



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЧЕРНІВЕЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
Р І Ш Е Н Н Я
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
м. Чернівці

Від 23 січня 2017 року

№ 1

Справа №02-27/13

*Про припинення порушення законодавства
про захист економічної конкуренції*

Адміністративна колегія Чернівецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання головного спеціаліста-юрисконсульта від 13.01.2017 року та матеріали справи № 02-27/13 щодо порушення Виконавчим комітетом Чернівецької міської ради законодавства про захист економічної конкуренції,

ВСТАНОВИЛА:

Відповідно до ст.2 Закону України від 21.05.1997 року №280/97-ВР «Про місцеве самоврядування в Україні» із змінами та доповненнями (**надалі – Закон №280/97-ВР**) місцеве самоврядування в Україні - це гарантоване державою право та реальна здатність територіальної громади - жителів села чи добровільного об'єднання у сільську громаду жителів кількох сіл, селища, міста - самостійно або під відповідальність органів та посадових осіб місцевого самоврядування вирішувати питання місцевого значення в межах Конституції і законів України. Місцеве самоврядування здійснюється територіальними громадами сіл, селищ, міст як безпосередньо, так і через сільські, селищні, міські ради та їх виконавчі органи, а також через районні та обласні ради, які представляють спільні інтереси територіальних громад сіл, селищ, міст.

Виконавчий комітет Чернівецької міської ради (**надалі – Виконавчий комітет ЧМР, Відповідач**), згідно ст.11 Закону №280/97-ВР, є виконавчим органом Чернівецької міської ради, який їй підконтрольний та підзвітний. Виконавчий комітет ЧМР має статус юридичної особи.

Юридична адреса: пл.Центральна, 1, м.Чернівці, 58000.

Ідентифікаційний код: 04062216.

Вид діяльності - державне управління загального характеру (КВЕД 84.11).

Керівник – Каспрук Олександр Павлович.

Організаційно-правова форма господарювання - орган місцевого самоврядування.

На адресу Чернівецького обласного територіального відділення АМКУ надійшла заява приватного підприємства «Нов-Транс-Авто» (**надалі – Заявник, ПП «Нов-Транс-Авто»**) від 25.10.2016 року №135 про порушення Виконавчим комітетом Чернівецької міської ради законодавства про захист економічної конкуренції при проведенні конкурсного відбору з визначення перевізників пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування в м.Чернівці (**надалі – Заява №135**), в ході розгляду якої встановлено наступне.

Відносини щодо здійснення Виконавчим комітетом ЧМР повноважень у сфері організації перевезень пасажирів на автобусних маршрутах загального користування регламентовано Законом №280/97-ВР, Законом України «Про автомобільний транспорт»,

Порядком проведення конкурсу з перевезення пасажирів на автобусному маршруті загального користування, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 03.12.2008 №1081 (надалі – **Порядок №1081**) та іншими нормативними актами.

Відповідно до підп.12 п.«а» ч.1 ст.30 Закону №280/97-ВР до власних (самоврядних) повноважень Виконавчого комітету ЧМР належить залучення на договірних засадах підприємств, установ та організацій, що не належать до комунальної власності відповідних територіальних громад, до участі в обслуговуванні населення засобами транспорту і зв'язку.

Відповідно до ч.1 ст.7 Закону України «Про автомобільний транспорт» забезпечення організації пасажирських перевезень на міських автобусних маршрутах загального користування покладається на виконавчий орган сільської, селищної, міської ради відповідного населеного пункту.

Частинами 1, 2 ст.43 Закону України «Про автомобільний транспорт» передбачено, що визначення автомобільного перевізника на автобусному маршруті загального користування здійснюється виключно на конкурсних засадах. Об'єктом конкурсу можуть бути: маршрут (кілька маршрутів), оборотний рейс (кілька оборотних рейсів).

Згідно ч.1, 9, 12 ст.44 Закону України «Про автомобільний транспорт» організація проведення конкурсу та визначення умов перевезень покладаються на органи виконавчої влади та органи місцевого самоврядування. Для підготовки та проведення конкурсу органи виконавчої влади та органи місцевого самоврядування утворюють конкурсний комітет, до складу якого входять представники відповідних органів виконавчої влади, органів місцевого самоврядування, центрального органу виконавчої влади, що забезпечує реалізацію державної політики з питань безпеки на наземному транспорті, та територіальних органів Національної поліції, а також громадських організацій у сфері автомобільного транспорту.

