



# СХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ

## РІШЕННЯ

### АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

11.08.2020 № 70/77-р/к

Справа № 1/03-123-19

м. Харків

Про порушення законодавства  
про захист економічної  
конкуренції

В ході дослідження ринку послуг з доступу до інфраструктури об'єкта будівництва для розміщення телекомунікаційних мереж в межах Харківської області (включаючи місто Харків) встановлено, що БОГОДУХІВСЬКОЮ МІСЬКОЮ РАДОЮ (надалі – Міська рада) не приведено «Положення про порядок розміщення телекомунікаційних мереж, мереж зв'язку та іншого слабкострумowego обладнання в житлових будинках та інших об'єктах комунальної власності територіальної громади м. Богодухова Харківської області» (додаток 1 до рішення Богодухівської міської ради від 26.09.2014 № 1970-VI) та «Методику розрахунку оплати за розміщення телекомунікаційних мереж, мереж зв'язку, іншого слабкострумowego обладнання в житлових будинках та інших об'єктах комунальної власності територіальної громади м. Богодухова» (додаток 2 до рішення Богодухівської міської ради від 26.09.2014 № 1970-VI) у відповідність до Закону України «Про доступ до об'єктів будівництва, транспорту, електроенергетики з метою розвитку телекомунікаційних мереж», Правил надання доступу до інфраструктури об'єкта будівництва, затверджених Постановою Кабінету Міністрів України від 18.07.2018 № 610, та Методики визначення плати за доступ до елементів інфраструктури об'єкта будівництва, затвердженою наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 25.09.2018 № 247, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 28.09.2018 за № 1119/32571.

За результатами розгляду справи № 1/03-123-19 такі дії Міської ради визнано антиконкурентними діями органу місцевого самоврядування, які можуть призвести до недопущення конкуренції на ринку послуг з доступу до інфраструктури об'єкта будівництва для розміщення телекомунікаційних мереж.

Адміністративна колегія Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 1/03-123-19 про порушення Міською радою законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", та подання першого відділу досліджень і розслідувань від 28.07.2020 № 267,

### **ВСТАНОВИЛА:**

#### **1. Процесуальні дії**

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 10.09.2019 № 151-рп/к розпочато розгляд справи № 1/03-129-19 за ознаками вчинення Міською радою 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 послуг з доступу до інфраструктури об'єкта будівництва для розміщення телекомунікаційних мереж (надалі – Справа).
- (2) Листом від 28.07.2020 № 70-02/1-4415 Міській раді направлено копію подання з попередніми висновками у Справі.
- (3) Листом від 06.08.2020 № 02-34/1084 (вх. № 4257) Міська рада надала Відділенню відповідь на подання з попередніми висновками у Справі.

#### **2. Відповідач**

- (4) Відповідачем у Справі є Міська рада, ідентифікаційний код – 04058640, місцезнаходження: 62103, Харківська обл., Богодухівський р-н, м. Богодухів, пл. Соборності, буд. 2. Основним видом діяльності Міської ради є державне управління загального характеру (код за КВЕД – 84.11).

#### **3. Нормативно-правове регулювання**

- (5) Відповідно до частини третьої статті 140 Конституції України місцеве самоврядування здійснюється територіальною громадою в порядку, встановленому законом, як безпосередньо, так і через органи місцевого самоврядування: сільські, селищні, міські ради та їх виконавчі органи.
- (6) 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.
- (7) Пунктом 57 частини першої статті 26 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» передбачено, що до виключної компетенції

сільських, селищних, міських рад віднесено встановлення плати за доступ до об'єкта будівництва, транспорту, енергетики, кабельної каналізації електрозв'язку, будинкової розподільної мережі комунальної власності відповідно до Закону України «Про доступ до об'єктів будівництва, транспорту, електроенергетики з метою розвитку телекомунікаційних мереж».

