



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВДЕННО-СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

23 вересня 2021 р.

м. Дніпро

№ 54/36-р/к

Справа № 54/36-20

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

За результатами розгляду справи № 54/36-20 адміністративна колегія Південно-східного міжобласного територіального відділення визнала дії Дніпровської міської ради (ідентифікаційний код 26510514), що полягали у визначенні Порядку проведення конкурсу з визначення оператора майданчиків для паркування транспортних засобів, затвердженого Рішенням Дніпровської міської ради від 21.12.2016 №38/17 «Про затвердження Правил паркування транспортних засобів на території міста Дніпро», яким:

- не визначено чітких вимог до конкурсних пропозицій, кваліфікаційних вимог до учасників конкурсу та критеріїв відповідності учасника встановленим кваліфікаційним вимогам;

- запроваджені обмеження для участі у конкурсі підприємств з іноземними інвестиціями (скасовані рішенням Дніпровської міської ради від 19.07.2017 №36/23 «Про внесення змін до рішення міської ради від 21.12.2016 №38/17 «Про затвердження Правил паркування транспортних засобів на території міста Дніпра»),

антиконкурентними діями органів місцевого самоврядування, що призвели до обмеження конкуренції, що є порушенням частини першої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Відповідача зобов'язано припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції шляхом приведення Порядку організації та проведення конкурсу з визначення оператора майданчиків для паркування транспортних засобів, затвердженого рішенням Дніпровської міської ради від 21.12.2016 №38/17 «Про затвердження Правил паркування транспортних засобів на території міста Дніпра» (зі змінами), у відповідність до вимог Положення про порядок конкурсного відбору підприємств з утримання об'єктів благоустрою населених пунктів, затвердженого наказом Державного комітету України з питань житлово-комунального господарства від 11.11.2005 №160 та законодавства про захист економічної конкуренції у двомісячний термін.

Адміністративна колегія Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія) розглянувши матеріали справи № 54/36-20, про порушення Дніпровською міською радою законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом третім статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», визначених частиною першою статті 15 цього Закону, у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, які могли призвести до обмеження конкуренції, та подання Першого відділу досліджень і розслідувань Південно-східного міжобласного територіального відділення (далі – Відділення) про попередні висновки у справі від 09.09.2021 №54-03/116п,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- 1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 08.09.2020 №54/38-рп/к розпочато розгляд справи №54/36-20 за ознаками порушення Дніпровською міською радою законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом третім статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», визначених частиною першою статті 15 цього Закону, у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування.
- 2) Листом від 09.09.2020 №54-02/2840 копію розпорядження адміністративної колегії Відділення № 54/38-рп/к направлено Відповідачу.
- 3) Листом від 13.09.2021 №54-02/3548 Відповідачу вручене подання про попередні висновки у справі.
- 4) Листом від 13.09.2021 №5402/3549 Відповідача повідомлено про засідання адміністративної колегії Відділення.
- 5) Листом від 20.09.2021 №7/15-2387 Відповідач надав Відділенню відповідь на подання про попередні висновки у справі.
- 6) 23.09.2021 Відділенням проведено слухання у справі за участю членів адміністративної колегії Відділення та представника Відповідача.

2. ВІДПОВІДАЧ У СПРАВІ

- 7) Дніпровська міська рада (далі – Дніпровська міська рада, Рада, Відповідач), місцезнаходження: 49000, м. Дніпро, пр. Дмитра Яворницького, 75.
Рада є юридичною особою, ідентифікаційний код - 26510514.
Відповідно до Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» (далі - Закон) сільські, селищні, міські ради є органами місцевого самоврядування, що представляють відповідні територіальні громади та здійснюють від їх імені та в їх інтересах функції і повноваження місцевого самоврядування, визначені Конституцією України, цим та іншими законами (стаття 10 Закону);
- 8) Отже, у розумінні вищенаведених законодавчих норм, Дніпровська міська рада є органом місцевого самоврядування та юридичною особою, що наділена цим та іншими законами владними повноваженнями, в межах яких діє самостійно і несе відповідальність за свою діяльність відповідно до закону.