Процедура підготовки та проведення конкурсу з перевезення пасажирів на автобусному маршруті загального користування визначена **Порядком №1081**, який є обов'язковим для виконання органами виконавчої влади, органами місцевого самоврядування, підприємствами (організаціями), залученими на договірних умовах для організації забезпечення проведення конкурсів, конкурсними комітетами та автомобільними перевізниками (п.1 **Порядку №1081**).

Згідно п.5 **Порядку №1081** метою визначення автомобільного перевізника на конкурсних засадах є, зокрема, створення конкурентного середовища.

Таким чином, здійснення пасажирських перевезень на міських автобусних маршрутах загального користування в місті Чернівці повинно відбуватися за наслідками відкритого конкурсного відбору надавачів таких послуг, організованого Виконавчим комітетом Чернівецької міської ради.

В ході розгляду Заяви №135 та справи №02-27/13 встановлено, що пунктом 1 Рішення Виконавчого комітету ЧМР від 08.12.2015 №699/25 «Про організацію пасажирських перевезень на автобусних маршрутах загального користування в м.Чернівцях та визнання такими, що втратили чинність рішення виконавчого комітету міської ради з цього питання» (надалі – **Рішення №699/25**) Виконавчий комітет ЧМР, як замовник транспортних послуг з перевезення пасажирів на автобусних маршрутах загального користування в м.Чернівці, доручає департаменту житлово-комунального господарства міської ради організацію заходів з проведення конкурсів щодо визначення перевізників на міських автобусних маршрутах загального користування та визначення відповідності транспортних засобів учасників конкурсу умовам перевезень. Пунктами 2, 3 Рішення №699/25 затверджено Умови організації та проведення конкурсу на перевезення пасажирів на автобусних маршрутах загального користування в м.Чернівцях (надалі – **Умови організації та проведення конкурсу**), а також затверджено склад конкурсного комітету з визначення перевізників пасажирів на автобусних маршрутах загального користування в м.Чернівці.

Пунктом 1 Рішення Виконавчого комітету ЧМР від 25.08.2016 №530/15 «Про внесення змін до рішення виконавчого комітету міської ради від 08.12.2015 р. №699/25 з питань організації пасажирських перевезень» склад конкурсного комітету було оновлено.

Згідно п.4 Умов організації та проведення конкурсу, конкурс є відкритим для всіх перевізників-претендентів. Рішення щодо проведення конкурсу приймає виконавчий комітет Чернівецької міської ради.

Пунктом 5 Умов організації та проведення конкурсу, пунктом 28 Порядку №1081 передбачено, що організатор публікує в друкованих засобах масової інформації не пізніше ніж за 30 календарних днів до початку конкурсу оголошення про конкурс, яке повинно містити зазначену у даних пунктах інформацію, в тому числі, про умови конкурсу, порядковий номер та основні характеристики кожного об'єкта конкурсу (номер маршруту, найменування кінцевих зупинок, кількість оборотних рейсів тощо). Згідно п.7 Порядку №1081 об'єкт конкурсу визначається організатором.

На виконання норм вищезазначених актів, в газеті «Чернівці» від 28.07.2016 №30 (1342) Виконавчим комітетом ЧМР опубліковано оголошення щодо проведення конкурсу з визначення перевізників пасажирів на окремих міських автобусних маршрутах загального користування в місті Чернівці (**надалі – Конкурс**). У вказаному оголошенні, серед іншого, містилася інформація про 36 об'єктів конкурсу відповідно до критеріїв, встановлених Порядком №1081, Умовами організації та проведення конкурсу, та повідомлено про кінцевий термін прийняття документів на участь у Конкурсі, а саме: до 16.00 год. 31.08.2016 включно.

Результати проведення конкурсу з визначення перевізників пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування в м.Чернівці оформлені Протоколом засідання конкурсного комітету від 12.10.2016, затвердженим розпорядженням міського голови 24.10.2016 №562-р (**надалі – Протокол**).

У своїй Заяві №135 приватним підприємством «Нов-Транс-Авто» обґрунтовується неправомірність оформлених Протоколом дій конкурсного комітету з визначення перевізників пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування в м.Чернівці, створеного рішенням Виконавчого комітету ЧМР від 25.08.2016 №530/15, що полягають у недопущенні ПП «Нов-Транс-Авто» до участі у конкурсі з визначення перевізника пасажирів на міському автобусному маршруті загального користування №22 «Університет – вул.Калинівська». У зв'язку із зазначеним, Заявник просить вжити заходів до припинення незаконних дій.

