



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ТЕРНОПІЛЬСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**

**РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

28 березня 2017 року

м. Тернопіль

№ 02 - р/к

Справа № 874 – АД

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Адміністративна колегія територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 874-АД про порушення законодавства про захист економічної конкуренції Бучацькою міською радою (місцезнаходження: майдан Волі, 1, м. Бучач, Тернопільської області, 48400, ідентифікаційний код 04058479) та подання від 15.03.2017 № 18 «Про попередні висновки по справі № 874-АД»,

ВСТАНОВИЛА:

З метою здійснення контролю за дотриманням вимог законодавства про захист економічної конкуренції на ринку житлово-комунальних послуг, зокрема, послуг із вивезення твердих побутових відходів, проведено дослідження діяльності органів місцевого самоврядування на означеному ринку.

За результатами дослідження, розпорядженням адміністративної колегії Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 28 лютого 2017 року № 02-рп/к розпочато розгляд справи у зв'язку з наявністю в діях Бучацької міської ради ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

За результатами збору та аналізу доказів у справі виявлено:

Відповідно до частини першої статті 2 Закону України «Про захист економічної конкуренції» цим Законом регулюються відносини органів державної влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно - господарського управління та контролю із суб'єктами господарювання; суб'єктів господарювання з іншими суб'єктами господарювання, із споживачами, іншими юридичними та фізичними особами у зв'язку з економічною конкуренцією.

Частиною першою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що державна політика у сфері розвитку економічної конкуренції та обмеження монополізму, вжиття заходів, які сприяють розвитку конкуренції, здійснюється в т.ч. органами місцевого самоврядування. Згідно із частиною другою статті 4 цього Закону, органи місцевого самоврядування зобов'язані сприяти розвитку конкуренції.

Відповідно до статті 10 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» сільські, селищні, міські ради є органами місцевого самоврядування, що представляють відповідні територіальні громади та здійснюють від їх імені та в їх інтересах функції і повноваження місцевого самоврядування, визначені Конституцією України, цим та іншими законами.

Бучацька міська рада включена до Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, є юридичною особою з організаційно-

правовою формою – орган місцевого самоврядування. Основним видом діяльності є "Державне управління загального характеру" (КВЕД 84.11).

Відповідно до статті 1 Закону України "Про житлово-комунальні послуги" комунальні послуги – результат господарської діяльності, спрямованої на задоволення потреби фізичної чи юридичної особи, зокрема, у вивезенні побутових відходів у порядку, встановленому законодавством.

Згідно із пунктом 4 статті 7 Закону України «Про житлово-комунальні послуги» до повноважень органів місцевого самоврядування належить визначення виконавця житлово-комунальних послуг відповідно до цього Закону в порядку затвердженому центральним органом виконавчої влади з питань житлово-комунального господарства.

Пунктом 55 частини першої статті 26 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» визначено, що до виключної компетенції сільських, селищних, міських рад відноситься, зокрема, визначення на конкурсних засадах юридичних осіб, які здійснюють у межах певної території збирання та перевезення побутових відходів спеціально обладнаними для цього транспортними засобами.

Підприємства, установи та організації всіх форм власності у сфері поводження з відходами мають право, зокрема, на участь у конкурсах на набуття права виконавця послуг у сфері поводження з побутовими відходами на певній території (пункт «е» частини першої статті 16 Закону України „Про відходи”).

У відповідності до вимог статті 35-1 Закону України „Про відходи”:

- орган місцевого самоврядування на конкурсних засадах визначає виконавця послуг з вивезення побутових відходів з території населеного пункту;
- збирання та вивезення побутових відходів у межах певної території здійснюється юридичною особою, яка уповноважена на це органом місцевого самоврядування на конкурсних засадах у порядку встановленому Кабінетом Міністрів України, спеціально обладнаним транспортом.

Частиною 7 статті 28 Закону України «Про житлово-комунальні послуги» визначено, що порядок підготовки та проведення конкурсів, типові договори на надання житлово-комунальних послуг затверджує Кабінет Міністрів України.

Постановою Кабінету Міністрів України від 16.11.2011 №1173 «Питання надання послуг з вивезення побутових відходів» затверджено Порядок проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів (надалі – Порядок), який визначає процедуру підготовки та проведення конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на певній території населеного пункту.

Згідно із пунктом 4 Порядку підготовка та проведення конкурсу забезпечується виконавчим органом сільської, селищної, міської ради або місцевою державною адміністрацією у разі делегування їй повноважень відповідними радами (надалі – організатор конкурсу) у порядку встановленому законом.

Рішенням Бучацької міської ради від 09 лютого 2017 року № 748 «Про затвердження Положення про порядок проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів на території міста Бучач, конкурсної документації та створення конкурсної комісії» (надалі – Рішення № 748) затверджено:

- Положення про порядок проведення конкурсу на надання послуг з вивезення твердих побутових відходів на території міста Бучач (надалі - Положення) – додаток №1 Рішення № 748. Положення визначає процедуру підготовки та проведення конкурсу на надання послуг з вивезення твердих побутових відходів на території міста Бучач.
- конкурсну документацію на визначення виконавця послуг з вивезення твердих побутових відходів в місті Бучач (надалі - Конкурсна документація) – додаток № 3 Рішення № 748.

