

АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

ПОЛТАВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

**28.03.2017 року м.Полтава № 02/36-рш**

**Справа № 02-03-50/12-2017**

**Про порушення законодавства**

**про захист економічної конкуренції**

Адміністративна колегія Полтавського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – територіальне відділення), розглянувши матеріали справи № 02-03-50/12-2017 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку виконавчого комітету Полтавської міської ради та подання з попередніми висновками від 14.03.2017 № 02/58-ПВ,

**ВСТАНОВИЛА:**

Розпорядженнямадміністративної колегії Полтавського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 14.02.17 № 02/12-р розпочато розгляд справи № 02-03-50/12-2017 за ознаками порушення з боку виконавчого комітету Полтавської міської ради законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом третім статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», як антиконкурентні дії органу місцевого самоврядування у вигляді вчинення дій, які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження та спотворення конкуренції на ринку перевезення пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування у межах м. Полтава.

В ході провадження у справі № 02-03-50/12-2017, встановлено наступне.

Виконавчий комітет Полтавської міської ради є юридичною особою, ідентифікаційний код юридичної особи: 05384689, юридична адреса: 36000, м. Полтава, вул. Соборності, 36.

Відповідно до організаційно-правової форми є органом місцевого самоврядування.

Дата державної реєстрації – 11.09.2006, номер запису – 1 588 120 0000 005401.

Вид діяльності за КВЕД: 84.11 «Державне управління загального характеру».

Полтавським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – територіальне відділення) відповідно до вимог Законів України «Про Антимонопольний комітет України», «Про захист економічної конкуренції» здійснюється дослідження ринку організації перевезень на міських автобусних маршрутах загального користування на предмет додержання вимог законодавства про захист економічної конкуренції.

Згідно зі статтею 43 Закону України «Про автомобільний транспорт», визначення автомобільного перевізника на автобусному маршруті загального користування здійснюється виключно на конкурсних засадах. Відповідно до статті 44 цього Закону, організація проведення конкурсу та визначення умов перевезень покладаються на органи виконавчої влади та органи місцевого самоврядування.

Відповідно до пункту 2 Порядку проведення конкурсу з перевезення пасажирів на автобусному маршруті загального користування, затвердженого Постановою Кабінету Міністрів України від 03.12.2008 № 1081 зі змінами та доповненнями (надалі – Порядок проведення конкурсу), організатор – орган виконавчої влади, виконавчий орган сільської, селищної, міської ради, який самостійно або із залученням робочого органу проводить конкурс. Тобто, право на здійснення пасажирських перевезень за маршрутами автомобільні перевізники виборюють на конкурсі з пасажирських перевезень на маршрутах загального користування, які проводять організатори пасажирських перевезень, зокрема організатором виступає виконавчий комітет Полтавської міської ради.

Згідно з інформацією, отриманою від виконавчого комітету Полтавської міської ради листом від 26.01.17 № 13-27/36, у друкованому виданні «Полтавський вісник» від 27.10.16 № 44 (1424) було розміщене оголошення про проведення конкурсу з перевезення пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування з переліком документів, необхідних для участі у конкурсі, основними умовами такої участі та переліком міських маршрутів – об’єктів конкурсу (18 об’єктів). Крім того, для участі у конкурсі суб’єкт господарювання – автомобільний перевізник повинен був надати наступні документи:

* на кожний об’єкт конкурсу окрему заяву за встановленою формою;
* нотаріально завірену копію ліцензії на право надання послуг з перевезення пасажирів (може подаватись в одному примірнику, якщо перевізник – претендент бере участь у кількох конкурсах, які проводяться на одному засіданні);
* перелік транспортних засобів, які будуть використовуватися на автобусному маршруті, із зазначенням марки, моделі, загальної пасажиромісткості (з відміткою «з місцем водія/без місця водія»), VIN-коду транспортного засобу, державного номерного знаку, року випуску транспортного засобу, відомостей щодо підстав використання;
* копії ліцензійних карток на кожний автобус, який пропонується до використання на автобусному маршруті (за наявності);
* документ, що підтверджує внесення плати за участь у конкурсі, із зазначенням дати проведення конкурсу;
* копії свідоцтв про реєстрацію транспортних засобів або тимчасових реєстраційних талонів (при наявності), що пропонуються до використання на маршруті;
* копії документа, що підтверджує проведення процедури санації (за умови проведення санації);
* перелік транспортних засобів, пристосованих для перевезення осіб з особливими фізичними можливостями, які пропонуються для роботи на автобусному маршруті, або письмова інформація про їх відсутність;
* анкету відповідно до пункту 32 Порядку проведення конкурсу з відповідями на питання, що будуть враховані під час перевірки достовірності відомостей, що містяться у документах для участі у конкурсі;
* копія штатного розпису, податкового розрахунку сум доходу, нарахованого (сплаченого) на користь платників податку, і сум утриманого з них податку (форма № 1 ДФ) за останній повні два квартали;
* копію сертифікату відповідності послуг з перевезення пасажирів автобусами ліцензійним умовам (за наявності).

