



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

29.11.2018 № 132-р/к

Справа № 1/03-33-18

м. Харків

Про закриття провадження у справі

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 1/03-33-18 про порушення Барвінківським виконавчим комітетом міської ради (надалі – Барвінківський міськвиконком) законодавства про захист економічної конкуренції та подання першого відділу досліджень та розслідувань від 15.11.2018 № 524,

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 03.04.2018 № 42-рп/к розпочатий розгляд справи № 1/03-33-18 за ознаками вчинення Барвінківським міськвиконкомом порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції" (надалі – Справа).

Барвінківський міськвиконком є юридичною особою, ідентифікаційний код – 04058634, місцезнаходження: 64701, Харківська обл., м. Барвінкове, вул. Центральна, 3. Основним видом діяльності Селищної ради є державне управління загального характеру (код за КВЕД – 84.11).

Відповідно до статей 5 та 10 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» Барвінківський міськвиконком 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 Барвінківським міськвиконком покладених на нього 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;

- тверді відходи - залишки речовин, матеріалів, предметів, виробів, товарів, продукції, що не можуть у подальшому використовуватися за призначенням;

- 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 № 1173 (надалі - Порядок).

Відповідно до частини першої статті 16 Закону України "Про відходи"

підприємства, установи та організації усіх форм власності у сфері поводження з відходами мають право, зокрема, на участь у конкурсах на набуття права виконання послуг у сфері поводження з побутовими відходами на певній території.

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.

Відповідно до інформації, наданої листом від 07.03.2018 № 02-18/370 (вх. від 13.03.2018 № 1111), Барвінківським міськвиконком 07.10.2014 було проведено конкурс на визначення виконавця послуг з вивезення твердих і рідких побутових відходів на території м. Барвінкове (надалі – Конкурс).

Відповідно до протоколу № 1 засідання конкурсного комітету з визначення виконавця з надання послуг з вивезення твердих та рідких побутових відходів на території м. Барвінкове від 07.10.2014 (надалі – Протокол № 1) переможцем Конкурсу було визначено **БАРВІНКІВСЬКЕ КОМУНАЛЬНЕ ПІДПРИЄМСТВО "БЛАГОУСТРІЙ"** (надалі – БКП "БЛАГОУСТРІЙ").

Рішенням Барвінківського міськвиконкому "Про визначення виконавця послуг з вивезення твердих та рідких побутових відходів на території м. Барвінкове" від 31.10.2014 № 927 (надалі – Рішення) затверджено Протокол № 1 та визначено БКП "БЛАГОУСТРІЙ" виконавцем послуг з вивезення твердих та рідких побутових відходів на території м. Барвінкове.

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.

Відповідно до Протоколу № 1 БКП "БЛАГОУСТРІЙ" було єдиним учасником Конкурсу.

Таким чином, строк, на який БКП "БЛАГОУСТРІЙ" мало бути визначене виконавцем послуг з вивезення побутових відходів, повинен становити 12 місяців.

Втім, інших конкурсів з визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів Барвінківський міськвиконком не проводив. Крім того, за інформацією Барвінківського міськвиконкому БКП "БЛАГОУСТРІЙ" продовжує здійснювати діяльність з вивезення побутових відходів на території м. Барвінкове.

Отже, Барвінківський міськвиконком не проводив нових конкурсів на надання послуг з вивезення побутових відходів.

Слід зазначити, що конкурс по своїй суті – це конкурентний спосіб надання права на вивезення побутових відходів. Очевидно, що основною метою проведення таких конкурсів є розвиток конкуренції та вибір на конкурсних засадах виконавців відповідних послуг, які спроможні забезпечувати належну якість обслуговування споживачів.

Згідно зі статтею 1 Закону України "Про захист економічної конкуренції" економічна конкуренція - це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі мають можливість вибирати між кількома продавцями.

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 смт Близнюки Харківської області, яке розташоване неподалік від м. Барвінкове, надає КП "Комунальник", а отже, воно є потенційним конкурентом БКП "БЛАГОУСТРІЙ" та може брати участь у конкурсі з вивезення побутових відходів на території м. Барвінкове.

Непроведення Барвінківським міськвиконкомом, всупереч вимогам чинного законодавства, конкурсу на надання послуг з вивезення твердих побутових відходів може обмежувати 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 побутових відходів.

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

Таким чином, бездіяльність Барвінківського міськвиконкому по непроведенню конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів може 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, бездіяльність Барвінківського міськвиконкому, яка полягає у непроведенні конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території м. Барвінкове Харківської області, що може призвести до недопущення змагальності між суб'єктами господарювання за право входу на відповідний ринок завдяки власним досягненням, містить 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.

Адміністративною колегією територіального відділення 19.04.2018 Барвінківському міськвиконкому надані рекомендації № 43-рк/к щодо припинення вищезазначеної бездіяльності шляхом проведення конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території м. Барвінкове Харківської області (надалі – Рекомендації).

Барвінківський міськвиконком листом від 27.09.2018 № 02-18/1436 (вх. від 10.10.2018 № 4856) повідомив, що на виконання Рекомендацій відповідно до рішення Барвінківської міської ради XXXIII сесії VII кликання від 06.04.2018 № 825 "Про проведення конкурсу на надання послуг з вивезення твердих та рідких побутових відходів в м. Барвінкове" ним було проведено конкурс на визначення виконавця послуг з вивезення твердих та рідких побутових відходів на території м. Барвінкове Харківської області.

Відповідно до протоколу засідання конкурсного комітету з визначення виконавця послуг з надання послуг з вивезення твердих та рідких побутових відходів на території м. Барвінкове від 31.08.2018 для участі у вищезазначеному конкурсі надійшла одна конкурсна пропозиція, а саме від БКП "БЛАГОУСТРІЙ", якого рішенням Барвінківської міської ради від 13.09.2018 № 937 "Про визначення виконавця на надання послуг з вивезення твердих та рідких побутових відходів на території м. Барвінкове" визначено виконавцем вказаних послуг строком на 12 місяців.

Отже, Рекомендації виконані.

В той же час, згідно з частиною третьою статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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, а розпочате провадження закривається.

За таких умов, враховуючи, що у територіального відділення відсутня інформація, яка б свідчила, що бездіяльність Селищної ради щодо непроведення конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території населених пунктів, підпорядкованих Селищній раді, призвела до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, чи завдала значних збитків окремим особам чи суспільству та вжито відповідних заходів для усунення наслідків порушень, провадження у Справі підлягає закриттю без прийняття рішення по суті.

На подання про попередні висновки у Справі, направлене разом із супровідним листом від 21.11.2018 № 02-18/1746, Барвінківський міськвиконком зазначив, що не має заперечень проти висновків, викладених у поданні.

Ураховуючи наведене, керуючись статтею 7, 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 № 1/03-33-18.

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.

Члени колегії

Бугаєв А.М.

Трегубець Н.О.

Приймак Є.Б.

Аврамова С.П.

Неймирок Ю.О.

Тевелєва Ю.В.