3. ОПИС РИНКУ НА ЯКОМУ Є МОЖЛИВІСТЬ ОБМЕЖЕННЯ КОНКУРЕНЦІЇ

- 9) Об'єктом дослідження є визначення Радою умов конкурсу, за яким залучаються суб'єкти господарювання, які надають послуги з платного паркування транспортних засобів на паркувальних майданчиках у м. Дніпро.
- 10) Товарними межами ринку є послуги з платного паркування транспортних засобів на паркувальних майданчиках у м. Дніпро (далі – послуги з платного паркування).

- 11) Територіальними (географічними) межами ринку послуг з платного паркування є територія м. Дніпро.
- 12) Часовими межами ринку послуг з платного паркування є період 2016 - поточний період 2021 року.
- 13) Рішенням Дніпровської міської ради від 21.12.2016 №38/17 «Про затвердження Правил паркування транспортних засобів на території міста Дніпро» (далі – Рішення №38/17) були затверджені Правила паркування транспортних засобів на території міста Дніпро.
- 14) Рішенням №38/17 передбачено, що оператори, які надають послуги з платного паркування в м. Дніпро залучаються на конкурсних засадах.
- 15) Отже, ринок послуг з платного паркування в м. Дніпро є конкурентним.

3.1 Загальне нормативно-правове регулювання ринку

- 16) Відповідно до частини другої статті 2 Закону, місцеве самоврядування здійснюється територіальними громадами сіл, селищ, міст як безпосередньо, так і через сільські, селищні, міські ради та їх виконавчі органи, а також через районні та обласні ради, які представляють спільні інтереси територіальних громад сіл, селищ, міст.
- 17) Згідно із статтею 6 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» первинним суб'єктом місцевого самоврядування, основним носієм його функцій і повноважень є територіальна громада села, селища, міста. Територіальні громади в порядку, встановленому Законом України «Про добровільне об'єднання територіальних громад», можуть об'єднуватися в одну сільську, селищну, міську територіальну громаду, утворювати єдині органи місцевого самоврядування та обирати відповідно сільського, селищного, міського голову.
- 18) Статтею 10 Закону визначено, що сільські, селищні, міські ради є органами місцевого самоврядування, що представляють відповідні територіальні громади та здійснюють від їх імені та в їх інтересах функції і повноваження місцевого самоврядування, визначені Конституцією України, цим та іншими законами.
- 19) Постановою Кабінету міністрів України від 03.12.2009 №1342 були затверджені Правила паркування транспортних засобів (далі – Правила паркування №1342), які регламентують організацію та порядок паркування транспортних засобів на вулицях і дорогах населених пунктів.
- 20) У відповідності до пункту 5 Правил паркування №1342, паркування може бути платним або безоплатним відповідно до рішення органу місцевого самоврядування або оператора.
- 21) Контроль за виконанням Правил паркування №1342 здійснює уповноважений підрозділ Національної поліції у частині забезпечення безпеки дорожнього руху на майданчиках для паркування та посадкові особи виконавчого органу сільської, селищної, міської ради у частині контролю за станом благоустрою та утримання майданчиків для паркування (у тому числі щодо оплати послуг з користування майданчиками для платного паркування) (пункт 6 постанови Кабінету міністрів України від 03.12.2009 №1342).
- 22) Правила паркування №1342, регламентують організацію та порядок паркування транспортних засобів на вулицях і дорогах населених пунктів. Дія Правил паркування № 1342 поширюється на осіб, які розміщують транспортні засоби на майданчиках для паркування, а також на суб'єктів господарювання, які утримують такі майданчики.
- 23) Суб'єкти господарювання - балансоутримувачі майданчиків для паркування транспортних засобів державної та комунальної форми власності визначаються відповідно до Закону України «Про благоустрій населених пунктів».
- 24) Відповідно до пункту 4 частини першої статті 10 Закону України «Про благоустрій населених пунктів» передбачено, що до повноважень міських рад у сфері благоустрою населених пунктів належить визначення на конкурсних засадах підприємств, установ, організацій (балансоутримувачів), відповідальних за утримання об'єктів благоустрою.