Вказаний перелік документів передбачений пунктом 29 Порядку проведення конкурсу.

В оголошенні, у відповідності до пункту 28 Порядку проведення конкурсу, також було зазначено, що кінцевий строк прийняття документів – 01 грудня 2016 року, дата проведення конкурсу – 11 січня 2017 року.

Відповідно до оголошення у друкованому виданні «Полтавський вісник» від 10.11.2016 № 46 (1426) виконавчим комітетом Полтавської міської ради внесено зміни в оголошення про проведення конкурсів з перевезення пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування, розміщене у газеті «Полтавський вісник» від 27.10.2016, зокрема прийом документів продовжено до 15.12.2016 та змінено інформацію про об’єкти конкурсу № 13 та № 16 і викладено їх у новій редакції.

В результаті здійсненого дослідження, аналізу умов конкурсу та інформації, викладеної у протоколі засідання конкурсного комітету з визначення автомобільних перевізників для роботи на міських автобусних маршрутах загального користування, встановлено наступне.

Так, виконавчим комітетом Полтавської міської ради у складі обов’язкових умов конкурсу на перевезення пасажирів було визначено наступні об’єкти конкурсу:

1. Об’єкт конкурсу № 1 включав в себе 12 маршрутів з заявленою кількістю автобусів 12 одиниць.

2. Об’єкти конкурсу № 2, № 3, № 4, № 5, № 6, № 7, № 8, № 9 включали в себе по 1 маршруту і відповідно по 1 одиниці транспортних засобів.

3. Об’єкт конкурсу № 10 – 1 маршрут 2 одиниці автобусів.

4. Об’єкт конкурсу № 11 – 2 маршрути 17 одиниць автобусів.

5. Об’єкт конкурсу № 12 – 2 маршрути 13 одиниць автобусів.

6. Об’єкт конкурсу № 13 включав в себе 4 маршрути з заявленою кількістю автобусів 5 одиниць.

7. Об’єкт конкурсу № 14 – 3 маршрути 20 одиниць автобусів.

8. Об’єкт конкурсу № 15 – 1 маршрут 11 одиниць автобусів.

9. Об’єкт конкурсу № 16 – 9 маршрутів 15 одиниць автобусів.

10. Об’єкт конкурсу № 17 – 2 маршрути 14 одиниць автобусів.

11. Об’єкт конкурсу № 18 – 3 маршрути 20 одиниць автобусів.

Отже, фактично лише об’єкти конкурсу № 2 - № 9 включали в себе по 1 маршруту і відповідно по 1 одиниці транспортних засобів та об’єкт конкурсу № 10 – 1 маршрут та 2 одиниці автобусів, решта ж об’єктів містили по декілька маршрутів (від 2 до 12 маршрутів) та відповідно необхідна кількість автобусів у перевізників-претендентів по даних об’єктах конкурсу складала від 5 до 20 одиниць.

Наслідком вищезазначеного розподілу маршрутів по об’єктах конкурсу стало подання на окремі об’єкти конкурсу (об’єкти № 1, № 13, № 15, № 16) документів для участі у конкурсі лише одним суб’єктом господарювання, а по деяких об’єктах конкурсу документів для участі не було подано взагалі.

Зокрема, за повідомленням відділу з питань транспортних перевезень та зв’язку виконавчого комітету Полтавської міської ради (лист від 10.02.17 № 13-27/68), на об’єкти конкурсу № 2, № 3, № 4, № 5, № 6, № 7, № 8, № 9, № 10 заяви на участь у конкурсі з перевезення пасажирів на міських маршрутах загального користування від суб’єктів господарювання не надійшли. По об’єктах конкурсу № 14 та № 18 конкурсним комітетом не було визначено переможців. Таким чином, по 15 маршрутах з 47 маршрутів, по яких було оголошено конкурс з визначення автомобільних перевізників для роботи на міських автобусних маршрутах загального користування, переможців визначено не було.

