
- 46) Замовником передбачено надання учасниками Торгів копії аналогічного договору (ів) за 2015-2018 роки, що підтверджують досвід у виконанні аналогічних договорів на постачання предмету закупівлі, копію відгуку замовника до даного договору, в якому повинна міститись інформація про обсяг та якість виконання договору (кількість, сума, дотримання термінів постачання, якість товару тощо).  
На виконання зазначеної вимоги ФОП Кабак А.П. та ФОП Нестеренко І.М. подали документ «Довідка щодо виконання учасником аналогічного договору» в табличній формі, які є абсолютно ідентичними за оформленням.  
Крім того, ФОП Кабаком А.П. зазначено контрагента ФОП Оріховського Є.П. (тел. «інформація з обмеженим доступом»), а ФОП Нестеренком І.М. – ФОП Євського О.А. (тел. «інформація з обмеженим доступом»). При цьому номер телефону «інформація з обмеженим доступом» належить самому ФОП Кабаку А.П., відповідно до інформації, розміщеної в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, а номер телефону «інформація з обмеженим доступом» належить ФОП Оріховському Є.П.
- 47) При дотриманні принципу конкурентної боротьби між ФОП Кабаком А.П. та ФОП Нестеренком І.М. зазначені документи відрізнялися б, не містили би спільних особливостей, адже кожен документ, у разі, якщо Учасники торгів готували їх окремо один від одного, без обміну інформацією, мав би відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до підготовки таких документів.
- 48) Таким чином, наявність спільних особливостей при оформленні документів у обох Відповідачів, свідчить про спільну підготовку, обмін інформацією та/або залучення однієї особи до оформлення своїх пропозицій під час участі у Торгах.

#### **4.4 Пов'язаність ФОП Кабака А.П. та ФОП Нестеренка І.М. через третіх осіб**

##### **4.4.1. Пропонування продукції одного виробника**

- 49) Відповідно до аналізу тендерних пропозицій поданих ФОП Кабаком А.П. та ФОП Нестеренком І.М., встановлено, що Відповідачі пропонували товар (дрова твердолистяних порід) по лотам 1-3, виробником якого є фізична особа - підприємець Іванов Артем Володимирович (РНОКПП – «інформація з обмеженим доступом», адреса «інформація з обмеженим доступом», станом на 16.04.2020 – припинено).
- 50) Наведені обставини свідчать про те, що ФОП Іванов Артем Володимирович, як виробник продукції, що купувалась в рамках Торгів, мав можливість визначати ціну реалізації товару, а отже координувати господарську діяльність ФОП Кабака А.П. та ФОП Нестеренка І.М., в тому числі під час участі в Торгах, що свідчить про обізнаність Учасників щодо

господарської діяльності один одного, та щодо їх економічної спроможності, що усуває непевність, а відтак і конкуренцію між ними.