- (8) Відповідно до пункту 18 частини першої статті 30 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» до відання виконавчих органів сільських, селищних, міських рад належать повноваження, зокрема, організація недискримінаційного доступу операторів та провайдерів телекомунікацій, уповноважених ними осіб до інфраструктури об'єктів будівництва, транспорту, енергетики, кабельної каналізації електрозв'язку, будинкової розподільної мережі комунальної власності на договірній основі з підприємствами, на балансі яких перебуває ця інфраструктура.
- (9) 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.
- (10) Отже, реалізація Міською радою покладених на неї повноважень має здійснюватися з дотриманням вимог чинного законодавства, у тому числі Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (11) Правові, економічні та організаційні засади забезпечення доступу до інфраструктури об'єктів, зокрема, будівництва для розташування технічних засобів телекомунікацій з метою забезпечення розвитку інформаційного суспільства в Україні, повноваження органів державної влади, органів місцевого самоврядування, права та обов'язки осіб, які беруть участь у таких господарських відносинах, визначено Законом України «Про доступ до об'єктів будівництва, транспорту, електроенергетики з метою розвитку телекомунікаційних мереж», Законом України «Про телекомунікації», Правилами надання доступу до інфраструктури об'єкта будівництва, затверджених Постановою Кабінету Міністрів України від 18.07.2018 № 610 (надалі – Правила), Методикою визначення плати за доступ до елементів інфраструктури об'єкта будівництва, затвердженою наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 25.09.2018 № 247, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 28.09.2018 за № 1119/32571, (надалі – Методика № 247).

#### **4. Обставини справи.**

- (12) За інформацією Міської ради, наданої листом від 15.02.2019 № 03-34/265 (вх. від 21.02.2019 № 1286), рішенням Міської ради від 26.09.2014 № 1970-VI затверджено:

- Положення про порядок розміщення телекомунікаційних мереж, мереж зв'язку та іншого слабкострумового обладнання в житлових будинках та інших об'єктах комунальної власності територіальної громади міста Богодухова (додаток 1 до рішення Богодухівської міської ради від 26.09.2014 № 1970-VI) (надалі – Положення м. Богодухова);

- Методику розрахунку оплати за розміщення телекомунікаційних мереж, мереж зв'язку, іншого слабкострумового обладнання в житлових будинках та інших об'єктах комунальної власності територіальної громади міста Богодухова (додаток 2 до рішення Богодухівської міської ради від 26.09.2014 № 1970-VI) (надалі – Методика розрахунку оплати м. Богодухова).

- (13) Відповідно до пункту 1.1 Положення м. Богодухова воно регулює порядок погодження розміщення та надання в користування місць для прокладання телекомунікаційних мереж, мереж зв'язку та іншого слабкострумового обладнання та встановлення додаткових пристроїв в житлових будинках та інших об'єктах, що віднесені до комунальної власності територіальної громади міста Богодухова, регулює правові відносини, що виникають у процесі розгляду питання щодо погодження, розміщення та прокладання телекомунікаційних мереж та встановлення додаткових пристроїв між суб'єктами підприємницької діяльності та Богодухівською міською радою, як представницьким органом співвласника частин чи цілих об'єктів, що віднесені до комунальної власності територіальної громади міста.
- (14) Згідно з пунктом 1.2 Положення м. Богодухова є обов'язковим для суб'єктів підприємницької діяльності всіх форм власності, які згідно з чинним законодавством мають право на виконання робіт зі встановлення технічних елементів телекомунікаційних мереж, та для балансоутримувачів усіх форм власності.
- (15) Пунктом 2.1.3 Положення м. Богодухова визначено, що забороняється встановлення технічних елементів телекомунікаційних мереж (Інтернету, кабельного телебачення), супутникових антен та охоронних засобів з кріпленням у допоміжних приміщеннях житлових будинків без узгодження зі співвласниками цих будинків.
- (16) Також у пункті 4 Положення м. Богодухова визначено, що все обладнання та устаткування для побудови мережі та надання послуг повинно мати сертифікат.
- (17) В той же час жодним нормативно-правовим актом, що регулюють діяльність у сфері послуг з доступу до інфраструктури об'єкта будівництва для розміщення телекомунікаційних мереж, не передбачено такої умови для отримання доступу. Вимога щодо одержання згоди від співвласників багатоквартирних будинків для розміщення телекомунікаційних мереж та наявність сертифікатів для обладнання

можуть створювати бар'єри вступу на ринок телекомунікаційних послуг нових суб'єктів господарювання, а отже, до обмеження конкуренції на вказаному ринку.