Відповідно до протоколу № 1 засідання конкурсного комітету з визначення автомобільних перевізників на міських автобусних маршрутах загального користування від 11.01.2017, визначено переможців по наступних об’єктах конкурсу: № 1, № 11, № 12, № 13, № 15, № 16 та № 17. Зокрема, переможцями по вказаних об’єктах стали:

1. **Об’єкт № 1** – переможець КП «Полтаваелектроавтотранс» – буде обслуговувати наступні маршрути:
   * № 1 К.Ринок – с. Вакуленці;
   * № 4 К.Ринок – с. Дальні Яківці;
   * № 5 К.Ринок – с.Яківці;
   * № 6 К.Ринок – вул.Лугова;
   * № 7 К.Ринок – с.Рибці;
   * № 8 К.Ринок – вул.Колійна;
   * № 9 К.Ринок – с.Івонченці;
   * № 10 К.Ринок – с.Червоний шлях;
   * № 13 К.Ринок – с.Лісок;
   * № 15 Техуніверситет – вул.Балакіна;
   * № 23 Центр – вул.Патріарха Мстислава;
   * № 24 Центр – Обласна дослідна станція.
2. **Об’єкт № 11** – переможець ТОВ «ТК Експрес-Лайн» – буде обслуговувати наступні маршрути:
   * № 33 с.Розсошенці – Дендропарк – с.Яківці;
   * № 36 с.Горбанівка – Інститут зв’язку (ч/з Центр).
3. **Об’єкт № 12 –** переможець ТОВ «Люкс-Полтава 2009» буде обслуговувати маршрути:
   * № 17 ТЦ «Паровоз» – ОЦЕВУМ;
   * № 21 Кільцевий.
4. **Об’єкт № 13** – переможець ТОВ «Євробус Полтава» – обслуговуватиме наступні маршрути:
   * № 8 К.Ринок – вул.Колійна;
   * № 25 Центр – м-н Огнівка;
   * № 27 Центр – вул.Софії Ковалевської;
   * № 32 вул. Г.Сталінграда – с.Червоний шлях.
5. **Об’єкт № 15** – переможець ТОВ «Віраж В» – обслуговуватиме наступні маршрути:
   * № 43 м-н Левада – м-н Половки – м-н Алмазний – м-н Левада.
6. **Об’єкт № 16** – переможець ТОВ «Делко Компані» – обслуговуватиме наступні маршрути:
   * № 2 К.Ринок – вул.Харчовиків;
   * № 4 К.Ринок – с.Дальні Яківці;
   * № 5 К.Ринок – с.Яківці;
   * № 13 К.Ринок – с.Лісок;
   * № 22 Центр – Розсошенське кладовище;
   * № 31 вул. Г.Сталінграда – Хлібоприймальний пункт;
   * № 41 м-н Огнівка – з-д ГРЛ (ч/з Центр);
   * № 46 Інститут зв’язку – м-н Половки – м-н Алмазний – Інститут зв’язку;
   * № 60 с.Лісок – м-н Алмазний – м-н Половки – с.Лісок.
7. **Об’єкт № 17** – переможець ТОВ «Мир-Авто» – обслуговуватиме наступні маршрути:
   * № 49 Південний вокзал – с.Розсошенці;
   * № 56 с.Розсошенці – ГРЛ.

Відповідно до пункту 51 Порядку проведення конкурсу, рішення конкурсного комітету щодо визначення переможця конкурсу вводяться в дію наказом (постановою, або іншим розпорядчим документом) організатора не більше як 30 робочих днів з дня проведення конкурсу.

За офіційними даними з веб-сайту виконавчого комітету Полтавської міської ради, рішення конкурсного комітету від 11.01.2017 з визначення автомобільних перевізників для роботи на міських автобусних маршрутах загального користування введено в дію рішенням виконавчого комітету Полтавської міської ради від 16.02.2017 № 12.

Виконавчий комітет Полтавської міської ради листами від 24.02.17 № 13-27/107 та від 06.03.17 № 13-27/124 повідомляв про те, що саме такий перелік маршрутів та кількість оборотних рейсів включена до конкретних об’єктів даного конкурсу на підставі пунктів 6 та 7 Порядку проведення конкурсу.