#### **4.4.2. Спільні довірені особи**

- 51) Листами від 23.05.2018 № 3580/9/04-36-13-01-17 (вх.№71-01/264 від 30.05.2018) та від 15.02.2019 № 17068/04-36-50-11 від 15.02.2019 (вх.№71-01/196 від 25.02.2019) Головне управління ДФС у Дніпропетровській області надало Відділенню інформацію щодо банківських установ, у яких відкрито рахунки ФОП Кабаком А.П. та ФОП Нестеренком І.М.
- 52) АТ «Український будівельно-інвестиційний банк» листом від 14.03.2019 № 326 (вх.№71-01/23кі від 18.03.2019) надав інформацію щодо осіб, які за довіреністю мають право отримувати інформацію стосовно руху коштів по банківським рахункам ФОП Кабака А.П. та ФОП Нестеренка І.М. За результатами аналізу зазначеної інформації встановлено наступне.
- 53) Відповідно до довіреності від «інформація з обмеженим доступом» № «інформація з обмеженим доступом», отримувати інформацію стосовно руху коштів по банківським рахункам, відкритим ФОП Кабаком А.П., надавати та отримувати будь-які довідки, виписки, банківські гарантії, тощо мають право:
- Іванов Артем Володимирович, паспорт «інформація з обмеженим доступом», місце проживання: «інформація з обмеженим доступом»;
  - Салтикова Наталія Василівна, паспорт «інформація з обмеженим доступом» місце проживання: «інформація з обмеженим доступом»;
  - Обозний Анатолій Вікторович, паспорт «інформація з обмеженим доступом», місце проживання: «інформація з обмеженим доступом».
- 54) Відповідно до довіреності від «інформація з обмеженим доступом» № «інформація з обмеженим доступом», отримувати інформацію стосовно руху коштів по банківським рахункам, відкритим ФОП Нестеренком І.М., надавати та отримувати будь-які довідки, виписки, банківські гарантії, тощо мають право:
- Іванов Артем Володимирович, паспорт «інформація з обмеженим доступом», місце проживання: «інформація з обмеженим доступом»;
  - Салтикова Наталія Василівна, паспорт «інформація з обмеженим доступом» місце проживання: «інформація з обмеженим доступом»;
  - Обозний Анатолій Вікторович, паспорт «інформація з обмеженим доступом», місце проживання: «інформація з обмеженим доступом».
- 55) Таким чином, ФОП Кабак А.П. та ФОП Нестеренко І.М. у період проведення Торгів були пов'язані між собою через довірених осіб Іванова Артема Володимировича (паспорт «інформація з обмеженим доступом»), Салтикову Наталію Василівну (паспорт «інформація з обмеженим доступом») та Обозного Анатолія Вікторовича, (паспорт «інформація з обмеженим доступом»), що свідчить про те, що Відповідачі були обізнаними щодо діяльності один одного, та мали доступ до інформації стосовно один одного у період проведення торгів.

#### **4.4.3. Спільний поручитель за банківськими зобов'язаннями**

- 56) У складі комерційних пропозицій по лотам 1-3 Відповідачами були надані банківські гарантії для участі в Торгах.
- 57) ФОП Кабак А.П. надав такі банківські гарантії:
- № «інформація з обмеженим доступом» від «інформація з обмеженим доступом»;
  - № «інформація з обмеженим доступом» від «інформація з обмеженим доступом»;
  - № «інформація з обмеженим доступом» від «інформація з обмеженим доступом».
- 58) Листом №22-Бт від 15.05.2020 (вх.№71-01/40кі від 18.05.2020) АТ «Український будівельно-інвестиційний банк» надав Відділенню інформацію щодо отримання зазначених банківських гарантії.
- 59) За результатами аналізу отриманої інформації встановлено, що Іванов Артем Володимирович (паспорт «інформація з обмеженим доступом»), відповідно до договорів поруки № «інформація з обмеженим доступом» від «інформація з обмеженим доступом», № «інформація з обмеженим доступом» від «інформація з обмеженим доступом» та

№ «інформація з обмеженим доступом» від «інформація з обмеженим доступом», є поручителем за зобов'язаннями ФОП Кабака А.П. за договорами про надання гарантій №«інформація з обмеженим доступом» від «інформація з обмеженим доступом», № «інформація з обмеженим доступом» від «інформація з обмеженим доступом», № «інформація з обмеженим доступом» від «інформація з обмеженим доступом» в повному обсязі зобов'язань.

