



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

АДМІНІСТРАТИВНА КОЛЕГІЯ ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО
ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

РЕКОМЕНДАЦІЇ

від 26.12.2017 № 120-рк/к

БАРВІНКІВСЬКА МІСЬКА РАДА

64701, Харківська обл., Барвінківський р-н,
місто Барвінкове, вул. Центральна, 3

Щодо припинення дій, які містять
ознаки порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

В ході дослідження ринків оренди комунального майна в межах Харківської області встановлено наступне.

БАРВІНКІВСЬКА МІСЬКА РАДА (надалі – Міська рада) є юридичною особою, ідентифікаційний код – 04058634, місцезнаходження: 64701, Харківська обл., Барвінківський р-н, місто Барвінкове, вул. Центральна, 3. Основним видом діяльності Міської ради є державне управління загального характеру (код за КВЕД – 84.11).

Відповідно до статей 5 та 10 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» Міська рада входить до системи місцевого самоврядування та є органом місцевого самоврядування, що представляє відповідну територіальну громаду та здійснює від її імені та в її інтересах функції і повноваження місцевого самоврядування, визначені Конституцією України, цим та іншими законами.

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

Отже, реалізація Міською радою покладених на неї повноважень має здійснюватися з дотриманням вимог чинного законодавства, у тому числі Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Керуючись законами України «Про місцеве самоврядування в Україні», «Про оренду державного та комунального майна», «Про засади державної регуляторної політики у сфері господарської діяльності», з метою вдосконалення правового регулювання орендних відносин та забезпечення

підвищення ефективності використання майна, що належить до комунальної власності територіальної громади міста Барвінкового, рішенням V сесії Міської ради VI скликання від 17.02.2011 № 85 затверджено Положення про надання в оренду майна територіальної громади міста Барвінкового (надалі – Положення про оренду комунального майна).

Відповідно до статті 20 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» та Положення про порядок погодження з органами Антимонопольного комітету України рішень органів влади, органів адміністративно-господарського управління та контролю, органів місцевого самоврядування щодо демонополізації економіки, розвитку конкуренції та антимонопольного регулювання, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 01.04.1994 № 4-р, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 20.04.1994 за № 78/287, зі змінами, органи місцевого самоврядування, зобов'язані погоджувати з Антимонопольним комітетом України, його територіальними відділеннями проекти нормативно-правових актів та інших рішень, які можуть вплинути на конкуренцію, зокрема, такі, що можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції на відповідних ринках.

Втім, проект рішення, яким затверджено Положення про оренду комунального майна, не погоджувався з Харківським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України.

Натомість, окремі пункти Положення про оренду комунального майна не відповідають вимогам законодавства про захист економічної конкуренції з огляду на наступне.

Відповідно до частини другої статті 18-1 Закону України «Про оренду державного та комунального майна», капітальний ремонт майна, переданого в оренду, проводиться орендодавцем або іншим балансоутримувачем цього майна за його рахунок, якщо інше не встановлено договором.

Зазначеною нормою встановлений обов'язок орендодавця проводити капітальний ремонт майна, переданого в оренду, за його рахунок. Здійснення капітального ремонту іншим суб'єктом можливе тільки в разі відповідної домовленості.

Втім, в розділі 3 Типового договору оренди майна, що належить до комунальної власності територіальної громади міста Барвінкового, який є додатком до Положення про оренду комунального майна, передбачений, зокрема, обов'язок орендаря своєчасно і за власний рахунок здійснювати капітальний ремонт орендованого об'єкту.

Положення про оренду комунального майна не містить пункту, в якому б було передбачено, що проведення капітального ремонту майна, переданого в оренду, є обов'язком орендодавця, а здійснення капітального ремонту іншим суб'єктом можливе тільки в разі відповідної домовленості.

Отже, потенційні орендарі позбавлені права визначати за домовленістю із орендодавцем на кого саме буде покладено обов'язок щодо проведення капітального ремонту майна.

За наявності інших рівних умов, при формуванні програми діяльності та розвитку, розпорядженні прибутком, суб'єкт господарювання самостійно вирішує слід йому направити відповідні кошти на капітальний ремонт приміщення, що орендується, чи на інші цілі.

Дії Міської ради, по включенню до Типового договору оренди майна, що належить до комунальної власності територіальної громади міста Барвінкового, обов'язку орендаря щодо проведення капітального ремонту майна, можуть призвести до спотворення конкуренції на ринках товарів і послуг, суб'єкти яких здійснюють господарську діяльність на території міста Барвінкове.

