



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

22.08. 2017 № 108 – р/к

Справа № 1/13-82-16

м. Харків

Про закриття провадження у справі

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання першого відділу досліджень і розслідувань від 02.02.2017 № 61 про попередні висновки у справі № 1/13-82-16 про порушення ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» (надалі – ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС») законодавства про захист економічної конкуренції, та матеріали цієї справи,

ВСТАНОВИЛА:

В ході здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції, на підставі подання першого відділу досліджень і розслідувань від 11.08.2016 № 304 за ознаками вчинення ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді подання інформації в неповному обсязі територіальному відділенню Антимонопольного комітету України у встановлені головою територіального відділення строки, адміністративною колегією Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 11.08.2016 № 113-рп/к про початок розгляду справи № 1/13-82-16 (надалі – Справа).

Дії ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» полягають у поданні Харківському обласному територіальному відділенню Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) інформації, передбаченої вимогою голови Відділення від 22.12.2015 № 02-26/1-5329 (надалі - Вимога), в неповному обсязі, у встановлений строк.

В результаті збирання і аналізу доказів, з'ясування дійсних обставин Справи встановлено наступне.

ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» є юридичною особою та зареєстроване Виконавчим комітетом Харківської міської ради 04.06.2007 за № 14801020000036129, ідентифікаційний код – 35072016, місцезнаходження:

61072, Харківська обл., м. Харків, просп. Леніна, буд. 45-Б, оф. 14.

Відповідно до інформації з офіційного сайту Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань Міністерства юстиції України «<https://usr.minjust.gov.ua/ua/freesearch>» (надалі – Веб-сайт), технічним адміністратором якого є ДЕРЖАВНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ІНФОРМАЦІЙНО-РЕСУРСНИЙ ЦЕНТР» (ідентифікаційний код – 33499803, місцезнаходження: вул. Мельникова, буд. 81-А, м. Київ, 04050), ТОВ "ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС" здійснює, зокрема, наступні види господарської діяльності:

- комплексне обслуговування об'єктів (основний) (код за КВЕД 81.10);
- загальне прибирання будинків (код за КВЕД 81.21);
- регулювання у сферах охорони здоров'я, освіти, культури та інших соціальних сферах, крім обов'язкового соціального страхування (код за КВЕД 84.12);
- купівля та продаж власного нерухомого майна; (код за КВЕД 68.10);
- надання в оренду й експлуатацію власного чи орендованого нерухомого майна (код за КВЕД 68.20);
- оброблення та видалення безпечних відходів (код за КВЕД 38.21).

Отже, у розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ "ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС" є суб'єктом господарювання.

До Відділення надійшла заява від 19.11.2015 (вх. № 4909/Д-342) фізичної особи Дмитрієва В.О. про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (надалі – Заява).

У зв'язку з розглядом Заяви, на підставі статей 3, 7, 12, 17, 22, 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктів 1, 3, 8, 9 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 (із змінами), до ТОВ "ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС" рекомендованим листом була надіслана Вимога.

Вимогу надіслано 22.12.2015 до ТОВ "ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС" за адресою: 61072, м. Харків, просп. Леніна, 45-Б, рекомендованим листом № 6102217148978 з поштового відділення № 52 міста Харкова.

Листом від 18.04.2016 № 09-07-489 (вх. від 20.04.2016 № 1305) Поштамт-Центр поштового зв'язку № 1 Харківської дирекції УДППЗ «Укрпошта» повідомив, що рекомендований лист № 6102217148978 переданий до ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» 28.12.2015.

Інформацію, передбачену Вимогою, ТОВ "ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС" необхідно було надати в 10-денний строк з дня її отримання.

Частиною другою статті 73 Кодексу законів про працю України встановлено, що робота не провадиться в дні релігійних свят, зокрема, 7 січня – на Різдво Христове.