Відповідно до пункту 6 Порядку проведення конкурсу, об’єктом конкурсу може бути маршрут (кілька маршрутів) міського або приміського автобусного сполучення.

Згідно із пунктом 7 Порядку проведення конкурсу, об'єкт конкурсу визначається організатором.

Разом з тим, виконавчим комітетом Полтавської міської ради при формуванні більшості об’єктів конкурсу (об’єкти № 1, № 11, № 12, № 14, № 15, № 16, № 17 та № 18) було включено в них від 2 до 12 маршрутів, що відповідно вимагає наявності значної кількості автобусів у перевізників-претендентів по даних об’єктах конкурсу.

Отже, по всіх об’єктах конкурсу переможцями стали суб’єкти господарювання – юридичні особи, оскільки внаслідок вищенаведеного розподілу та формування складу об’єктів конкурсу виконавчим комітетом Полтавської міської ради з числа перевізників-претендентів фактично було усунуто фізичних осіб-підприємців, які не мали змоги прийняти участь у конкурсі у зв’язку із відсутністю необхідної кількості транспортних засобів у відповідності до створених умов проведення конкурсу.

У відповідності до пункту 1.3Методики визначення монопольного (домінуючого) становища суб’єктів господарювання на ринку, затвердженої розпорядженням Антимонопольного комітету України від 05.03.2002 за № 49-р, зареєстрованої в Міністерстві юстиції України 01.04.2002 за № 317/6605, бар’єрами вступу на ринок є обставини, що перешкоджають новим суб’єктам господарювання почати конкурувати на рівних із суб’єктами господарювання, що вже діють на певному товарному ринку.

Таким чином, виконавчим комітетом Полтавської міської ради було створено бар’єри для суб’єктів господарювання в частині наявності певних організаційних обмежень, а саме об’єднання в один об’єкт конкурсу декількох маршрутів чи оборотних рейсів, що передбачає можливість участі у такому конкурсі лише суб’єктів господарювання – автомобільних перевізників з великою кількістю транспортних засобів.

Варто також зазначити, що ряд суб’єктів господарювання – автомобільних перевізників були вимушені без об’єктивних причин відмовитись від обслуговування пасажирів на певних міських автобусних маршрутах загального користування у м. Полтава та розірвати відповідні договори про організацію перевезень пасажирів, термін дії яких спливає лише у 2018-2019 рр., які внаслідок створених бар’єрів вступу на ринок перевезення пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування у м. Полтава не мали змоги прийняти участь у конкурсі з перевезення пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування, проведеному 11.01.2017 року.

Отже, виконавчим комітетом Полтавської міської ради внаслідок створення бар’єрів вступу на ринок перевезення пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування у м. Полтава було обмежено доступ малих суб’єктів господарювання на даний ринок.

В свою чергу, вищевикладені факти підтверджуються безпосередньо фізичними особами-підприємцями, що на даний час здійснюють або здійснювали протягом 2016 року пасажирські перевезення на міських автобусних маршрутах загального користування у м. Полтава, по яких 11.01.2017 було проведено конкурс з перевезення пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування.

Таким чином, об’єднання виконавчим комітетом Полтавської міської ради певної кількості різних маршрутів в один об’єкт конкурсу унеможливлює подання пропозицій суб’єктами господарюванння, що не мають достатньої кількості необхідних транспортних засобів.

Також, територіальним відділенням було встановлено, що деякі маршрути, які були об’єднані в один об’єкт на конкурс, що відбувся 11.01.17, накладаються один на один в певних межах вулично – дорожної мережі м. Полтави. Для прикладу:

- Об’єкт конкурсу № 11 – 2 маршрути: № 33 с.Розсошенці – Дендропарк – с.Яківці; № 36 с.Горбанівка – Інститут зв’язку (ч/з Центр). Дані маршрути повністю співпадають починаючи з вул. Європейської і до зупинки «Інститут зв'язку», що складає майже всю протяжність кожного із маршрутів;

- Об’єкт конкурсу № 13 – 4 маршрути: № 8 К.Ринок – вул.Колійна; № 25 Центр – м-н Огнівка; № 27 Центр – вул.Софії Ковалевської; № 32 вул. Г.Сталінграда – с.Червоний шлях. З вказаних маршрутів, маршрути № 25 та № 27 співпадають один з одним починаючи з зупинки «Центр» і до початку вул. Кагамлика, що складає приблизно третю частину кожного маршруту. Маршрути № 8 та № 32 також співпадають частково, зокрема, починаючи з вул. Небесної Сотні і до початку вулиці Героїв Крут, що складає приблизно третю частину кожного з маршрутів.

