



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

АДМІНІСТРАТИВНА КОЛЕГІЯ ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ РЕКОМЕНДАЦІЇ

від 18.09.2018 № 93-рк/к

П'ятигірська сільська рада Балаклійського району Харківської області

64252, Харківська обл., Балаклійський р-н, с. П'ятигірське, вул. Перемоги, 24

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

У ході здійснення контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції встановлено наступне.

П'ятигірська сільська рада Балаклійського району Харківської області (надалі - Сільська рада) є юридичною особою, ідентифікаційний код – 04397320, місцезнаходження: 64252, Харківська обл., Балаклійський р-н, с. П'ятигірське, вул. Перемоги, 24. Основним видом діяльності Сільської ради є державне управління загального характеру (код за КВЕД – 84.11).

Відповідно до статей 5 та 10 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» Сільська 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 Сільською радою покладених на неї повноважень має здійснюватися з дотриманням вимог чинного законодавства, у тому числі Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Пунктом 55 частини першої статті 26 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» (із змінами) передбачено, що до виключної компетенції сільських, селищних, міських рад віднесено визначення на конкурсних засадах юридичних осіб, які здійснюють у межах певної території

збирання та перевезення побутових відходів спеціально обладнаними для цього транспортними засобами.

Згідно з частиною третьою статті 35-1 Закону України "Про відходи" (із змінами) 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. Орган місцевого самоврядування на конкурсних засадах визначає виконавця послуг з перевезення побутових відходів з певної території населеного пункту.

Статтею 1 цього закону визначено, зокрема, що:

- побутові відходи - відходи, що утворюються в процесі життя і діяльності людини в житлових та нежитлових будинках (тверді, великогабаритні, ремонтні, рідкі, крім відходів, пов'язаних з виробничою діяльністю підприємств) і не використовуються за місцем їх накопичення;

- послуги з вивезення побутових відходів - збирання, зберігання та перевезення побутових відходів, що здійснюються у населеному пункті згідно з правилами благоустрою, затвердженими органом місцевого самоврядування.

Відповідно до пункту 4 Правил надання послуг з вивезення побутових відходів, затверджених Постановою Кабінету Міністрів України від 10.12.2008 № 1070 (із змінами), виконавець послуг з вивезення побутових відходів визначається на конкурсних засадах у порядку, встановленому Кабінетом Міністрів України.

Процедура підготовки та проведення конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на певній території населеного пункту визначена Порядком проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів, що затверджений постановою Кабінету Міністрів України від 16.11.2011 N 1173 (надалі - Порядок).

Відповідно до пункту 4 Порядку підготовка та проведення конкурсу забезпечується виконавчим органом сільської, селищної, міської ради у порядку, встановленому законом.

Враховуючи вищенаведене, виконавці послуг із вивезення побутових відходів повинні бути визначені на конкурсних засадах.

У 2018 Сільською радою відповідно до прийнятого нею рішення від 12.04.2018 від 12.04.2018 № -279 – VII "Про утворення та затвердження складу комісії та положення про порядок проведення конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення твердих побутових відходів" було проведено конкурс на визначення виконавця послуг з вивезення твердих побутових відходів на території селища П'ятигірське Балаклійського району Харківської області (надалі – Конкурс).

Відповідно до протоколу засідання конкурсної комісії на визначення виконавця послуг з вивезення твердих побутових відходів від 19.06.2018 для участі в Конкурсі до Сільської ради надійшла одна конкурсна пропозиція, а саме від КОМУНАЛЬНОГО ПІДПРИЄМСТВА П'ЯТИГІРСЬКОЇ СІЛЬСЬКОЇ РАДИ "П'ЯТИГІРСЬКЕ" (надалі - КП ПСР "П'ЯТИГІРСЬКЕ").

Рішенням Сільської ради від 24.07.2018 № 28 "Про визначення переможця конкурсу виконавця послуг з вивезення твердих побутових відходів на території селища П'ятигірське Балаклійського району Харківської області" (надалі – Рішення) КП ПСР "П'ЯТИГІРСЬКЕ" визначено виконавцем послуг з вивезення твердих побутових відходів строком на 24 місяці з моменту укладення відповідного договору.

За результатами проведеного Конкурсу та на підставі Рішення Сільською радою укладеною договір з КП ПСР "П'ЯТИГІРСЬКЕ" про надання послуг з вивезення твердих побутових відходів на території селища П'ятигірське від 24.07.2018 № 01 строком на 24 місяці.

Натомість, пунктом 30 Порядку передбачено, що у разі коли в конкурсі взяв участь тільки один учасник і його пропозицію не було відхилено, строк, на який він визначається виконавцем послуг з вивезення побутових відходів на певній території населеного пункту, повинен становити 12 місяців, після чого організовується і проводиться новий конкурс.