Крім цього, частиною четвертою статті 9 Закону України «Про оренду державного та комунального майна» передбачено, що орендодавець протягом 15 днів після дати реєстрації заяви розміщує в офіційних друкованих засобах масової інформації та на веб-сайтах орендодавців оголошення про намір передати майно в оренду або відмовляє в укладенні договору оренди і повідомляє про це заявника.

Абзац третій пункту 3 Положення про оренду комунального майна передбачає, що оголошення про конкурс публікується в газеті «Вісті Барвінківщини» не пізніше ніж за 15 календарних днів до дати проведення конкурсу.

Тобто, Положення про оренду комунального майна не містить обов'язку орендодавця публікувати оголошення про проведення конкурсу одночасно на веб-сайті орендодавця та офіційних друкованих засобах масової інформації.

Відсутність в Положенні про оренду комунального майна положень щодо обов'язку орендодавця публікувати оголошення про проведення конкурсу одночасно в офіційних друкованих засобах масової інформації та на веб-сайті орендодавця може призвести до спотворення конкуренції на ринках оренди комунального майна в межах міста Барвінкове, оскільки зазначені положення впливають на коло потенційних орендарів та може порушувати інтереси окремих суб'єктів господарювання, а також вплинути на результати проведення конкурсу на право оренди майна.

Під спотворенням конкуренції мається на увазі можливість настання наслідків, що полягають у зміні об'єктивно існуючих факторів, які обумовлюють інтенсивність конкуренції, можливість учасників ринку конкурувати між собою на відповідному ринку.

Відповідно до частини другої 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.

Тобто, внаслідок застосування антиконкурентних умов в Положенні про оренду комунального майна обмежується дія конкурентних механізмів на ринках товарів і послуг, суб'єкти яких здійснюють господарську діяльність на території міста Барвінкове.

Відповідно до частини третьої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних дій органами місцевого самоврядування забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

Отже, Міська рада рішенням V сесії Міської ради VI скликання від 17.02.2011 № 85 затвердила Положення про надання в оренду майна територіальної громади міста Барвінківського, окремі пункти якого містять антиконкурентні умови, а саме:

– щодо обов'язку орендаря проводити капітальний ремонт майна, переданого в оренду, за його рахунок;

– відсутність обов'язку орендодавця публікувати оголошення про намір передати майно в оренду на веб-сайті орендодавця.

Таким чином, дії Міської ради, які полягають у затвердженні рішенням V сесії Міської ради VI скликання від 17.02.2011 № 85 Положення про надання в оренду майна територіальної громади міста Барвінківського, окремі пункти якого містять антиконкурентні умови, містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, а саме дії, які можуть призвести до спотворення конкуренції.

Враховуючи наведене, на підставі статті 12¹, пункту 10 частини п'ятої статті 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статей 1, 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», підпункту 13 частини першої пункту 3, абзацу дванадцятого пункту 7 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 (зі змінами), адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України надає **БАРВІНКІВСЬКІЙ МІСЬКІЙ РАДІ** такі

РЕКОМЕНДАЦІЇ:

Припинити дії, які полягають у затвердженні рішенням V сесії VI скликання від 17.02.2011 № 85 Положення про надання в оренду майна територіальної громади міста Барвінківського, окремі пункти якого містять антиконкурентні умови, та містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді

антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, а саме дії, які можуть призвести до спотворення конкуренції, а також усунути причини виникнення цього порушення і умови, що йому сприяють.

Про виконання рекомендацій шляхом приведення Положення про надання в оренду майна територіальної громади міста Барвінкового, затвердженого рішенням V сесії Міської ради VI скликання від 17.02.2011 № 85, у відповідність до вимог законодавства про захист економічної конкуренції, повідомити Харківське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (м. Харків, Держпром, 6 під'їзд, 1 поверх, кімната 35) у 3-місячний строк з дня їх отримання.

Звертаємо Вашу увагу, що згідно з частиною другою статті 46 Закону України "Про захист економічної конкуренції" рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду органом, якому вони надані.

Крім того, відповідно до частини третьої статті 46 вищезазначеного Закону, за умови виконання положень рекомендацій у разі, якщо порушення не призвело до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, не завдало значних збитків окремим особам чи суспільству та вжито відповідних заходів для усунення наслідків порушення, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається.

Голова колегії

Гейда І.О.