- 25) Відповідно до Правил паркування №1342, майданчики для паркування транспортних засобів є об'єктами благоустрою і повинні відповідати нормам, нормативам, стандартам у сфері благоустрою населених пунктів.
- 26) Положення про порядок конкурсного відбору підприємств з утримання об'єктів благоустрою населених пунктів, затверджене наказом Державного комітету України з питань житлово-комунального господарства від 11.11.2005 №160, зареєстроване у Міністерстві юстиції України 06.12.2005 за №1460/11740 (далі - Положення про порядок конкурсного відбору №160) визначає процедуру підготовки та проведення конкурсу з утримання та ремонту об'єктів благоустрою населених пунктів державної та комунальної власності, а також умови залучення на конкурсних засадах підприємств, установ, організацій, зокрема операторів, яким надається право обладнання, утримання і використання майданчиків для паркування транспортних засобів.
- 27) Положенням про порядок конкурсного відбору №160 встановлено, що конкурс проводять органи державної влади та органи місцевого самоврядування для визначення балансоутримувачів об'єктів благоустрою державної та комунальної форм власності.
- 28) Конкурс може проводити балансоутримувач у разі неспроможності забезпечення належного утримання та своєчасного ремонту об'єктів благоустрою власними силами.
- 29) У відповідності до пункту 2.1 Положення про порядок конкурсного відбору №160, для проведення конкурсу організатор готує конкурсну документацію, яка повинна містити:
- 1) найменування, місцезнаходження, контактні телефони організатора конкурсу;
 - 2) найменування об'єкта/об'єктів благоустрою, щодо якого/яких проводиться конкурс з його/їх утримання та/або ремонту;
 - 3) умови для проведення конкурсу;
 - 4) прізвища, посади, адреси та номери контактних телефонів посадових осіб, уповноважених здійснювати зв'язок з учасниками конкурсу;
 - 5) кваліфікаційні вимоги до учасників конкурсу про: наявну матеріально-технічну базу; кваліфікацію працівників; досвід роботи з утримання та/або ремонту об'єктів благоустрою; відповідний дозвіл або ліцензію на виконання певних робіт чи надання послуг згідно із законодавством, які потрібні для утримання та/або ремонту об'єктів благоустрою;
 - 6) критерії відповідності учасника встановленим кваліфікаційним вимогам;
 - 7) перелік документів, оригінали або копії яких подаються учасниками конкурсу для підтвердження відповідності учасників установленим кваліфікаційним вимогам;
 - 8) обсяг робіт з утримання та/або ремонту об'єкта/об'єктів благоустрою;
 - 9) вимоги щодо якості виконання робіт з утримання та/або ремонту об'єкта/об'єктів благоустрою з посиланням на стандарти, нормативи, норми та правила;
 - 10) кількісний склад об'єкта/об'єктів благоустрою;
 - 11) місцезнаходження об'єкта/об'єктів благоустрою;
 - 12) технічний стан об'єкта/об'єктів благоустрою;
 - 13) проект договору про виконання робіт з утримання та/або ремонту об'єкта/об'єктів благоустрою, який укладатиметься за результатами конкурсу, та термін його дії;
 - 14) вимоги до конкурсних пропозицій;
 - 15) розрахунок вартості робіт з утримання та/або ремонту об'єкта/об'єктів благоустрою чи посилання на нормативно-правовий акт, відповідно до якого вона розраховується;
 - 16) критерії оцінки конкурсних пропозицій: вартість робіт; забезпеченість учасника конкурсу матеріально-технічним обладнанням; наявність працівників відповідної кваліфікації (з урахуванням пропозицій щодо залучення співвиконавців); фінансова спроможність учасника конкурсу; строки виконання робіт з утримання та/або ремонту об'єкта/об'єктів благоустрою;

наявність позитивного досвіду роботи з утримання та/або ремонту об'єктів благоустрою відповідно до вимог стандартів, нормативів, норм та правил;

17) можливість проведення організатором конкурсу зборів його учасників з метою надання запитів/роз'яснень щодо змісту конкурсної документації та внесення змін до неї;

18) способи, місце та кінцевий строк подання конкурсних пропозицій;

19) місце, день та час розкриття конвертів з конкурсними пропозиціями.