Згідно п.29 Порядку №1081 для участі у конкурсі автомобільний перевізник подає на кожний об'єкт конкурсу окремо заяву за формою, визначеною згідно з додатками 1 або 2, а також визначений даним пунктом перелік документів.

Відповідно до п.30 Порядку №1081 документи для участі в конкурсі подаються перевізником-претендентом у двох закритих конвертах (пакетах). Конверт (пакет) з позначкою «№1», який містить документи для участі в конкурсі, відкривається наступного дня після закінчення строку їх прийняття. Конверт (пакет) з позначкою «№2», який містить документи з інформацією про те, на який об'єкт конкурсу подає документи перевізник-претендент, відкривається під час засідання конкурсного комітету. Кінцевий строк прийняття документів для участі в конкурсі визначається організатором і не може становити менш як 10 робочих днів до дати проведення конкурсу.

З метою участі у Конкурсі Заявником подано Заяву від 30.08.2016 року (**надалі – Заява**), оформлену відповідно до додатку 1 Порядку №1081 та подану у термін, зазначений у оголошенні про проведення Конкурсу, що підтверджується відміткою від 31.08.2016 (порядковий номер 31) у Журналі прийому документів для участі у конкурсі.

В Заяві, серед іншого, містилася наступна інформація: *«Приватне підприємство «Нов-Транс-Авто» претендує на одержання права здійснювати перевезення пасажирів у межах об'єкта конкурсу №23. Початкова та кінцева зупинки маршруту, основні проміжні зупинки: Університет – вул.Калинівська, кількість рейсів: 75»* (курсивом – мова оригіналу). Також, у

Заяві зазначено повне та скорочене найменування суб'єкта господарювання, ПІБ керівника, юридична адреса, банківські реквізити, перелік документів, що додаються до заяви тощо.

В той же час, згідно п.3.1. Протоколу ПП «Нов-Транс-Авто» було недопущено до участі у Конкурсі з наступних підстав: «Відкритий під час засідання конкурсного комітету конверт з позначкою №2 перевізника-претендента ПП «Нов Транс Авто», в якому містилася інформація про об'єкт на участь у конкурсі не відповідає інформації, яка була розміщена в газеті «Чернівці» від 28.07.2016р. №30 «Інформація про об'єкти конкурсу». Після обговорення конкурсних пропозицій претендента ПП «Нов Транс Авто» та враховуючи подання перевізником-претендентом заяви на неіснуючий в оголошенні об'єкт конкурсу шляхом голосування: (12-за, 7-утримались) вирішили: Керуючись п.12 Постанови КМУ №1081 із змінами та доповненнями не допустили даного перевізника-претендента до участі у конкурсі» (курсивом – мова оригіналу).

Таке недопущення ПП «Нов-Транс-Авто» до участі у Конкурсі порушує норми законодавства про захист економічної конкуренції, з огляду на наступне.

Згідно п.12 Порядку №1081 конкурсний комітет приймає рішення про недопущення до участі в конкурсі автомобільного перевізника, який, зокрема, подав до участі в конкурсі неналежним чином оформлені документи чи не в повному обсязі, а також такі, що містять недостовірну інформацію; подав конкурсну пропозицію, що не відповідає обов'язковим та додатковим умовам конкурсу, крім випадків, передбачених частиною третьою статті 44 Закону України «Про автомобільний транспорт».

Відповідно до п.3.1. Протоколу недопущення Заявника до Конкурсу обґрунтовувалось невідповідністю інформації про об'єкт конкурсу, поданої Заявником в конверті (пакеті) з позначкою №2, інформації, розміщеної в оголошенні, а саме: поданням перевізником-претендентом заяви на неіснуючий в оголошенні об'єкт конкурсу.

Згідно п.28 Порядку №1081 організатор або робочий орган публікує в друкованих засобах масової інформації не пізніше ніж за 30 календарних днів до початку конкурсу оголошення про конкурс (крім друкованих оголошення може бути розміщено також в інших засобах масової інформації), яке повинне містити, серед іншого, порядковий номер [кожного об'єкта конкурсу] та основні характеристики кожного об'єкта конкурсу: на міському та приміському маршруті - номер маршруту, найменування кінцевих зупинок, кількість оборотних рейсів або кількість автобусів для забезпечення перевезень, режим руху та інтервал, особливості періодичності виконання перевезень (сезонний, у певні дні тижня тощо).