- Об’єкт конкурсу № 14 – 3 маршрути: № 38 м-н Огнівка – Інститут Зв’язку; № 39 м-н Огнівка – Левада, № 40 м-н Огнівка – Південний вокзал. Всі маршрути співпадають починаючи від зупинки «м-н Огнівка» і до зупинки «Центр», що складає приблизно половину кожного маршруту. Маршрути № 39 та № 40 співпадають починаючи від зупинки «м-н Огнівка» і до зуп. «вул. Богдана Хмельницького», що складає майже всю протяжність кожного з маршрутів.

- Об’єкт конкурсу № 17 – 2 маршрути: № 49 Південний вокзал – с.Розсошенці; № 56 с.Розсошенці – ГРЛ. Вказані маршрути співпадають починаючи від зупинки «вул. Шевченка» і до кінцевої зупинки «с. Розсошенці», що складає більшу половину протяжності маршруту № 56 та приблизно дві третини протяжності маршруту № 49.

- Об’єкт конкурсу № 18 – 3 маршрути: № 28 вул. Г.Сталінграда – Затуринський залізничний переїзд; № 61 с. Вакуленці – вул. Г.Сталінграда; № 62 с. Вакуленці – м-н Половки – м-н Алмазний – с. Вакуленці. Маршрути № 61 та 62 співпадають між собою повністю починаючи від зупинки вул. Г.Сталінграда і зупинки Затуринський залізничний переїзд. Маршрут № 28 співпадає з маршрутами № 61 та 62 на ділянці від зупинки «Центр» і до зупинки «Затуринський залізничний переїзд», що складає приблизно половину протяжності маршруту № 28.

Крім того, внаслідок такого розподілення маршрутів по об’єктах конкурсу, участь у одному об’єкті конкурсу приймали суб’єкти господарювання, що є пов’язаними особами у розмінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції». Зокрема, у об’єкті конкурсу № 12 приймали участь суб’єкти господарювання ПП «ЛЮГ» та ТОВ «Люкс-Полтава 2009», які за інформацією, отриманою територіальним відділенням, є пов’язаними особами. Разом з тим, відділ з питань транспортних перевезень та зв’язку виконавчого комітету Полтавської міської ради у своєму листі від 10.02.17 № 13-27/68 зазначає про те, що перевірка пропозицій перевізників-претендентів на предмет пов’язаності відносинами контролю не передбачена вимогами Порядку проведення конкурсу, у зв’язку з чим, розгляд пропозицій перевізників-претендентів здійснювався виключно за показниками, визначеними у пункті 40 Порядку проведення конкурсу.

Відповідно до пункту 5 Порядку проведення конкурсу, метою визначення автомобільного перевізника на конкурсних засадах є, зокрема створення конкурентного середовища.

Статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено: економічна конкуренція – змагання між суб’єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб’єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб’єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб’єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку.

Враховуючи той факт, що суб’єкти господарювання, що приймали участь у конкурсі по об’єкту № 12 – ПП «ЛЮГ» та ТОВ «Люкс-Полтава 2009» є пов’язаними особами, по даному об’єкту конкурсу конкуренція була фактично спотворена.

Відповідно до вимог статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб’єкти господарювання, органи влади, органи місцевого самоврядування, а також органи адміністративно-господарського управління та контролю зобов’язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

Норми Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачають змагання між суб’єктами господарювання, які завдяки виключно власним досягненням здобувають переваги над іншими суб’єктами господарювання, натомість, антиконкурентні дії органів місцевого самоврядування можуть вплинути на відповідний стан конкуренції шляхом її недопущення, обмеження, усунення чи спотворення.

Отже, реалізація органом місцевого самоврядування та його виконавчими органами повноважень має здійснюватися з дотриманням вимог чинного законодавства України, у тому числі законодавства про захист економічної конкуренції.

Відповідно до частини першої статті 15 Закону України «Про захист економічного конкуренції», антиконкурентними діями органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно – господарського управління і 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 і контролю колегіального органу чи посадової особи), які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.

Частиною третьою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», встановлено заборону вчинення антиконкурентних дій органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно – господарського управління і контролю.