Крім того, розпорядженням Кабінету Міністрів України «Про перенесення

робочих днів у 2016 році» від 11.11.2015 № 1155-р з метою створення сприятливих умов для святкування 7 січня - Різдва Христового, а також раціонального використання робочого часу рекомендовано керівникам підприємств, установ та організацій (за винятком органів Пенсійного фонду, Українського державного підприємства поштового зв'язку «Укрпошта», Державної казначейської служби та банків) перенести у порядку і на умовах, установлених законодавством, у 2016 році для працівників, яким встановлено п'ятиденний робочий тиждень з двома вихідними днями, робочий день з п'ятниці 8 січня - на суботу 16 січня.

Згідно з копією наказу ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» від 23.11.2015 № 23-15 робочий день 08.01.2016 перенесено на суботу 16.01.2016.

Відповідно до абзацу четвертого частини другої статті 62 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у разі, коли останній день припадає на неробочий день, днем закінчення строку вважається перший наступний за ним робочий день.

Враховуючи, що дні з 07.01.2016 до 10.01.2016 (включно) були вихідними (неробочими) днями у ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС», воно мало в строк до 11.01.2016 (включно) надати до Відділення інформацію, передбачену Вимогою.

Згідно з статтею 62 Закону України «Про захист економічної конкуренції» строк не вважається пропущеним, якщо до його закінчення необхідні документи здано на пошту.

Відповідь на Вимогу ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» надало листом від 11.01.2016 № 11016-1 (вх. від 12.01.2016 № 61), відправленим 11.01.2016, що підтверджується фіскальним чеком Харківської дирекції УДППЗ «Укрпошта» від 11.01.2016.

ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» надана інформація, окрім інформації, передбаченої пунктом 2 Вимоги.

На пункт 2 Вимоги необхідно було надати копії документів, на підставі яких ТОВ "ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС" визначено балансоутримувачем житлового будинку за адресою: м. Харків, просп. Леніна, буд. 45-Б (надалі - Будинок).

Відповідно до статті 1 Закону України «Про житлово-комунальні послуги» балансоутримувач будинку, споруди, житлового комплексу або комплексу будинків і споруд - власник або юридична особа, яка за договором з власником утримує на балансі відповідне майно, а також веде бухгалтерську, статистичну та іншу передбачену законодавством звітність, здійснює розрахунки коштів, необхідних для своєчасного проведення капітального і поточного ремонтів та утримання, а також забезпечує управління цим майном і несе відповідальність за його експлуатацію згідно з законом.

Документом, який підтверджує передачу житлового комплексу або його частини з балансу на баланс є акт приймання-передачі, форма якого затверджена Порядком передачі житлового комплексу або його частини з балансу на баланс, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 11.10.2002 № 1521 (надалі - Порядок).

Заявленою у територіального відділення інформацією, відповідно до акту приймання-передачі житлового комплексу з балансу на баланс від 01.02.2008

активи житлового комплексу за адресою: м. Харків, просп. Леніна, 45-Б передані з балансу ЗАТ «БУ-12» на баланс ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» (надалі - Акт).

Втім, у відповідь на пункт 2 Вимоги будь-яких документів, на підставі яких ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» визначено балансоутримувачем Будинку, ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» не надало. Натомість зазначило, що «...відносно ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» не здійснювались заходи, метою яких було визначення балансоутримувачем житлового будинку за адресою: м. Харків, пр. Леніна, 45-Б...» (мова оригіналу).

У Вимозі ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» попереджалося, що неподання інформації, подання інформації в неповному обсязі у встановлені головою територіального відділення строки або подання недостовірної інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України тягне за собою відповідальність згідно зі статтями 50, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», а також зазначалося, що вимоги голови територіального відділення щодо надання інформації є обов'язковими для виконання у визначені ним строки.

Згідно зі статтею 22 Закону України "Про Антимонопольний комітет України" розпорядження, рішення та вимоги голови територіального відділення Антимонопольного комітету України є обов'язковими для виконання у визначені ним строки, якщо інше не передбачено законом. Невиконання розпоряджень, рішень та вимог голови територіального відділення Антимонопольного комітету України тягне за собою передбачену законом відповідальність.