При аналізі пунктів Положення та Конкурсної документації встановлено, що окремі з них не відповідають вимогам Порядку, зокрема:

1) пункти щодо строку укладання договору із переможцем конкурсу, а саме:

- пункт 5.6 розділу 5 Положення: *«Договір про надання житлово-комунальних послуг з переможцем конкурсу укладається після затвердження протоколу засідання конкурсної комісії та тексту договору протягом десяти календарних днів на строк не менше як чотири роки»;*

- абзац 5 пункту 16 Конкурсної документації: *«Організатор конкурсу ... зазначає строк, протягом якого виконавець має право надавати такі послуги, але не менш як на чотири роки».*

Пунктом 30 Порядку визначено, що організатор конкурсу протягом не більш як п'яти робочих днів з дня проведення конкурсу вводить в дію відповідним актом рішення конкурсної комісії щодо визначення переможця конкурсу на певній території населеного пункту, межі якої були визначені умовами конкурсу, та зазначає строк, протягом якого виконавець має право надавати такі послуги, але не менш як п'ять років;

2) пункт 5.7 розділу 5 Положення та абзац 6 пункту 16 Конкурсної документації: *«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 твердих побутових відходів на певній території населеного пункту, повинен становити 4 роки, після чого організовується і проводиться новий конкурс».*

Пунктом 30 Порядку визначено, 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.

Затвердження Бучацькою міською радою Положення та Конкурсної документації у редакції, де наявні пункти, які не відповідають вимогам нормативно-правових актів, може мати негативний вплив на конкуренцію на ринку послуг із вивезення твердих побутових відходів.

У відповідності до статті 42 Конституції України держава забезпечує захист конкуренції у підприємницькій діяльності. Не допускаються зловживання монополієм становити на ринку, неправомірне обмеження конкуренції та недобросовісна конкуренція. Забезпечення державного захисту конкуренції у підприємницькій діяльності покладено на Антимонопольний комітет України.

Згідно частини першої статті 15 Закону України "Про захист економічної конкуренції", будь-які дії чи бездіяльність органів місцевого самоврядування, які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції, визнаються антиконкурентними діями.

Листом від 28.02.2017 №7/183 територіальним відділенням надіслано Бучацькій міській раді копію розпорядження від 28.02.2017 № 02-рп/к «Про початок розгляду справи» на яке Бучацька міська рада листом від 07.03.2017 № 65 повідомила: *«На засіданні чергової сесії міської ради буде внесено зміни в рішення Бучацької міської ради від 09 лютого 2017р. №748, та приведено його до норм чинного законодавства».*

Дії Бучацької міської ради щодо затвердження Положення про порядок проведення конкурсу на надання послуг з вивезення твердих побутових відходів на території міста Бучач та конкурсної документації на визначення виконавця послуг з вивезення твердих побутових відходів в місті Бучач, які не відповідають вимогам нормативно-правових актів, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, які можуть призвести до обмеження конкуренції.

Відповідно до пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року №5, зареєстрованих у

Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року №169-р), із змінами, територіальним відділенням листом від 15.03.2017 № 7/231 Бучацькій міській раді направлено копію подання від 15.03.2017 № 18 «Про попередні висновки по справі № 874-АД» (надалі – подання).

На подання Бучацька міська рада листом від 22.03.2017 № 72 повідомила: *«що на черговій сесії 29 березня 2017 року будуть внесені зміни до Положення про порядок проведення конкурсу на надання послуг з вивезення твердих побутових відходів на території міста Бучач та в Конкурсну документацію із визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів у м. Бучач.»*

На підставі матеріалів справи та зібраних доказів, керуючись статтями 7 та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 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 за №32-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за №291/5482 (із змінами), пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія територіального відділення

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії Бучацької міської ради (місцезнаходження: майдан Волі 1, м. Бучач, Тернопільської області, 48400, ідентифікаційний код 04058479) щодо затвердження Положення про порядок проведення конкурсу на надання послуг з вивезення твердих побутових відходів на території міста Бучач та конкурсної документації на визначення виконавця послуг з вивезення твердих побутових відходів в місті Бучач, які не відповідають вимогам нормативно-правових актів, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, які можуть призвести до обмеження конкуренції.

2. Зобов'язати Бучацьку міську раду в двомісячний термін з дня одержання рішення припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції шляхом приведення Положення про порядок проведення конкурсу на надання послуг з вивезення твердих побутових відходів на території міста Бучач та конкурсної документації на визначення виконавця послуг з вивезення твердих побутових відходів в місті Бучач до вимог нормативно-правових актів.

Про виконання зобов'язання повідомити територіальне відділення протягом двох місяців з дня одержання цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду в двомісячний строк з дня одержання рішення.

Члени колегії :

Р.В.Лещишин, голова територіального відділення

Н.С.Чорномаз, заступник голови територіального відділення

Н.С.Біловус, начальник другого відділу досліджень і розслідувань

А.Г.Левченко, начальник першого відділу досліджень і розслідувань