Враховуючи вищевикладене, дії конкурсного комітету з визначення пасажирських перевізників на автобусних маршрутах загального користування, утвореного виконавчим комітетом Полтавської міської ради щодо формування складу об’єктів конкурсу, які суперечать пунктам 5 та 6 Порядку проведення конкурсу, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом третім статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», як антиконкурентні дії органу місцевого самоврядування у вигляді вчинення дій, які призвели або можуть призвести до обмеження та спотворення конкуренції на ринку перевезення пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування у межах м. Полтава.

Листом від 14.03.2017 року № 02/1337 подання з попередніми висновками у справі від 14.03.2017 № 02/58-ПВ було направлено на адресу виконавчого комітету Полтавської міської ради. У відповідь на подання з попередніми висновками у справі виконавчим комітетом Полтавської міської ради листом від 21.03.17 № 13-27/152 надано наступні зауваження та заперечення.

*Відповідно до пункту 6 Порядку проведення конкурсу, об’єктом конкурсу може бути маршрут (кілька маршрутів) міського або приміського автобусного сполучення. Згідно із пунктом 7 Порядку проведення конкурсу, об’єкт конкурсу визначається організатором. До цього слід додати, що у статті 43 Закону України «Про автомобільний транспорт» визначено: Об'єктом конкурсу можуть бути: маршрут (кілька маршрутів), оборотний рейс (кілька оборотних рейсів), а пункт 6 Порядку проведення конкурсу також передбачає, що об’єктом конкурсу може бути сукупність оборотних рейсів міського або приміського автобусного сполучення. Як видно з оголошення про конкурси та протоколу засідання конкурсного комітету № 1 від 11.01.17, об’єкти конкурсу на вищевказаних підставах включали в себе оборотні рейси на конкретних маршрутах.*

Наведене не може бути взято до уваги з наступних причин.

Так, дійсно відповідно до пункту 6 Порядку проведення конкурсу, об’єктом конкурсу може бути маршрут (кілька маршрутів) міського або приміського автобусного сполучення. Згідно із пунктом 7 Порядку проведення конкурсу, об’єкт конкурсу визначається організатором.

Разом з тим, виконавчим комітетом Полтавської міської ради при формуванні більшості об’єктів конкурсу (об’єкти № 1, № 11, № 12, № 14, № 15, № 16, № 17 та № 18) було включено в них від 2 до 12 маршрутів, що відповідно вимагає наявності значної кількості автобусів у перевізників-претендентів по даних об’єктах конкурсу.

Так, окремі об’єкти конкурсу включали в себе значну кількість оборотних рейсів по певних маршрутах, зокрема: об’єкт конкурсу № 11 включав в себе 2 маршрути, але 17 оборотних рейсів по даних маршрутах; об’єкт конкурсу № 12 – 2 маршрути, але 13 оборотних рейсів по даних маршрутах; об’єкт конкурсу № 14 включав в себе 3 маршрути, але 20 оборотних рейсів по даних маршрутах; об’єкт конкурсу № 15 включав в себе 1 маршрут, але 11 оборотних рейсів по цьому маршруту; об’єкт конкурсу № 16 включав в себе 8 маршрутів, але 14 оборотних рейсів по даних маршрутах; об’єкт конкурсу № 17 включав в себе 2 маршрути, але 14 оборотних рейсів по даних маршрутах; об’єкт конкурсу № 18 включав в себе 3 маршрути, але 20 оборотних рейсів по даних маршрутах, що в черговий раз підтверджує здійснене виконавчим комітетом Полтавської міської ради об’єднання даних оборотних рейсів по маршрутах в один об’єкт конкурсу та відповідно створення умов для можливості участі у конкурсі лише суб’єктам господарювання з наявністю необхідної кількості транспортних засобів.

Отже, фактично лише об’єкти конкурсу № 2 - № 9 включали в себе по 1 маршруту і відповідно по 1 одиниці транспортних засобів та об’єкт конкурсу № 10 – 1 маршрут та 2 одиниці автобусів, решта ж об’єктів конкурсу були сформовані таким чином, що включали в один об’єкт від 2 до 12 маршрутів та відповідно необхідна кількість автобусів у перевізників-претендентів по даних об’єктах конкурсу складала від 5 до 20 одиниць.

Наслідком вищезазначеного розподілу маршрутів по об’єктах конкурсу стало подання на окремі об’єкти конкурсу (об’єкти № 1, № 13, № 15, № 16) документів для участі у конкурсі лише одним суб’єктом господарювання, а по деяких об’єктах конкурсу документів для участі не було подано взагалі, тобто фактично відбулось обмеження конкуренції під час участі у конкурсі на певних об’єктах конкурсу.