Відповідно до статті 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України» суб'єкти господарювання зобов'язані на вимогу голови територіального відділення Антимонопольного комітету України подавати документи, предмети чи інші носії інформації, пояснення, іншу інформацію, в тому числі з обмеженим доступом та банківську таємницю, необхідну для виконання Антимонопольним комітетом України, його територіальними відділеннями завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції.

Таким чином, ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС», надавши інформацію, передбачену Вимогою, в неповному обсязі у встановлений головою Відділення строк, не дотрималось вимог статті 22, частин першої та другої статті 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України».

На подання про попередні висновки у Справі ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» листом від 21.08.2017 № 21087 (вх. від 22.08.2017 № 2749) надало пояснення.

У поясненнях ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» зазначає, що у ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» сформувався розуміння питання пункту 2 Вимоги буквально відносно ключових термінів «баланс» та «балансоутримувач».

Відповідно до пункту 7 «Положення (стандарту) бухгалтерського обліку 7 «Основні засоби», затвердженого наказом Міністерства фінансів України від 27.04.2000 № 92, (в редакції, яка діяла на момент підписання Акту) (надалі – П(С)БО 7), на баланс підприємства або установи зараховуються придбані (створені) підприємством основні засоби. На балансі підприємства можуть обліковуватися (перебувати) тільки власне майно, що було придбане цим підприємством або створене цим підприємством.

Згідно з частиною другою статті 382 Цивільного кодексу України житловий будинок є власністю всіх власників квартир та нежитлових приміщень, тому прийняття підприємством житлового будинку на свій баланс заборонено законодавством України, а саме П(С)БО 7.

Житловий будинок, який є власністю фізичних осіб (співвласників будинку), не відповідає критеріям визначення його активом підприємства, так як квартири/нежитлові приміщення в Будинку є особистою власністю кожного окремого власника, а все спільне майно багатоквартирного будинку є спільною сумісною власністю всіх власників квартир/нежитлових приміщень.

У зв'язку з тим, що такий житловий будинок не відповідає критеріям визначення його активом, він не може обліковуватися на балансі.

Саме з огляду на П(С)БО 7 та Цивільний кодекс України ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» надало у такому форматі відповідь на пункт 2 Вимоги.

Окремо щодо Акту, в якому було зазначено про передачу Будинку на баланс, ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» вказало наступне.

Після підписання Акту між ЗАТ «БУ-12» та ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» було виявлено помилку щодо оформлення передачі Будинку, який знаходився на позабалансовому обліку ЗАТ «БУ-12». При цьому, ЗАТ «БУ-12» листом від 11.02.2008 № 03/2008 повідомило ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС», що Акт свідчить саме про передачу Будинку з позабалансового обліку ЗАТ «БУ-12» на позабалансовий облік ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС».

Таким чином, враховуючи, що іншої форми акту (окрім того, який було підписано), яким можна було б передати житловий будинок, який перебуває у власності мешканців будинку-власників квартир та нежитлових приміщень в будинку, з позабалансового рахунку одного підприємства на позабалансовий рахунок іншого підприємства законодавчо не встановлено, між ЗАТ «БУ-12» та ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» була домовленість шляхом обміну листами вважати Будинок таким, що переданий на позабалансовий рахунок ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС».

Окрім цього, пунктом 30 П(С)БО 7 (в редакції, яка діяла на момент підписання Акту) передбачено єдиний випадок саме балансової належності житлового будинку – тільки житлово-комунальні організації, які належать до сфери управління органів місцевого самоврядування та місцевих органів виконавчої влади, можуть обліковувати на балансі житловий будинок.

Таким чином, ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» надало інформацію на пункт 2 Вимоги, згідно з викладеним у пункті питанням.

Враховуючи наведене, факт вчинення ТОВ «ЖИЛСЕРВІС ПЛЮС» порушення, передбаченого пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді подання інформації в неповному обсязі територіальному відділенню Антимонопольного комітету України у встановлені головою територіального відділення строки, не доведено.

Відповідно до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної

конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо, зокрема, не доведено вчинення порушення.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 49 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 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, та пунктом 36 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), адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

Закрити провадження у справі № 1/13-82-16.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Голова колегії

Гейда І.О.