- 30) Конкурсні пропозиції оцінюються конкурсною комісією за критеріями, установленими в конкурсній документації.
- 31) Пунктом 5.2 Положення про порядок конкурсного відбору №160 визначено, що переможцем конкурсу визначається його учасник, що відповідає кваліфікаційним вимогам, може забезпечити виконання робіт відповідної якості і конкурсна пропозиція якого визнана найкращою за результатами оцінки. Одним з головних критеріїв визначення переможця конкурсу є вартість робіт.

3.2 Нормативно-правове регулювання ринку у місті Дніпро.

- 32) Рішенням №38/17 були затверджені Правила паркування транспортних засобів на території міста Дніпро.
- 33) Рішенням №38/17 передбачено, що оператори, які надають послуги з платного паркування в м. Дніпро залучаються на конкурсних засадах.
- 34) Оператор, це суб'єкт господарювання будь-якої форми власності, який здійснює обладнання і утримання майданчика для паркування.
- 35) Пунктом 2 Рішення №38/17, уповноваженою організацією з контролю за організацією функціонування та експлуатації місць для паркування транспортних засобів на спеціально обладнаних відведених майданчиках для паркування та службових парковках визначено Департамент транспорту та охорони навколишнього середовища Дніпровської міської ради (далі – Департамент транспорту).
- 36) Пунктом 4 Рішення №38/17 балансоутримувачем майданчиків для паркування транспортних засобів, визначено Комунальне підприємство «Міськавтопарк» Дніпровської міської ради (на теперішній час – Комунальне підприємство «Транспортна інфраструктура міста» Дніпровської міської ради).
- 37) Пунктом 3.2 Рішення №38/17 передбачено, що залучення суб'єктів підприємницької діяльності до функціонування та експлуатації майданчиків для паркування транспортних засобів на території м. Дніпро здійснюється на конкурсних засадах.
- 38) Додатком 1 до «Правил паркування транспортних засобів на території міста Дніпра», які були затверджені Рішенням №38/17, встановлено Порядок організації та проведення конкурсу з визначення оператора (далі – Порядок №38/17).
- 39) Конкурс з визначення оператора (далі – Конкурс) проводиться за ініціативою балансоутримувача майданчика для паркування транспортних засобів (пункт 1.2 Порядку №38/17).
- 40) Усі умови конкурсу визначаються конкурсною комісією (пункт 2.2 Порядку №38/17).
- 41) Опублікована інформація про проведення конкурсу повинна містити такі відомості (пункт 2.3 Порядку №38/17):
- найменування організатора конкурсу, його юридична адреса, номер телефону, місце отримання документації від учасників конкурсу та час роботи;
 - назва та відомості про майданчики для паркування, їх місцезнаходження, загальна площа, технічне облаштування, кількість місць для паркування, режим роботи;
 - найменування балансоутримувача майданчика для паркування, його юридична адреса, номер телефону;
 - кінцевий термін прийняття пропозицій учасників конкурсу;
 - дата, час та місце проведення конкурсу;
 - основні вимоги до конкурсантів;