*Стосовно кваліфікації дій виконавчого комітету Полтавської міської ради щодо формування складів об’єктів конкурсу як антиконкурентних, слід зазначити, що антиконкурентними потрібно визнавати будь-які дії, що надають перевагу крупним перевізникам. Але, відповідно до Переліку нарахування балів за системою оцінки пропозицій перевізників-претендентів, згідно з яким більше балів нараховується перевізнику, у якого більша сумарна пасажиромісткість автобусів та більша середньооблікова кількість працівників, а додаткові бали нараховуються за наявності не менш як трьох працівників, які здійснюють щоденний контроль за технічним станом транспортних засобів, та не менш як двох працівників, які проводять щоденний огляд стану здоров’я водіїв. На думку виконавчого комітету Полтавської міської ради, умови роботи всіх пасажирських перевізників у м. Полтава – рівні, а обмеження монополізму та розвиток конкуренції досягається завдяки неухильному виконанню Порядку проведення конкурсу.*

По – перше, у поданні з попередніми висновками у справі взагалі не йшла мова про будь – які неправомірні дії виконавчого комітету Полтавської міської ради під час нарахування балів автомобільним перевізникам – претендентам. Тому, зазначені твердження відповідача про систему оцінювання претендентів під час участі у конкурсі не мають відношення до даної справи.

По – друге, як уже зазначалось територіальним відділенням у поданні з попередніми висновками у справі, відповідно до пункту 5 Порядку проведення конкурсу, метою визначення автомобільного перевізника на конкурсних засадах є, зокрема створення конкурентного середовища.

Статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено: економічна конкуренція – змагання між суб’єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб’єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб’єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб’єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку.

Відповідно до вимог статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб’єкти господарювання, органи влади, органи місцевого самоврядування, а також органи адміністративно-господарського управління та контролю зобов’язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

Норми Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачають змагання між суб’єктами господарювання, які завдяки виключно власним досягненням здобувають переваги над іншими суб’єктами господарювання, натомість, антиконкурентні дії органів місцевого самоврядування можуть вплинути на відповідний стан конкуренції шляхом її недопущення, обмеження, усунення чи спотворення.

Отже, реалізація органом місцевого самоврядування та його виконавчими органами повноважень має здійснюватися з дотриманням вимог чинного законодавства України, у тому числі законодавства про захист економічної конкуренції.

Частиною третьою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», встановлено заборону вчинення антиконкурентних дій органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно – господарського управління і контролю.

В ході розгляду справи було встановлено, що по всіх об’єктах конкурсу переможцями стали суб’єкти господарювання – юридичні особи, оскільки внаслідок розподілу та формування складу об’єктів конкурсу виконавчим комітетом Полтавської міської ради з числа перевізників-претендентів фактично було усунуто фізичних осіб-підприємців, які не мали змоги прийняти участь у конкурсі у зв’язку із відсутністю необхідної кількості транспортних засобів у відповідності до створених умов проведення конкурсу.

Крім того, внаслідок такого розподілення маршрутів по об’єктах конкурсу, участь у одному об’єкті конкурсу приймали суб’єкти господарювання, що є пов’язаними особами у розмінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції». Зокрема, у об’єкті конкурсу № 12 приймали участь суб’єкти господарювання ПП «ЛЮГ» та ТОВ «Люкс-Полтава 2009», які за інформацією, отриманою територіальним відділенням, є пов’язаними особами. Отже, по даному об’єкту конкурсу конкуренція була фактично спотворена.

Враховуючи вищевикладене, дії виконавчого комітету Полтавської міської ради щодо формування складу об’єктів конкурсу, які суперечать пунктам 5 та 6 Порядку проведення конкурсу, кваліфіковано, як порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом третім статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», як антиконкурентні дії органу місцевого самоврядування у вигляді вчинення дій, які призвели або можуть призвести до обмеження та спотворення конкуренції на ринку перевезення пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування у межах м. Полтава.