- 60) ФОП Нестеренко І.М. надав такі банківські гарантії:
- № «інформація з обмеженим доступом» від «інформація з обмеженим доступом»;
  - № «інформація з обмеженим доступом» від «інформація з обмеженим доступом»;
  - № «інформація з обмеженим доступом» від «інформація з обмеженим доступом».
- 61) Листом №22-Бт від 15.05.2020 (вх.№71-01/40кі від 18.05.2020) АТ «Український будівельно-інвестиційний банк» надав Відділенню інформацію щодо отримання зазначених банківських гарантій.
- 62) За результатами аналізу отриманої інформації встановлено, що Іванов Артем Володимирович (паспорт «інформація з обмеженим доступом»), відповідно до договорів поруки № «інформація з обмеженим доступом» від «інформація з обмеженим доступом», № «інформація з обмеженим доступом» від «інформація з обмеженим доступом» та № «інформація з обмеженим доступом» від «інформація з обмеженим доступом», є поручителем за зобов'язаннями ФОП Нестеренка І.М. за договорами про надання гарантій № «інформація з обмеженим доступом» від «інформація з обмеженим доступом», № «інформація з обмеженим доступом» від «інформація з обмеженим доступом», № «інформація з обмеженим доступом» від «інформація з обмеженим доступом» в повному обсязі зобов'язань.
- 63) Крім того, відповідно до інформації наданої АТ «Український будівельно-інвестиційний банк», всі документи про надання гарантій як ФОП Кабака А.П. так і ФОП Нестеренка І.М. надсилались з однієї електронної адреси Ivanov-artem@i.ua. В додатках до заяв на отримання банківських гарантій як ФОП Кабака А.П. так і ФОП Нестеренка І.М. містяться копії документів Іванова Артема Володимировича (паспорт «інформація з обмеженим доступом»), а саме копія довідки про присвоєння ідентифікаційного номера – «інформація з обмеженим доступом». Крім того, документи для отримання гарантій Відповідачів отримував Іванов Артем Володимирович, згідно довіреностей № «інформація з обмеженим доступом» від «інформація з обмеженим доступом» та № «інформація з обмеженим доступом» від «інформація з обмеженим доступом».
- 64) Слід зауважити, що в умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позиціонують себе як конкуренти по відношенню один до одного, будуть уникати ситуації щодо наявності спільних поручителів за банківськими зобов'язаннями, оскільки такі поручителі за матеріальні або інші вигоди можуть вдатись до збирання інформації, у тому числі комерційної таємниці, розголошення якої завдасть шкоди суб'єкту господарювання або надасть неправомірних переваг у конкуренції суб'єкту господарювання, в інтересах якого ця інформація збиралась.
- 65) Отже, зазначені обставини свідчать про пов'язаність Відповідачів через особу Іванова Артема Володимировича (паспорт «інформація з обмеженим доступом», РНОКПП – «інформація з обмеженим доступом», місце проживання - «інформація з обмеженим доступом»), який виступав поручителем за зобов'язаннями як ФОП Нестеренка І.М. так і ФОП Кабака А.П. за договорами про надання гарантій, а також, як зазначено в п № 41 цього рішення є виробником продукції, що пропонувалася Відповідачами для закупівлі в Торгах, що вказує на високий ступінь довіри між ними, що є сприятливою умовою для обміну інформацією та погодження поведінки під час участі в Торгах.

## **5. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ**

- 66) Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

- 67) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- 68) Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання; частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.
- 69) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.
- 70) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- 71) Отже, дії, спрямовані на спотворення результатів торгів, заборонені законом, незалежно від наслідків настання таких дій у вигляді спотворення результатів торгів.
- 72) Матеріали Справи, підтверджені зібраними доказами, свідчать про узгодженість поведінки між ФОП Кабаком А.П. та ФОП Нестеренком І.М. під час підготовки та участі в Торгах.
- 73) Установлені факти у своїй сукупності щодо Торгів:
- спільне використання однієї IP адреси під час входу в аукціон;
  - використання однієї IP-адреси під час завантаження тендерних пропозицій;
  - подання початкових пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика;
  - подання початкових пропозицій в один день, з невеликою різницею у часі ( 55 хв.);
  - спільні особливості оформлення документів;
  - пов'язаність ФОП Кабака А.П. та ФОП Нестеренка І.М. через третіх осіб; не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) своєї поведінки:
  - ФОП Кабака А.П. та ФОП Нестеренка І.М. при підготовці та участі у Торгах на закупівлю товару: ДК 021-2015-03410000-7: Дрова твердолистяних порід – 400 м. куб. за трьома лотами:
    - дрова твердолистяних порід, очікувана вартість 1 575 000,00 грн з ПДВ (Лот 1);
    - дрова твердолистяних порід, очікувана вартість 1 575 000,00 грн з ПДВ (Лот 2);
    - дрова твердолистяних порід, очікувана вартість 1 050 000,00 грн з ПДВ (Лот 3),
 ідентифікатор закупівлі: **UA-2018-03-06-000010-с.**
- 74) Таким чином, встановленими у справі обставинами у їх сукупності доведено, що ФОП Кабак А.П. та ФОП Нестеренко І.М.
- при проведенні відкритих торгів Квартирно - експлуатаційним відділом м. Херсона Міністерства оборони України на закупівлю товару: ДК 021-2015-03410000-7: Дрова твердолистяних порід – 400 м. куб. за трьома лотами:
    - дрова твердолистяних порід, очікувана вартість 1 575 000,00 грн з ПДВ (Лот 1),
    - дрова твердолистяних порід, очікувана вартість 1 575 000,00 грн з ПДВ (Лот 2),
    - дрова твердолистяних порід, очікувана вартість 1 050 000,00 грн з ПДВ (Лот 3)
 (оголошення про проведення відкритих торгів опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі: **UA-2018-03-06-000010-с**), вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результату Торгів.