- основні вимоги до умов матеріально-технічної бази, спеціалістів необхідної кваліфікації;
 - термін, на який буде залучатися оператор;
 - інформація щодо осіб, які не допускаються до участі в конкурсі;
 - інші додаткові умови, визначені конкурсною комісією.
- 42) Департамент транспорту виступає організатором конкурсу і здійснює матеріально-технічне забезпечення проведення конкурсу та роботи конкурсної комісії (пункт 1.3 Порядку №38/17).
- 43) Конкурс полягає у визначенні оператора, який відповідає всім умовам конкурсу, визначеним конкурсною комісією, враховуючи надані пропозиції щодо забезпечення паркування на майданчику для паркування (пункт 1.4 Порядку №38/17).
- 44) Учасниками конкурсу можуть бути підприємства, установи, організації, підприємства з іноземними інвестиціями, в статутному фонді яких не менш як 99 – 100 відсотків становить іноземна інвестиція, фізичні особи підприємці, що мають необхідну матеріально-технічну базу, спеціалістів необхідної кваліфікації (пункт 1.5 Порядку №38/17).
- 45) Пунктом 4.1 Порядку №38/17 визначено, що конкурсна комісія визначає переможця за найкращими пропозиціями, відповідно до пункту 1.5 цього порядку.
- 46) Якщо при розкритті запечатаних конвертів виявилось, що учасники конкурсу, які відповідно до поданих пропозицій можуть бути визнані переможцями, подали однакові пропозиції, то ці учасники конкурсу на цьому ж засіданні можуть надати додаткові пропозиції у письмовому вигляді (пункт 4.1 Порядку №38/17).
- 47) У відповідності до Порядку №38/17, конкурс здійснюється в один етап, на якому визначається переможець, згідно з умовами конкурсу та зобов'язаннями його учасників.
- 48) Засідання конкурсної комісії є закритими.
- 49) У разі потреби отримання додаткової інформації комісія має право заслухати на своїх засіданнях пояснення учасників конкурсу.
- 50) Конкурсна комісія визначає переможця конкурсу відкритим голосуванням простою більшістю голосів від загального складу комісії.
- 51) Рішенням Дніпровської міської ради від 19.07.2017 №36/23 «Про внесення змін до рішення міської ради від 21.12.2016 № 38/17 «Про затвердження Правил паркування транспортних засобів на території міста Дніпра», положення щодо допуск до участі у конкурсі підприємств з іноземними інвестиціями, в статутному фонді яких не менш як 99 – 100 відсотків становить іноземна інвестиція, було скасовано.
- 52) Пункт 1.5 Порядку №38/17 було викладено у наступній редакції (цитата): *«Учасниками конкурсу можуть бути всі суб'єкти господарювання, які подали необхідні документи для участі у конкурсі, передбаченому цим Порядком та умовами конкурсу»* (кінець цитати), чим були скасовані обмеження для участі у конкурсі підприємств з іноземними інвестиціями.
- 53) Отже, Порядком №38/17 на відміну від визначених вимог Положення про порядок конкурсного відбору №160:
- не визначено вимоги до конкурсних пропозицій, кваліфікаційних вимог до учасників конкурсу та критеріїв відповідності учасника встановленим кваліфікаційним вимогам;
 - були запроваджені обмеження для участі у конкурсі, зокрема, щодо групи підприємств з іноземними інвестиціями (скасовані рішенням Дніпровської міської ради від 19.07.2017 №36/23 «Про внесення змін до рішення міської ради від 21.12.2016 № 38/17 «Про затвердження Правил паркування транспортних засобів на території міста Дніпра»).

4. ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

4.1 Антиконтурентні дії Відповідача

- 54) 16.02.2017 Департаментом транспорту у газеті «Наше Місто» було розміщено повідомлення про проведення конкурсу з визначення операторів майданчиків для платного паркування у м. Дніпро, який відбудеться 09.03.2017.

