



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ ЗАПОРІЗЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ЗАПОРІЗЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

02 серпня 2017 р. № 18-жсс

м. Запоріжжя

Справа № 02/16-17

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Адміністративна колегія Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання першого відділу досліджень та розслідувань від 23.06.2017 № 02-87-спр та матеріали справи № 02/16-17 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку Приазовської селищної ради Якимівського району Запорізької області (вул. Покровська, буд.5, смт. Приазовське, Запорізька область, 72400, код за ЄДРПОУ - 20527198),

ВСТАНОВИЛА:

В ході виконання доручення Антимонопольного комітету України від 13.02.2017 №14-01/230-К щодо розгляду заяви гр. Ковальова Д.В., в діях Приазовської селищної ради було виявлено ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, які полягали у не проведенні Приазовською селищною радою конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів в межах смт. Приазовське.

В зв'язку з цим, розпорядженням адміністративної колегії Запорізького обласного територіального відділення від 05.05.2017 №32-р було розпочато провадження у справі №02/16-17 за ознаками порушення з боку Приазовської селищної ради законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку збирання та перевезення твердих побутових відходів (ТПВ). Про що листом від 10.05.2017 № 02-18/01-1093 Приазовську селищну раду було повідомлено.

Приазовська селищна рада (ідентифікаційний код за ЄДРПОУ – 20527198; місцезнаходження: вул. Покровська, буд. 5, смт. Приазовське, Приазовський р-н, Запорізька область, 72400), у розумінні статті 10 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» є органом місцевого самоврядування, що представляє відповідну територіальну громаду та здійснює від їх імені та в їх інтересах функції і повноваження місцевого самоврядування, визначені Конституцією України, цим та іншими законами.

До житлово-комунальних послуг відповідно до статті 13 Закону України «Про житлово-комунальні послуги» відносяться послуги з вивезення побутових відходів.

Повноваження органів місцевого самоврядування та виконавчих органів рад визначено Законом України «Про місцеве самоврядування в Україні».

Одним із завдань Антимонопольного комітету України є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики, в частині контролю за прийняттям органами місцевого самоврядування рішень, які мають вплив на конкуренцію.

Правові відносини щодо діяльності у сфері поводження з відходами, визначення основних умов, вимог і правил щодо екологічно безпечного поводження з відходами регулюються, зокрема, Законами України «Про місцеве самоврядування в Україні», «Про відходи», «Про житлово-комунальні послуги», Порядком проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів, затвердженим Постановою Кабінету Міністрів України від 16.11.2011 року №1173 «Питання надання послуг з вивезення побутових відходів».

Пунктом п'ятдесят п'ятим частини першої статті 26 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» до виключної компетенції міських рад віднесено вирішення питання визначення на конкурсних засадах юридичних осіб, які здійснюють у межах певної території збирання та перевезення побутових відходів спеціально обладнаними для цього транспортними засобами.

Статтею 35-1 Закону України «Про відходи» визначено, що збирання та вивезення побутових відходів у межах певної території здійснюються юридичною особою, яка уповноважена на це органом місцевого самоврядування на конкурсних засадах у порядку, встановленому Кабінетом Міністрів України, спеціально обладнаними для цього транспортними засобами.

З метою створення правового поля для визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів постановою Кабінету Міністрів України від 16.11.2011 року за № 1173 «Питання надання послуг з вивезення побутових відходів», затверджено Порядок проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів (далі – Порядок).

Пунктом першим Порядку визначено, що цей Порядок визначає процедуру підготовки та проведення конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на певній території населеного пункту.

Пунктом четвертим Порядку визначено, що підготовка та проведення конкурсу забезпечується виконавчим органом сільської, селищної, міської ради або місцевою державною адміністрацією у разі делегування їй повноважень відповідними радами (далі – організатор конкурсу) у порядку, встановленому законом.

Абзацом першим пункту тридцятого Порядку визначено, що організатор конкурсу протягом не більше п'яти робочих днів з дня проведення конкурсу вводить у дію відповідним актом рішення конкурсної комісії щодо визначення переможця конкурсу на певній території населеного пункту, межі якої були визначені умовами конкурсу, та зазначає строк, протягом якого виконавець має право надавати такі послуги, але не менш як п'ять років.

Отже, підставою для прийняття органом місцевого самоврядування рішення про визначення виконавців послуг з вивезення, зокрема із збирання та перевезення побутових відходів є рішення конкурсної комісії щодо визначення переможця конкурсу на певній території населеного пункту.

За інформацією Приазовської селищної ради (лист від 02.07.2014 №806), нею було прийнято рішення від 24.04.2014 №3 «Про проведення конкурсу на надання послуг з вивезення твердих побутових відходів (ТПВ) на території Приазовської селищної ради» (далі – Рішення про проведення конкурсу).

Відповідно до пункту 3 Рішення про проведення конкурсу, організатором конкурсу з надання послуг з вивезення побутових відходів на території Приазовської селищної ради є Приазовська селищна рада.