*Як зазначає виконавчий комітет Полтавської міської ради у своїх запереченнях, яким чином міськвиконком створював бар’єри вступу на ринок, якщо право на здійснення перевезень за результатами конкурсів 11.01.17 було зокрема надано перевізникам ТОВ «ТК Експрес-Лайн», ТОВ «Делко Компані», ТОВ «Мир-Авто», які до цього на ринку пасажирських перевезень у м. Полтава не працювали і є на ньому новими суб’єктами господарювання.*

Як було зазначено у поданні з попередніми висновками у справі, у відповідності до пункту 1.3Методики визначення монопольного (домінуючого) становища суб’єктів господарювання на ринку, затвердженої розпорядженням Антимонопольного комітету України від 05.03.2002 за № 49-р, зареєстрованої в Міністерстві юстиції України 01.04.2002 за № 317/6605, бар’єрами вступу на ринок є обставини, що перешкоджають новим суб’єктам господарювання почати конкурувати на рівних із суб’єктами господарювання, що вже діють на певному товарному ринку.

Варто також зазначити, що ряд суб’єктів господарювання – автомобільних перевізників, які вже раніше діяли на ринку, були вимушені без об’єктивних причин відмовитись від обслуговування пасажирів на певних міських автобусних маршрутах загального користування у м. Полтава та розірвати відповідні договори про організацію перевезень пасажирів, термін дії яких спливає лише у 2018-2019 рр., які внаслідок створених бар’єрів на ринку перевезення пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування у м. Полтава не мали змоги прийняти участь у конкурсі з перевезення пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування, проведеному 11.01.2017 року, враховуючи відсутність необхідної кількості транспортних засобів, що передбачені створеними виконавчим комітетом Полтавської міської ради умовами конкурсу внаслідок об’єднання маршрутів чи оборотних рейсів по маршрутах в один об’єкт конкурсу.

Таким чином, у поданні з попередніми висновками у справі було зазначено про створення з боку організатора бар’єрів для суб’єктів господарювання в частині наявності певних організаційних обмежень, а саме об’єднання в один об’єкт конкурсу декількох маршрутів чи оборотних рейсів, що передбачає можливість участі у такому конкурсі лише суб’єктів господарювання – автомобільних перевізників з великою кількістю транспортних засобів.

В свою чергу, вищевикладені факти підтверджуються безпосередньо фізичними особами-підприємцями, що на даний час здійснюють або здійснювали протягом 2016 року пасажирські перевезення на міських автобусних маршрутах загального користування у м. Полтава, по яких 11.01.2017 було проведено конкурс з перевезення пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування.

Отже, внаслідок здійсненого розподілу та формування складу об’єктів конкурсу виконавчим комітетом Полтавської міської ради з числа перевізників-претендентів фактично було усунуто фізичних осіб-підприємців, які не мали змоги прийняти участь у конкурсі у зв’язку із відсутністю необхідної кількості транспортних засобів у відповідності до створених умов проведення конкурсу, і як результат, по всіх об’єктах конкурсу переможцями стали суб’єкти господарювання – юридичні особи.

Таким чином, всі заперечення виконавчого комітету Полтавської міської ради спростовуються фактами, викладеними у поданні з попередніми висновками у справі від 14.03.17 № 02/58-ПВ.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 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 №2 91/5482 зі змінами та доповненнями, пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.94 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.94 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.98 № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Полтавського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

**ПОСТАНОВИЛА:**

1. Визнати дії виконавчого комітету Полтавської міської ради щодо формування складу об’єктів конкурсу, які суперечать пунктам 5 та 6 Порядку проведення конкурсу, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом третім статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», як антиконкурентні дії органу місцевого самоврядування у вигляді вчинення дій, які призвели або можуть призвести до обмеження та спотворення конкуренції на ринку перевезення пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування у межах м. Полтава.

2. Зобов’язати виконавчий комітет Полтавської міської ради **у місячний термін з дня одержання цього рішення** вжити заходи щодо розробки підходів до формування складу об’єктів конкурсів з перевезення пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування та здійснення організації і контролю за проведенням конкурсним комітетом з визначення пасажирських перевізників на автобусних маршрутах загального користування конкурсів на надання права перевізникам – претендентам здійснювати перевезення пасажирів на маршрутах, включених у об’єкти конкурсів у відповідності до Закону України «Про автомобільний транспорт» та Порядку проведення конкурсу з перевезення пасажирів на автобусному маршруті загального користування, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 03.12.08 № 1081.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України є обов’язковим для виконання.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

**Голова адміністративної колегії В.Оніщенко**

**Члени адміністративної колегії О.Наливка**

**В.Юрченко**

**М.Цісовська**

**М.Сундалова**