- 55) У відповідності до опублікованого оголошення (цитата) «Учасниками конкурсу можуть бути підприємства, установи, організації, підприємства з іноземними інвестиціями, в статутному фонді яких не менш як 99 – 100 відсотків становить іноземна інвестиція, фізичні особи підприємці, що мають необхідну матеріально-технічну базу, спеціалістів необхідної кваліфікації. Запропоновані умови щодо обладнання і утримання майданчиків для паркування повинні бути на гірших, ніж вимоги щодо обладнання і утримання майданчиків для паркування відповідного типу (виду), які встановлені умовами конкурсу, Правилами дорожнього руху...» (кінець цитати).
- 56) Інших кваліфікаційних вимог до учасників та критеріїв відповідності учасника встановленим кваліфікаційним вимогам публікація не містила.
- 57) За інформацією Дніпровської міської ради, яка була надана до Відділення листом від 10.03.2020 №7/29-654, участь у Конкурсі від 09.03.2017 приймали наступні суб'єкти господарювання:
- **Товариство з обмеженою відповідальністю «Паркт Сервіс Групе» (код 40884777):** відповідно до відомостей з єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань засновником товариства з обмеженою відповідальністю «Паркт Сервіс Групе» (юридична адреса: пл. Героїв Майдану, 1, офіс 114, м. Дніпро) (далі – Товариство, ТОВ «Паркт Сервіс Групе», Оператор) є Кефлірот Лімітед, Нікосія, 1065, Грег Тауер, 2 поверх, Флорініс, 7, Кіпр. Розмір внеску до статутного фонду 10 000,00 грн. (Іноземні інвестиції 100% Статутного капіталу).
 - **Товариство з обмеженою відповідальністю «Перипротект» (код 33207530):** відповідно до відомостей з єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань засновником товариства з обмеженою відповідальністю «Перипротект» (юридична адреса: вул. Пушкінська 356/30, м. Харків) є громадянин Бельгії Мурат Том Марія Г. Розмір внеску до статутного фонду 300 000,00 грн. (Іноземні інвестиції 100% Статутного капіталу).
- 58) За аналізом тендерних пропозицій, які були подані на конкурс, встановлено що вони є різними за своїм змістом, а саме:
- **ТОВ «Паркт Сервіс Групе»** у тендерній пропозиції зазначило (цитата): «Стоимость оборудования первого этапа – 4 500 000 грн. инвестиции; Отчисления в местный бюджет до проекта (парковочный сбор за 12 месяцев) – 1 323 330 грн.; Отчисления в местный бюджет после внедрения проекта увеличится в двое (парковочный сбор за 12 месяцев) – 2 914 080 грн.» (кінець цитати, мова оригіналу).
Крім того, ТОВ «Паркт Сервіс Групе» зобов'язувалось сплачувати балансоутримувачу щомісячно 6084 грн.
 - **ТОВ «Перипротект»** у тендерній пропозиції запропонувало (цитата): «Предполагаемая стоимость парковки за час: 7 грн. в час; Предлагаемая сумма, которая должна быть выплачена городскому совету за парковочное место в сутки: 21 грн. за место в сутки; Каждое парковочное место имеет площадь 2,5 м.*5м.=12,5м²; Предлагаемая сумма, которая должна быть выплачена городскому совету за м² парковочного места в сутки: 21 грн. за место / 12,5 м² =1,68 грн. за м² парковочного места в сутки (кінець цитати, мова оригіналу).
- 59) Відповідно до протоколу засідання конкурсної комісії з визначення Операторів від 09.03.2017 № 3, (цитата): «На парковочний майданчик «Пл. Героїв Майдану» до конкурсної комісії надійшли документи та пропозиції від двох претендентів: ТОВ «ПАРКТ СЕРВІС ГРУППЕ» та ТОВ «Перипротект». За результатами розгляду пропозицій від конкурсантів було виявлено, що:
- від ТОВ «ПАРКТ СЕРВІС ГРУППЕ» надійшли пропозиції - **плата балансоутримувачу щомісячно 6084 грн., інвестицій у благоустрій міста протягом п'яти років 5 000 000 грн.**

- від ТОВ «Перипротект» надійшли пропозиції - **встановити вартість 7 грн. за 1 годину парковки, до міського бюджету сплачувати 21 грн. за одне паркомісце за добу.** За результатами розгляду пропозицій від конкурсантів конкурсна комісія своїм голосуванням вирішила, що переможець конкурсу на парковочний майданчик «Пл. Героїв Майдану» - ТОВ «ПАРКТ СЕРВІС ГРУППЕ» (кінець цитати).