В газеті «Приазовская новь» від 07.05.2014 та 04.06.2014 було розміщено оголошення про проведення конкурсу на надання послуг з вивезення твердих побутових відходів на території Приазовської селищної ради. Проте, конкурс проведено не було, оскільки заяв про

участь в конкурсі на надання послуг з вивезення твердих побутових відходів на території Приазовської селищної ради від підприємств не надійшло.

У разі прийняття конкурсною комісією рішення про визнання конкурсу таким, що не відбувся, його організатор письмово повідомляє протягом трьох робочих днів з дня його прийняття всіх учасників конкурсу та організовує протягом десяти календарних днів підготовку нового конкурсу (пункт 26 Порядку).

Проте, до квітня 2017 року Приазовською селищною радою так і не було проведено конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення твердих побутових відходів на території Приазовської селищної ради.

Водночас, до 17.06.2016 послугу з вивезення твердих побутових відходів в смт. Приазовське надавало ПП «Роса-6», на підставі договору управління майном від 01.08.2008, укладеного між ПП «Роса-2» та ПП «Роса-6» (надалі – Договір управління). Відповідно до вимог Договору управління, ПП «Роса-2» передає ПП «Роса-6» в управління майно, яке використовується для надання послуг з вивозу твердих побутових відходів (передане ПП «Роса-2» в право оперативного управління рішенням Приазовської селищної ради від 03.01.2003 №68).

З 17.06.2016 ПП «Роса-6» припинило надання послуг з вивезення твердих побутових відходів, оскільки за рішенням Донецького апеляційного господарського суду від 15.06.2016 по справі №908/5214/15 ПП «Роса-2» було зобов'язано повернути територіальній громаді смт. Приазовське майно, яке було отримано в оперативне управління, в тому числі і те майно, яке за Договором управління було передано ПП «Роса-6».

З 24.06.2016 по теперішній час послугу з вивезення твердих побутових відходів на території Приазовської селищної ради (далі – Рада) надає фізична особа-підприємець Сурядний Петро Олександрович (ідентифікаційний номер 2982118798, зареєстрований за адресою: Запорізька область, Приазовський район, смт. Приазовське, вул. Кірова, 107; свідоцтво про державну реєстрацію фізичної особи-підприємця серії В00 №216255, зареєстроване 31.07.2003 № 20930170000000146) (далі – ФОП Сурядний П.О.):

- на підставі рішення від 21.06.2016 №1, прийнятого Приазовською селищною радою на дев'ятій сесії 7 скликання (далі – Рішення 1);

- на підставі рішення від 06.12.2016 №4, прийнятого Приазовською селищною радою (далі – Рішення 2),

Відповідно до вимог пункту 4 Рішення 1 та вимог пункту 3 Рішення 2, ФОП Сурядному П.О. надано право укладати договори по наданню послуг з вивозу ТПВ з фізичними та юридичними особами на території Приазовської селищної ради.

Таким чином, ФОП Сурядний П.О. надає послугу з вивозу ТПВ фізичним та юридичним особам без визначення його виконавцем вказаної послуги на конкурсній основі.

Слід зазначити, що постановою Дніпропетровського апеляційного адміністративного суду (справа №325/979/16-а (2-а/325/12/2016)) від 30 листопада 2016 року скасовано рішення №1 від 21 червня 2016 року дев'ятої сесії Приазовської селищної ради Приазовського району Запорізької області сьомого скликання «Про розгляд заяви Фізичної особи підприємця Сурядного П.О.»

За інформацією Приазовської селищної ради (лист від 25.01.2017 №155), «... Станом на 23.01.2017 майно, що належить Приазовській селищній раді, (в тому числі майно, яке використовується для надання послуг з вивезення ТПВ) ПП «Роса-2» не повернуто.

Приазовська селищна рада не може оголосити конкурс на визначення виконавця послуг з вивезення твердих побутових відходів не маючи виконаного судового рішення та не маючи на балансі майна, яке буде використовуватися для цих цілей.

Приазовська селищна рада на даний час не має можливості провести конкурс на визначення виконавця послуг з вивезення твердих побутових відходів» (мова оригіналу).

Відповідно до пункту 3 Порядку, учасниками конкурсу можуть бути суб'єкти господарювання:

- установчими документами яких передбачено провадження діяльності у сфері поводження з побутовими відходами;

- які можуть забезпечити виконання обов'язків, визначених у частині другій статті 21 Закону України "Про житлово-комунальні послуги".

Згідно з пунктом 5 Порядку, для проведення конкурсу організатор конкурсу готує конкурсну документацію, яка має містити, зокрема, інформацію про кваліфікаційні вимоги **до учасників конкурсу**:

- наявність матеріально-технічної бази;
- вартість надання послуг;
- досвід роботи з надання послуг з вивезення побутових відходів;
- наявність та кількість працівників відповідної кваліфікації;
- наявність ліцензії на провадження господарської діяльності із збирання і заготівлі окремих видів відходів як вторинної сировини (у разі проведення конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення вторинної сировини, що утворилася в результаті роздільного збирання побутових відходів).

