



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

АДМІНІСТРАТИВНА КОЛЕГІЯ ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ РЕКОМЕНДАЦІЇ

від 13.06.2019 № 30-рк/к

Куп'янська міська рада

*63701, Харківська обл., м. Куп'янськ,
проспект Конституції, 3*

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

У ході дослідження ринків послуг у сфері поводження з побутовими відходами в межах Харківської області (включаючи місто Харків), на виконання доручення голови Антимонопольного комітету України від 12.03.2019 № 13-01/236, на підставі розпорядження адміністративної колегії територіального відділення від 02.05.2019 № 66-рп/к розпочато розгляд справи № 1/03-53-18 у зв'язку з наявністю в діях Куп'янської міської ради (надалі – Міська рада) ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції" (надалі – Справа).

Міська рада є юридичною особою, ідентифікаційний код – 33714382, місцезнаходження: 63701, Харківська обл., м. Куп'янськ, проспект Конституції, 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».

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 вищезазначеного 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 3 Правил надання послуг з поводження з побутовими відходами, затверджених Постановою Кабінету Міністрів України від 10.12.2008 № 1070 (зі змінами), послуги з поводження з побутовими відходами надаються суб'єктом господарювання, визначеним органом місцевого самоврядування на конкурсних засадах в установленому законодавством порядку виконавцем послуг з вивезення побутових відходів.

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 пункту 4 Порядку підготовка та проведення конкурсу забезпечується виконавчим органом сільської, селищної, міської ради або місцевою держадміністрацією у разі делегування їй повноважень відповідними радами у порядку, встановленому законом, виконавчим органом місцевого самоврядування суб'єкта співробітництва у формах, передбачених Законом України "Про співробітництво територіальних громад".

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

Наказом управління житлово-комунального господарства, благоустрою та капітального будівництва Міської ради від 27.12.2018 № 67 затверджено конкурсну документацію на проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів на території м. Куп'янськ, смт Ківшарівка та смт Куп'янськ-Вузловий (надалі – Конкурсна документація).

Відповідно до Конкурсної документації конкурс на надання послуг з вивезення побутових відходів на території проводиться за лотами: лот № 1 – територія м. Куп'янська, лот № 2 - смт Ківшарівка та смт Куп'янськ-Вузловий (надалі – Конкурс).

Оголошення про проведення Конкурсу було розміщено в газеті "Вісник Куп'янщини" від 03.01.2019 № № 1-2.

Відповідно до протоколу засідання конкурсної комісії від 05.02.2019 № 2 на визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території м. Куп'янськ, смт Ківшарівка та смт Куп'янськ-Вузловий для участі у Конкурсі надійшло по одній конкурсній пропозиції, а саме:

- за лотом № 1 - від КОМУНАЛЬНОГО ПІДПРИЄМСТВА "ЕКО-СЕРВІС" (надалі – КП "ЕКО-СЕРВІС");

- за лотом № 2 – від ТОВ "КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ "КОМЕНЕРГО-КУП'ЯНСЬК" (надалі – ТОВ "КК "КОМЕНЕРГО-КУП'ЯНСЬК").

Відповідно до протоколу № 3 засідання конкурсної комісії на визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території м. Куп'янськ, смт Ківшарівка та смт Куп'янськ-Вузловий переможцем конкурсу за лотом № 1 запропоновано визначити КП "ЕКО-СЕРВІС", а за лотом № 2 - ТОВ "КК "КОМЕНЕРГО-КУП'ЯНСЬК".

Рішенням Міської ради від 22.02.2019 № 1106-VII "Про введення в дію результатів конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території м. Куп'янськ, смт. Ківшарівка та смт. Куп'янськ-Вузловий" КП "ЕКО-СЕРВІС" визначено виконавцем вказаних послуг на території м. Куп'янськ терміном на 5 років.

Рішенням Міської ради від 22.02.2019 № 1107-VII "Про введення в дію результатів конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території м. Куп'янськ, смт. Ківшарівка та смт. Куп'янськ-Вузловий" ТОВ "КК "КОМЕНЕРГО-КУП'ЯНСЬК" визначено виконавцем вказаних послуг на території смт Ківшарівка та смт Куп'янськ-Вузловий терміном на 5 років.

За результатами проведеного Конкурсу та на підставі вищезазначених рішень Міською радою укладені наступні договори:

- з КП "ЕКО-СЕРВІС" про надання послуг з вивезення побутових відходів на території м. Куп'янськ від 26.02.2019 зі строком дії з 01.03.2019 до 01.03.2024;

- з ТОВ "КК "КОМЕНЕРГО-КУП'ЯНСЬК" про надання послуг з вивезення побутових відходів на території смт Ківшарівка та смт Куп'янськ-Вузловий від 26.02.2019 зі строком дії від 01.03.2019 до 01.03.2024.

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 "ЕКО-СЕРВІС" та ТОВ "КК "КОМЕНЕРГО-КУП'ЯНСЬК" мали бути визначені виконавцями послуг з вивезення побутових відходів, повинен становити 12 місяців, оскільки вони були єдиними учасниками Конкурсу за відповідним лотом.

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 більше 70 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. Також конкурентами можуть вважатися суб'єкти господарювання, які можуть увійти 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 8 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 Куп'янському районі Харківської області, окрім КП "ЕКО-СЕРВІС" та ТОВ "КК "КОМЕНЕРГО-КУП'ЯНСЬК", надають, зокрема, КП "ВІЙСЬКОВЕ МІСТЕЧКО", ЖКП №1, в смт Дворічна, смт Борова, які розташовані неподалік від смт Ківшарівка та смт Куп'янськ-Вузловий – КП "ДВОРІЧНА", БОРІВСЬКЕ КП "ЖКГ", а отже, вони є потенційними конкурентами КП "ЕКО-СЕРВІС" та ТОВ "КК "КОМЕНЕРГО-КУП'ЯНСЬК" та

можуть брати участь у конкурсі з вивезення побутових відходів на території м. Куп'янськ, смт Ківшарівка та смт Куп'янськ-Вузловий.

Визначення Міською радою, всупереч вимогам чинного законодавства, виконавців послуг з вивезення побутових відходів на території м. Куп'янськ, смт Ківшарівка та смт Куп'янськ-Вузловий Харківської області строком на 5 років 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 Міської ради по визначенню КП "ЕКО-СЕРВІС" та ТОВ "КК "КОМЕНЕРГО-КУП'ЯНСЬК" виконавцями послуг з вивезення побутових відходів на території м. Куп'янськ, смт Ківшарівка та смт Куп'янськ-Вузловий Харківської області строком на 5 років 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 Міської ради, які полягають у визначенні КП "ЕКО-СЕРВІС" та ТОВ "КК "КОМЕНЕРГО-КУП'ЯНСЬК" виконавцями послуг з вивезення побутових відходів на території м. Куп'янськ, смт Ківшарівка та смт Куп'янськ-Вузловий Харківської області строком на 5 років, 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 Міській раді такі

РЕКОМЕНДАЦІЇ:

Припинити дії, які полягають у визначенні КП "ЕКО-СЕРВІС" та ТОВ "КК "КОМЕНЕРГО-КУП'ЯНСЬК" виконавцями послуг з вивезення побутових відходів на території м. Куп'янськ, смт Ківшарівка та смт Куп'янськ-Вузловий Харківської області строком на 5 років, 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 **закривається**.

Голова колегії

Гейда І.О.

Члени колегії

Трегубець Н.О.

Приймак Є.Б.

Неймирок Ю.О.

Тевелєва Ю.В.