- (18) Пунктом 7.3 Положення м. Богодухова визначено, що при укладанні договору за надання місця для встановлення технічних елементів телекомунікаційних мереж (Інтернету, кабельного телебачення), супутникових антен та охоронних засобів враховувати, що розмір місячної плати за використання елементів житлового фонду може бути переглянутий рішенням Богодухівської міської ради в залежності від змін чинного законодавства.
- (19) У той же час відповідно до частини 8 статті 17 Закону України «Про доступ до об'єктів будівництва, транспорту, електроенергетики з метою розвитку телекомунікаційних мереж» та пункту 41 Правил зазначено, що розмір плати за доступ повинен бути сталим і не може змінюватися протягом одного року з дня укладення договору з доступу.
- (20) Отже, перегляд Міською радою протягом року плати за Послуги може мати негативний вплив на конкуренцію у вигляді її спотворення.
- (21) Відповідно до пункту 3 Методики розрахунку оплати м. Богодухова встановлено, що розмір (щомісячної) плати за користування в будинках комунальної власності місцями для розміщення телекомунікаційних мереж визначається за формулою:
- $$C=(KB \times КП \text{ серед.} \times 5\%):100\% \times \text{Інф.}$$
- KB – кількість Т.Д. (точок колективного доступу);  
КП серед. – кількість підключень, що очікується;  
ОП – середнє значення абонплати за місяць;  
5% - середній коефіцієнт розміщення 1 ТКД на 100 квартир по Україні;  
І інф. – щомісячний індекс інфляції.
- (22) Згідно з пунктом 3 розділу II Методики № 247 періодична плата (ПП) за доступ до інфраструктури об'єкта може встановлюватися виключно за наявності додаткових витрат власника інфраструктури об'єкта, пов'язаних з наданим доступом.
- (23) Пунктом 5 розділу II Методики № 247 визначено, що до складу додаткових витрат власника на утримання інфраструктури об'єкта, пов'язаних з наданим доступом, включаються прямі витрати за умов документального підтвердження, зокрема:
- прямі матеріальні витрати, пов'язані з придбанням та використанням матеріалів, запасних частин, комплектувальних виробів та інших матеріалів під час виконання робіт, пов'язаних з наданням доступу до інфраструктури об'єкта;

- прямі витрати на оплату праці персоналу, безпосередньо задіяного у наданні доступу замовників до інфраструктури об'єктів, зокрема, заробітна плата та інші виплати відповідно до законодавства;
- інші прямі витрати, які можуть бути безпосередньо віднесені до надання доступу замовників до інфраструктури об'єктів, а саме відрахування на соціальні заходи.

(24) Відповідно до пункту 1 розділу IV Методики № 247 періодична плата (ПП) за доступ до інфраструктури об'єкта визначається з урахуванням переліку робіт, що враховуються для визначення розміру періодичної плати за доступ до інфраструктури об'єкта, наведеного у додатку 2 до цієї Методики, за такою формулою:

$$ПП = (Взп + Вм + Ві) : N_i \times K_3, \text{ де}$$

Взп - прямі витрати на оплату праці, які можуть бути безпосередньо віднесені до надання доступу до інфраструктури об'єкта;

Вм - прямі матеріальні витрати, пов'язані з придбанням та використанням матеріалів, запасних частин, комплектувальних виробів та інших матеріалів, які можуть бути безпосередньо віднесені до надання доступу до інфраструктури об'єктів;

Ві - інші прямі витрати, які можуть бути безпосередньо віднесені до надання доступу до інфраструктури об'єкта;

N<sub>i</sub> - кількість замовників, які використовують одну й ту саму інфраструктуру об'єкта;

K<sub>3</sub> - коефіцієнт зниження розміру періодичної плати, який застосовується у разі: надання телекомунікаційних послуг у селищах і селах або на депресивних територіях - 0,95; надання виключно загальнодоступних телекомунікаційних послуг - 0,9.

- (25) Таким чином, до складу періодичної плати за Послуги мають включатися витрати, які безпосередньо пов'язані з наданням доступу до інфраструктури об'єкта будівництва для розміщення телекомунікаційних мереж.
- (26) Натомість, згідно з Методикою розрахунку оплати м. Богодухова при визначенні плати за Послуги використовуються показники, не передбачені Методикою № 247, що може призвести до нарахування необґрунтованої плати за Послуги.
- (27) Богодухівська міська рада з моменту набрання чинності Закону України «Про доступ до об'єктів будівництва, транспорту, електроенергетики з метою розвитку телекомунікаційних мереж», Правил та Методики № 247 не привела Положення м. Богодухова та Методики розрахунку оплати м. Богодухова у відповідність до чинного законодавства.
- (28) Застосування Положення м. Богодухова та Методики розрахунку оплати

м. Богодухова може призвести до недопущення, спотворення конкуренції.