- 60) Таким чином, як слідує з вищевикладеного, конкурсна комісія при визначенні переможця конкурсу порівнювала різні за своїм змістом пропозиції конкурсантів та визначила переможця без зазначення критеріїв оцінювання конкурсних пропозицій.
- 61) За відсутності встановлених Порядком №38/17 чітких вимог до тендерних пропозицій конкурсантів та критеріїв оцінювання конкурсних пропозицій, у протоколі засідання конкурсної комісії з визначення Операторів від 09.03.2017 №3 відсутні обґрунтування щодо оцінювання виконання умов конкурсу (виставлення балів) та обрання переможця.
- 62) Крім того, у відповідності до статті 116 Господарського кодексу України, підприємство, створене відповідно до вимог цього Кодексу, в статутному капіталі якого не менш як десять відсотків становить іноземна інвестиція, визнається підприємством з іноземними інвестиціями. Підприємство набуває статусу підприємства з іноземними інвестиціями з дня зарахування іноземної інвестиції на його баланс.
- 63) Таким чином, підприємство в статутному капіталі якого не менш як десять відсотків становить іноземна інвестиція, визнається підприємством з іноземними інвестиціями.
- 64) А відтак, вимоги мати у статутному фонді не менш як 99 – 100 відсотків іноземних інвестицій встановлюють додаткові, не передбачені чинним законодавством, обмеження для участі у конкурсі підприємств з іноземними інвестиціями.
- 65) За результатами конкурсу, які було опубліковано 16.03.2017 у газеті «Наше Місто», переможцем конкурсу було визначено ТОВ «Паркт Сервіс Группе», з яким укладено договори «Про організацію та експлуатацію майданчика для паркування» терміном на п'ять років (чинні до 16.03.2022).
- 66) Враховуючи наведене, Порядком № 38/17 створені, не передбачені чинним законодавством обмеження для участі у конкурсі підприємств з іноземними інвестиціями.
- 67) Таким чином, Порядком № 38/17, яким:
- не було визначено вимог до конкурсних пропозицій та кваліфікаційних вимог до учасників конкурсу та критеріїв відповідності учасника встановленим кваліфікаційним вимогам;
 - були запроваджені обмеження для участі у конкурсі підприємств з іноземними інвестиціями (скасовані рішенням Дніпровської міської ради від 19.07.2017 №36/23 «Про внесення змін до рішення міської ради від 21.12.2016 № 38/17 «Про затвердження Правил паркування транспортних засобів на території міста Дніпра»), що могло призвести до обмеження конкуренції.
- 68) Статтею 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» встановлено, що антиконкурентними діями органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю є прийняття будь-яких актів (рішень, наказів, розпоряджень, постанов тощо), надання письмових чи усних вказівок, укладення угод або будь-які інші дії чи бездіяльність органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю (колегіального органу чи посадової особи), які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження конкуренції.
- 69) Вчинення антиконкурентних дій органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

4.2 Негативний вплив на конкуренцію.

- 70) Згідно зі статтею 19 Конституції України органи державної влади та органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов'язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією та законами України.
- 71) Частиною першою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що державна політика у сфері розвитку економічної конкуренції та обмеження монополізму в господарській діяльності, здійснення заходів щодо демонополізації економіки, фінансової, матеріально-технічної, інформаційної, консультативної та іншої підтримки суб'єктів господарювання, які сприяють розвитку конкуренції, здійснюється органами державної влади, органами місцевого самоврядування та органами адміністративно господарського управління та контролю.
- 72) Згідно з частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції», органи місцевого самоврядування зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.
- 73) ТОВ «КП Центральний ринок», що обслуговує безкоштовний майданчик для паркування транспортних засобів, повідомило наступне (**цитата**): *«преваги у конкуренції на ринку надання послуг платного паркування транспортних засобів в м. Дніпро надаються ТОВ «ПАРКТ СЕРВІС ГРУППЕ». На теперішній час ТОВ «ПАРКТ СЕРВІС ГРУППЕ» займається більшістю платних паркувальних майданчиків у м. Дніпро. Крім того, викликає сумнів прозорість набуття ТОВ «ПАРКТ СЕРВІС ГРУППЕ» права надавати послуги з платного паркування у найпривабливіших районах м. Дніпро. Так, 09.03.2017 департамент транспорту і зв'язку Дніпровської міської ради провів конкурс на визначення операторів-суб'єктів господарювання на обладнання та утримання парковок по вулиці Шмідта (район ринку «Озерка»), на площах Привокзальній і Героїв Майдану, 1; (навпроти ТРЦ «Пасаж»). Переможцем конкурсу стало ТОВ «ПАРКТ СЕРВІС ГРУППЕ», яке було зареєстроване менш, ніж за п'ять місяців до оголошення про конкурс (**кінець цитати**).*
- 74) Таким чином, інші суб'єкти господарювання підтверджують позицію Відділення щодо відсутності чітких умов проведення Конкурсу.
- 75) Отже, органи місцевого самоврядування повинні здійснювати заходи щодо створення та розвитку конкурентного середовища на ринку надання послуг з платного паркування транспортних засобів, визначаючи у порядку, встановленому законодавством на конкурсних засадах з чіткими та прозорими умовами (критеріями) визначення переможця.
- 76) Проведення прозорого конкурсу з чіткими умовами визначення переможця стимулює розвиток конкурентного середовища, а також сприяє підвищенню рівня якості послуг.

5. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧА ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- 77) На подання про попередні висновки у справі, листом від 23.09.2021 № 7/15 – 2387 (вхідний ТВ 54-01/2721 від 23.09.2021), Дніпровська міська рада пояснила, що безпосередньо Порядком №38/17 не визначені кваліфікаційні критерії до учасників конкурсу, оскільки кваліфікаційні критерії встановлюються безпосередньо конкурсною комісією.
- 78) Тобто, Відповідач підтвердив, що Порядком №38/17 не визначено чітких вимог до конкурсних пропозицій, кваліфікаційних вимог до учасників конкурсу та критеріїв відповідності учасника встановленим кваліфікаційним вимогам.
- 79) Інші пояснення, які були надані Відповідачем, не спростовують висновків Відділення та не можуть вплинути на кваліфікацію його дій.

6. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- 80) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доведено та поясненнями Відповідача не спростовано висновок Відділення, що дії Дніпровської міської ради у вигляді визначення Порядку проведення конкурсу з визначення оператора майданчиків для паркування транспортних засобів, затвердженого Рішенням Дніпровської міської ради від 21.12.2016

№38/17 «Про затвердження Правил паркування транспортних засобів на території міста Дніпро», яким:

- не визначено чітких вимог до конкурсних пропозицій, кваліфікаційних вимог до учасників конкурсу та критеріїв відповідності учасника встановленим кваліфікаційним вимогам;

- запроваджені обмеження для участі у конкурсі підприємств з іноземними інвестиціями (скасовані рішенням Дніпровської міської ради від 19.07.2017 №36/23 «Про внесення змін до рішення міської ради від 21.12.2016 № 38/17 «Про затвердження Правил паркування транспортних засобів на території міста Дніпра»),

є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом третім статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», визначене частиною першою статті 15 цього Закону, у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, які могли призвести до обмеження конкуренції.

81) Такі дії Відповідача заборонені відповідно до частини 3 статті 15 Закону «Про захист економічної конкуренції».

Ураховуючи наведене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 за № 291/5482 (зі змінами), пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 № 5 зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії Дніпровської міської ради (ідентифікаційний код 26510514) у вигляді визначення Порядку проведення конкурсу з визначення оператора майданчиків для паркування транспортних засобів, затвердженого Рішенням Дніпровської міської ради від 21.12.2016 №38/17 «Про затвердження Правил паркування транспортних засобів на території міста Дніпро», яким:
 - не визначено чітких вимог до конкурсних пропозицій, кваліфікаційних вимог до учасників конкурсу та критеріїв відповідності учасника встановленим кваліфікаційним вимогам;
 - були запроваджені обмеження для участі у конкурсі підприємств з іноземними інвестиціями (скасовані рішенням Дніпровської міської ради від 19.07.2017 №36/23 «Про внесення змін до рішення міської ради від 21.12.2016 № 38/17 «Про затвердження Правил паркування транспортних засобів на території міста Дніпра»),
 порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом третім статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», визначених частиною першою статті 15 цього Закону у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, які могли призвести до обмеження конкуренції.
2. Зобов'язати Дніпровську міську раду (ідентифікаційний код 26510514) припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції шляхом приведення Порядку організації та проведення конкурсу з визначення оператора затвердженого рішенням від 21.12.2016 № 38/17 «Про затвердження Правил паркування транспортних засобів на території міста Дніпра» (зі змінами) у відповідність до вимог Положення про порядок

конкурсного відбору підприємств з утримання об'єктів благоустрою населених пунктів, затвердженого наказом Державного комітету України з питань житлово-комунального господарства від 11.11.2005 № 160 та законодавства про захист економічної конкуренції.

3. Пункт 2 резолютивної частини цього рішення підлягає виконанню **у двомісячний строк** з дня його одержання.

Про виконання пункту 2 резолютивної частини цього рішення необхідно повідомити Південно-східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України **протягом семи календарних днів з дня його виконання.**

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова адміністративної колегії:

Дмитро МЕЛЬНИК

Члени адміністративної колегії:

Лариса ГРЕЧАНА

Вікторія ОНЩЕНКО

Олександр БІЛИЙ

Наталія ІГНАТЕНКО

Секретар адміністративної колегії:

Ольга МОСЯКІНА