При цьому, будь-яких інших обмежень щодо участі у такому конкурсі Порядок не містить, а, отже, конкурс є відкритим для всіх претендентів.

Отже, відсутність на балансі Приазовської селищної ради майна, яке використовується для надання послуг з вивезення ТПВ не є підставою для не проведення Приазовською селищною радою конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення ТПВ на території смт. Приазовське. Відповідно до наданих чинним законодавством повноважень Приазовська селищна рада повинна була визначити на конкурсних засадах суб'єкта господарювання, який мав надати протягом 2015 року – липня 2017 року на території смт. Приазовське послуги з вивезення твердих побутових відходів.

Як йдеться з вищевикладеного, конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення твердих побутових відходів на території Приазовської селищної ради Приазовською селищною радою не було проведено протягом 2015 року – липня 2017 року.

Будь-яких підтверджуючих документів стосовно підготовки конкурсної документації щодо проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів, Приазовською селищною радою не надано.

Ринки вивезення ТПВ є потенційно конкурентними.

Так, відповідно до пункту № 3 Порядку проведення конкурсу на надання послуг з вивезення ТПВ, учасниками конкурсу можуть бути суб'єкти господарювання, установчими документами яких передбачено провадження діяльності у сфері поводження з побутовими відходами, а також, які можуть забезпечити виконання обов'язків, визначених у частині другій статті 21 Закону України «Про житлово-комунальні послуги». При цьому, будь-яких інших обмежень, щодо участі у такому конкурсі Порядок не містить, а, отже, конкурс є відкритим для всіх претендентів.

Таким чином, непроведення, всупереч вимогам чинного законодавства, конкурсу з надання послуг із вивезення ТПВ обмежує право певних осіб, які мали (мають) намір взяти участь у такому конкурсі, змагатися за право здійснення відповідної господарської діяльності на ринку надання послуг із вивезення ТПВ.

Крім того, надання права здійснювати вивезення побутових відходів без участі у конкурсі звільняє суб'єктів господарювання від потреби пропонувати для здобуття права на надання такої послуги, кращі умови її надання, тобто використовувати власні досягнення для отримання переваг порівняно з іншими суб'єктами господарювання.

Отже, ФОП Сурядний О.П, отримавши право здійснювати вивезення побутових відходів без участі у конкурсі, здобув переваги над іншими суб'єктами господарювання не завдяки власним досягненням, а внаслідок зовнішніх факторів – впливу державних органів.

Відповідно до 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.

Таким чином, непроведення Приазовською селищною радою конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів може призвести до обмеження конкуренції на ринку послуг з вивезення побутових відходів на підпорядкованій території.

Враховуючи вищевикладене, дії Приазовської селищної ради, які полягають у прийнятті Рішення 1 та Рішення 2, згідно з якими ФОП Сурядний П.О. отримав право на укладання договорів по наданню послуг з вивозу твердих побутових відходів з фізичними та юридичними особами на території смт. Приазовське, без проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50, частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які призвели до обмеження конкуренції на ринку збирання та перевезення ТПВ.

На подання з попередніми висновками від 23.06.2017 № 02-87-спр по справі № 02/16-17, надісланого територіальним відділенням листом від 26.06.2017 №02-17/07-1409, Приазовською селищною радою заперечень не надано.

Листом від 03.07.2017 №б/н Ковальовим Д.В. було надано до територіального відділення клопотання стосовно попередніх висновків по справі №02/16-17.

Всі обставини, викладені в клопотанні, зазначались Ковальовим Д.В. під час розгляду його заяви та були враховані під час розгляду справи №02/16-17. Крім того, Антимонопольним комітетом України листом від 10.05.2017 №128-29/06-5027 була надана Ковальову Д.В. відповідь по суті питань, порушених у клопотанні.

На підставі вищевикладеного, керуючись статтею 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 № 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 (Правил розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 № 5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06 травня 1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 14 березня 2012 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії Приазовської селищної ради, які полягають у прийнятті Рішення №1 від 21.06.2016 та Рішення №4 від 06.12.2016, згідно з якими ФОП Сурядний П.О. отримав право на укладання договорів по наданню послуг з вивозу твердих побутових відходів з фізичними та юридичними особами на території смт. Приазовське, без проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50, частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які призвели до обмеження конкуренції на ринку збирання та перевезення ТПВ.

2. Зобов'язати Приазовську селищну раду Приазовського району Запорізької області припинити порушення, зазначене у пункті 1 цього рішення, шляхом визначення виконавця послуг з вивезення твердих побутових відходів в смт. Приазовське за результатами проведення конкурсу (згідно з Порядком проведення конкурсу на надання послуг з

вивезення побутових відходів, затвердженого Постановою Кабінету Міністрів України від 16 листопада 2011 року № 1173) та надання цьому виконавцю повноважень на укладання договорів по наданню зазначених послуг з фізичними та юридичними особами.

Термін виконання – 2 місяці з дня отримання цього рішення.

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

Голова адміністративної колегії



Балюра Н.Л.