## **6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ**

- 75) На Подання з попередніми висновками ФОП Кабаком А.П. та ФОП Нестеренком І.М. не надано жодних заперечень, пояснень чи доводів.

## 7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ ВІДДІЛЕННЯ

- 76) Отже, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що ФОП Кабак А.П. (РНОКПП «інформація з обмеженим доступом») та ФОП Нестеренко І.М. (РНОКПП «інформація з обмеженим доступом») вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів) проведених Квартирно - експлуатаційним відділом м. Херсона Міністерства оборони України (далі – Замовник) на закупівлю товару: ДК 021-2015-03410000-7: Дрова твердолистяних порід – 400 м. куб. за трьома лотами:
- твердолистяних порід, очікувана вартість 1 575 000,00 грн з ПДВ (Лот 1);
  - дрова твердолистяних порід, очікувана вартість 1 575 000,00 грн з ПДВ (Лот 2);
  - дрова твердолистяних порід, очікувана вартість 1 050 000,00 грн з ПДВ (Лот 3), (оголошення про проведення відкритих торгів опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі: UA-2018-03-06-000010-с).
- 77) 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».
- 78) Така поведінка Відповідачів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

## 8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

- 79) Відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону, накладаються штрафи 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.
- 80) Згідно інформацією, наданою Головним управлінням Державної податкової служби у Дніпропетровській області листом від 10.10.2024 № 46795/5/04-36-24-03-7-07 (вх. № 65-01/2928 від 16.10.2024) обсяг задекларованого доходу ФОП Кабака А.П. за 2023 рік складає «інформація з обмеженим доступом» гривень, а ФОП Нестеренка І.М. – «інформація з обмеженим доступом» гривень.
- 81) Під час визначення розміру штрафу 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 в таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурентними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- 82) Відповідно до абзацу четвертого пункту 2 розділу II «Прикінцеві та перехідні положення» Закону України від 09.08.2023 № 3295-IX «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо вдосконалення законодавства про захист економічної конкуренції та діяльності Антимонопольного комітету України» справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, розгляд яких розпочато до дня набрання чинності цим

Законом, розглядаються відповідно до законодавства, яке діяло до дня набрання чинності цим Законом.

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 та 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5 (в редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р), зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (із змінами), адміністративна колегія Південного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

### ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що фізична особа-підприємець Кабак Андрій Петрович (РНОКПП «інформація з обмеженим доступом») та фізична особа-підприємець Нестеренко Ігор Миколайович (РНОКПП «інформація з обмеженим доступом») вчинили порушення, передбачене 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 на закупівлю товару: Дрова твердолистяних порід – 400 м. куб. за трьома лотами UA-2018-03-06-000010-с, проведених Квартирно - експлуатаційним відділом м. Херсона Міністерства оборони України.
2. За вчинене порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на фізичну особу-підприємця Кабака Андрія Петровича (РНОКПП «інформація з обмеженим доступом») штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
3. За вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на фізичну особу-підприємця Нестеренка Ігоря Миколайовича (РНОКПП «інформація з обмеженим доступом») штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

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

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

Згідно з частиною першою статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення адміністративної колегії територіального відділення Антимонопольного комітету України може бути оскаржено до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова Колегії

Ірина ДАНИЧ