Згідно п.6 Порядку №1081 об'єктом конкурсу може бути, зокрема, маршрут (кілька маршрутів) міського або приміського автомобільного сполучення; сукупність маршрутів приміського та маршрутів або оборотних рейсів міжміського сполучення.

Відповідно до ч.1 ст.1 Закону України «Про автомобільний транспорт» автобусний маршрут – шлях проходження автобуса між початковим та кінцевим пунктами з визначеними місцями на дорозі для посадки (висадки) пасажирів; автобусний маршрут міський – автобусний маршрут, який не виходить за межі території населеного пункту.

Так, об'єктом Конкурсу за порядковим номером 23, згідно оголошення в газеті «Чернівці» від 28.07.2016 №30 (1342), є маршрут із назвою «Університет – вул.Калинівська». Номер даного маршруту (№22) є однією із основних характеристик об'єкта конкурсу згідно підп.2 п.28 Порядку №1081.

В той же час, аналізом вищезазначеного вбачається, що порядковий номер об'єкта конкурсу та номер маршруту, згідно норм чинного законодавства, не є тотожними поняттями, з огляду на що можуть не співпадати при організації проведення конкурсного відбору з визначення перевізників пасажирів на міському автобусному маршруті загального користування.

Таким чином, є неправомірним недопущення Заявника до участі у Конкурсі, мотивуючи це поданням перевізником-претендентом заяви на неіснуючий в оголошенні об'єкт конкурсу,

оскільки об'єкт Конкурсу (маршрут із назвою «Університет – вул.Калинівська»), який зазначено у Заяві, містився в оголошенні щодо проведення Конкурсу за порядковим номером 23.

Принагідно зазначити, що згідно п.2 Протоколу Кожуленко І.В. (секретар конкурсного комітету) «ознайомив присутніх стосовно прийому документів для участі у конкурсі *перевізників-претендентів, що всі документи прийняті і зареєстровані в журналі обліку заяв претендентів у відповідності вимогам чинного законодавства та відкрив конверти №2 перевізників-претендентів і ознайомив присутніх з заявами, які були подані перевізниками-претендентами на об'єкти конкурсу, а саме: ... - ПП «Нов Транс Авто» - маршрут 22 «Університет – вул.Калинівська»* (курсивом – мова оригіналу).

Слід звернути увагу, що керуючись інформацією, вказаною у пункті 2 Протоколу, заяву на участь у Конкурсі на маршрут №22 «Університет – вул.Калинівська» подали два перевізники-претенденти – ПП «Нов-Транс-Авто», який є Заявником у даній справі, та ПП «Автотранс 2010». Інформація про інших перевізників-претендентів на маршрут №22 «Університет – вул.Калинівська» у вказаному пункті Протоколу відсутня.

В той же час, аналізом Журналу прийому документів до участі у конкурсі встановлено, що перевізник-претендент ПП «Автотранс 2010» будь-яких заяв та документів на участь у Конкурсі не подавав. Однак, як свідчать матеріали справи №02-27/13, заяву на участь у Конкурсі подав інший перевізник-претендент – приватний підприємець Гарабажіу Аркадій Володимирович. Вказаний суб'єкт господарювання, згідно заяви від 29.08.2016 на участь у конкурсі з перевезення пасажирів на міському маршруті загального користування, претендував на одержання права здійснювати перевезення пасажирів у межах об'єкта конкурсу №22.

Принагідно зазначити, що інформація, викладена у заяві ПП Гарабажіу А.В., а саме назва маршруту («Держуніверситет – Калинівський ринок (вул.Руська, М.Олімпіади)»), не відповідає назві маршруту, який розміщено у оголошенні щодо проведення Конкурсу (в газеті «Чернівці» від 28.07.2016 №30 (1342)), а саме: «Університет – вул.Калинівська».

Згідно п.3.24 Протоколу після обговорення конкурсних пропозицій одного перевізника-претендента – приватного підприємця Гарабажіу Аркадія Володимировича – на маршрут №22 «Університет-вул.Калинівська», конкурсним комітетом вирішено укласти із ним договір на перевезення пасажирів на вказаному маршруті терміном на 1 рік. Водночас, аналізом матеріалів Заяви №135 та справи №02-27/13 встановлено, що Заявником подані конкурсні пропозиції саме на вказаний об'єкт Конкурсу.

Згідно п.51 Порядку №1081 рішення конкурсного комітету щодо визначення переможця конкурсу вводиться в дію наказом (постановою чи іншим розпорядчим документом) організатора протягом не більше 30 робочих днів з дня проведення конкурсу.