### **5. Правова кваліфікація дій Відповідача.**

- (29) Статтею 19 Конституції України передбачено, що органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов'язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією та законами України.
- (30) 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.
- (31) 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.
- (32) 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.
- (33) Враховуючи наведене, бездіяльність Богодухівської міської ради по неприведенню Положення м. Богодухова та Методики розрахунку оплати в м. Богодухові у відповідність до Закону України «Про доступ до об'єктів будівництва, транспорту, електроенергетики з метою розвитку телекомунікаційних мереж», Правил та Методики № 247 є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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.
- (34) У ході розгляду справи № 1/03-129-19 до Міської ради направлено вимогу від 08.04.2020 № 70-02/1-2078 щодо надання ґрунтовних пояснень стосовно причин неприведення Положення м. Богодухова та до Методики розрахунку оплати в м. Богодухові у відповідність до Закону України «Про доступ до об'єктів будівництва, транспорту, електроенергетики з метою розвитку телекомунікаційних мереж», Правил та Методики № 247.

- (35) Листом від 16.04.2020 № 02-34/494 (вх. від 22.04.2020 № 2081) Міська рада повідомила Відділення, що нею прийнято рішення від 06.12.2019 № 1528 – VII «Про втрату чинності рішення міської ради від 26.09.2014 № 1970-VI «Про затвердження Положення про порядок розміщення телекомунікаційних мереж, мереж зв'язку, іншого слабкопотужного обладнання в житлових будинках та інших об'єктах комунальної власності територіальної громади міста Богодухова» (надалі – Рішення від 06.12.2019 № 1528 – VII).
- (36) Отже, Міська рада внаслідок скасування рішення від 26.09.2014 № 1970-VI «Про затвердження Положення про порядок розміщення телекомунікаційних мереж, мереж зв'язку та іншого слабкопотужного обладнання в житлових будинках та інших об'єктах комунальної власності територіальної громади м. Богодухова» фактично визнала факт бездіяльності, яка полягає у неприведенні власних нормативно-правових актів до норм чинного законодавства, підтвердила висновки Відділення щодо порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у зв'язку з чим порушення припинено.

#### **6. Заперечення Відповідача та їх спростування**

- (37) На подання з попередніми висновками у Справі, яке було надіслане до Міської ради листом від 28.07.2018 № 70-02/1-4415, Міська рада листом від 06.08.2020 № 02-34/1084 (вх. № 4257) повідомила Відділення, що у зв'язку з надходженням до неї розпорядження адміністративної колегії Відділення про початок розгляду Справи, з метою усунення зазначених у ньому недоліків, Рішенням від 06.12.2019 № 1528 – VII скасовано Положення м. Богодухова та Методику розрахунку оплати м. Богодухова).
- (38) Таким чином, Міська рада визнала факт вчинення нею порушення законодавства про захист економічної конкуренції та зазначила про його припинення шляхом скасування вищезазначених документів.

#### **7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення**

- (39) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться те, що бездіяльність Богодухівської міської ради по неприведенню Положення м. Богодухова та Методики розрахунку оплати в м. Богодухові у відповідність до Закону України «Про доступ до об'єктів будівництва, транспорту, електроенергетики з метою розвитку телекомунікаційних мереж», Правил та Методики № 247, є антиконкурентними діями органу місцевого самоврядування, які можуть призвести до недопущення конкуренції.
- (40) Такі дії Міської ради становлять порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних дій органу



місцевого самоврядування, які могли призвести до недопущення, спотворення конкуренції, заборонених відповідно до частини першої статті 15, пункту 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), пунктами 29, 31, 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету від 19.09.1994 № 5, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

### **ПОСТАНОВИЛА:**

1. Визнати бездіяльність БОГОДУХІВСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ (ідентифікаційний код – 04058640), яка полягає у несприятелі «Положення про порядок розміщення телекомунікаційних мереж, мереж зв'язку та іншого слабкострумного обладнання в житлових будинках та інших об'єктах комунальної власності територіальної громади м. Богодухова Харківської області» (додаток 1 до рішення Богодухівської міської ради від 26.09.2014 № 1970-VI) та «Методики розрахунку оплати за розміщення телекомунікаційних мереж, мереж зв'язку, іншого слабкострумного обладнання в житлових будинках та інших об'єктах комунальної власності територіальної громади м. Богодухова» (додаток 2 до рішення Богодухівської міської ради від 26.09.2014 № 1970-VI) у відповідність до Закону України «Про доступ до об'єктів будівництва, транспорту, електроенергетики з метою розвитку телекомунікаційних мереж», Правил надання доступу до інфраструктури об'єкта будівництва, затверджених Постановою Кабінету Міністрів України від 18.07.2018 № 610, та Методики визначення плати за доступ до елементів інфраструктури об'єкта будівництва, затвердженою наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 25.09.2018 № 247, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 28.09.2018 за № 1119/32571, порушенням 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

послуг з доступу до інфраструктури об'єкта будівництва для розміщення телекомунікаційних мереж.

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

Мешков К.С.