Таким чином, строк, на який КП ПСР "П'ЯТИГІРСЬКЕ" мало бути визначене виконавцем послуг з вивезення побутових відходів, повинен становити 12 місяців.

В ході проведеного дослідження ринків послуг у сфері поводження з побутовими відходами Харківським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України встановлено, що в межах Харківської області послуги з вивезення побутових відходів надають близько 73 суб'єктів господарювання.

Потенційними конкурентами на ринку послуг з вивезення побутових відходів є суб'єкти господарювання, які мають відповідну матеріально-технічну базу, технології, але з певних причин не реалізують ці можливості. Зокрема, до такої бази відносяться сміттесортувальні, сміттєпереробні станції (лінії, комплекси), спеціалізований автотранспорт для збору, вивезення побутових відходів, власні полігони. Також конкурентами можуть вважатися нові суб'єкти господарювання, які можуть вступити на ринок з метою надання послуг з вивезення побутових відходів та мають бажання взяти участь у конкурсі з визначення виконавцями послуг з вивезення побутових відходів.

Відповідно до пункту 3 Порядку 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 вказаний Порядок не містить, а, отже, конкурс є відкритим для всіх претендентів.

Отже, ринок послуг з вивезення побутових відходів є потенційно конкурентним і будь-який суб'єкт господарювання, який діє на зазначеному ринку, може взяти участь у конкурсі з визначення виконавцем послуг у сфері поводження з побутовими відходами.

Крім того, за наявною у Відділення інформацією, послуги з вивезення побутових відходів у Балаклійському районі Харківської області, окрім КП ПСР "П'ЯТИГІРСЬКЕ", надають, зокрема, ПЖКГ "КУРГАНСЬКЕ", КП Балаклійської районної ради "Балаклійський Житлокомунсервіс", ПЖКГ "Андріївське" та ПЖКГ "Донецьке", а отже, вони є потенційними конкурентами КП ПСР "П'ЯТИГІРСЬКЕ" та можуть брати участь у конкурсі з вивезення побутових відходів на території селища П'ятигірське Балаклійського району Харківської області.

Визначення Сільською радою, всупереч вимогам чинного законодавства, виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території селища П'ятигірське Балаклійського району Харківської області строком на 24 місяці у разі, коли в конкурсі взяв участь тільки один учасник, може обмежити право певних осіб, які мають намір взяти участь у такому конкурсі, змагатися за право здійснення відповідної господарської діяльності на ринку надання послуг із вивезення побутових відходів.

В свою чергу, недопущення конкуренції є негативним впливом на потенційну конкуренцію, внаслідок чого вона не може стати реальною конкуренцією.

Таким чином, дії Сільської ради по визначенню КП ПСР "П'ЯТИГІРСЬКЕ" виконавцем послуг з вивезення твердих побутових відходів на території селища П'ятигірське Балаклійського району Харківської області строком на 24 місяці можуть призвести до недопущення змагальності між суб'єктами господарювання за право входу на відповідний ринок завдяки власним досягненням.

Відповідно до частини першої статті 15 Закону України "Про захист економічної конкуренції" 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 чи спотворення конкуренції.

Згідно з частиною третьою статті 15 Закону України "Про захист економічної конкуренції" вчинення антиконкурентних дій органів влади,

органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю забороняється.

Отже, дії Сільської ради, які полягають у визначенні КП ПСР "П'ЯТИГІРСЬКЕ" виконавцем послуг з вивезення твердих побутових відходів на території селища П'ятигірське Балаклійського району Харківської області строком на 24 місяці, що можуть призвести до недопущення змагальності між суб'єктами господарювання за право входу на відповідний ринок завдяки власним досягненням, 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, які можуть призвести до недопущення конкуренції.

Враховуючи зазначене та керуючись пунктом 10 частини п'ятої статті 14 Закону України "Про Антимонопольний комітет України", статтею 46 Закону України "Про захист економічної конкуренції", підпунктом 13 частини першої пункту 3 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 Сільській раді такі

РЕКОМЕНДАЦІЇ:

Припинити дії, які полягають у визначенні КП ПСР "П'ЯТИГІРСЬКЕ" виконавцем послуг з вивезення твердих побутових відходів на території селища П'ятигірське Балаклійського району Харківської області строком на 24 місяці, що можуть призвести до недопущення змагальності між суб'єктами господарювання за право входу на відповідний ринок завдяки власним досягненням, 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, які можуть призвести до недопущення конкуренції на ринку вивезення побутових відходів.

Про виконання рекомендацій повідомити Харківське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (61022, м. Харків, м-н Свободи, буд. 5, Держпром, 6 під'їзд, 1 поверх, кімната 35) **в 1-місячний строк** з дня їх отримання із наданням копій підтверджуючих документів.

Звертаємо увагу, що згідно з частиною другою статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду органами чи особами, яким 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.

Члени колегії

Бугаєв А.М.

Трегубець Н.О.

Аврамова С.П.

Тевелєва Ю.В.