Так, Протокол від 12.10.2016 був затверджений пунктом 1 розпорядження Чернівецького міського голови (керівника Виконавчого комітету ЧМР) від 24.10.2016 №562-р. Згідно пункту 2 вказаного розпорядження від 24.10.2016 №562-р департаменту житлово-комунального господарства міської ради від імені замовника (Виконавчого комітету ЧМР) доручено укласти з перевізниками угоди на право перевезення пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування в м.Чернівцях відповідно до протоколу, зазначеного в пункті 1 цього розпорядження. Зокрема, Департаментом житлово-комунального господарства Чернівецької міської ради із приватним підприємцем Гарабажіу А.В. укладено договір на право перевезення пасажирів автомобільним транспортом на міських автобусних маршрутах загального користування м.Чернівців.

З огляду на зазначене, недопущення конкурсним комітетом Заявника до участі у конкурсі з визначення перевізника пасажирів на міському автобусному маршруті загального користування «Університет – вул.Калинівська» в місті Чернівці, призвело до недопущення конкуренції та визнання переможцем Конкурсу на даному маршруті іншого єдиного перевізника-претендента, з яким укладено відповідний договір на право перевезення пасажирів.

Відповідно до ч.2 ст.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.

Частиною 1 ст.15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» встановлено, що антиконкурентними діями органів місцевого самоврядування 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 місцевого самоврядування (колегіального органу чи посадової особи), які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.

Таким чином, дії Виконавчого комітету Чернівецької міської ради, які полягають у недопущенні ПП «Нов-Транс-Авто» до участі у конкурсі з визначення перевізника пасажирів на міському автобусному маршруті загального користування в місті Чернівці «Університет – вул.Калинівська» та, як наслідок, укладення договору на перевезення пасажирів на вказаному маршруті із іншим єдиним перевізником-претендентом – приватним підприємцем Гарабажіу Аркадієм Володимировичом, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим ч.1 ст.15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які призвели до недопущення конкуренції.

Відповідно до ч.3 ст.15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних дій органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законодавством про захист економічної конкуренції.

Антиконкурентні дії органів місцевого самоврядування визнаються порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим п.3 ст.50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Враховуючи наведене, керуючись ст.ст. 12¹ та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», ст.ст. 48, 49, 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», п.п. 3 та 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 р. №32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 р. за № 291/5482 (із змінами), п.32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 р. № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 р. за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 р. № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Чернівецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії Виконавчого комітету Чернівецької міської ради (пл.Центральна, 1, м.Чернівці, 58000, ідентифікаційний код 04062216), які полягають у недопущенні ПП «Нов-Транс-Авто» до участі у конкурсі з визначення перевізника пасажирів на міському автобусному маршруті загального користування в місті Чернівці «Університет – вул.Калинівська» та, як наслідок, укладення договору на перевезення пасажирів на вказаному маршруті із іншим єдиним перевізником-претендентом – приватним підприємцем Гарабажіу Аркадієм Володимировичом, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим ч.1 ст.15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які призвели до недопущення конкуренції.

2. Зобов'язати Виконавчий комітет Чернівецької міської ради у місячний строк з дня отримання рішення припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке зазначене у п.1 цього рішення, шляхом скасування пункту 1 розпорядження Чернівецького міського голови від 24.10.2016 №562-р у частині затвердження пунктів 3.1, 3.24 «Протоколу засідання конкурсного комітету з визначення перевізників пасажирів на міських маршрутах загального користування в м.Чернівцях» від 12 жовтня 2016 року.

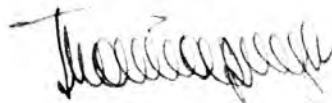
3. Зобов'язати Виконавчий комітет Чернівецької міської ради у місячний строк з дня отримання рішення розірвати договір на право перевезення пасажирів автомобільним транспортом на міських автобусних маршрутах загального користування м.Чернівців, укладений із приватним підприємцем Гарабажіу Аркадієм Володимировичем – переможцем конкурсу з визначення перевізників пасажирів на міському автобусному маршруті загального користування №22 «Університет – вул.Калинівська» в місті Чернівці (п.3.24 Протоколу), як такий, що вчинений за наслідками антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування.

Про виконання зобов'язальної частини цього рішення необхідно повідомити територіальне відділення протягом п'яти календарних днів з дня припинення порушення.

Рішення може бути оскаржене до Господарського суду Чернівецької області у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова колегії,

В.о. голови територіального відділення



В.М. Татарчук