



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ТЕРНОПІЛЬСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РЕКОМЕНДАЦІЇ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

5 грудня 2017 року

м. Тернопіль

№ 37 -рк/к

*Про вжиття заходів щодо припинення дій,
які містять ознаки порушення законодавства
про захист економічної конкуренції*

Адміністративна колегія Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання від 04.12.2017 № 86 «Про надання рекомендацій»

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 виявлено.

Вишнівецька селищна рада (місцезнаходження: вул. Грушевського, 6, смт. Вишнівець Збарзького району Тернопільської області, 47313, ідентифікаційний код 04396420) 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).

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.

Згідно із статтею 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.

Відповідно до Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» Вишнівецька селищна рада в межах своєї компетенції самостійно вирішує питання місцевого значення, виходячи з інтересів громадян, у тому числі, які проживають на території смт. Вишнівець, Збарзького району, Тернопільської області, провадить у життя рішення вищестоящих органів державної влади, забезпечує дотримання законності та правопорядку.

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 статтею 7 Закону України «Про житлово-комунальні послуги» до повноважень органів місцевого самоврядування у сфері житлово-комунальних послуг належить, зокрема, визначення виконавця житлово-комунальних послуг (крім послуг з централізованого опалення, послуг з централізованого постачання холодної води, послуг з централізованого постачання гарячої води, послуг з водовідведення (з використанням внутрішньобудинкових систем) відповідно до цього Закону в порядку, затвердженому центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері 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.

Відповідно до статті 30 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» до власних повноважень виконавчих органів сільських, селищних, міських рад належать, зокрема, вирішення питань збирання, транспортування, утилізації та знешкодження побутових відходів.

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.

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”).

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.

1. Виконавчим комітетом Вишнівецької селищної ради прийнято рішення від 31.10.2017 № 88 «Про оголошення та проведення конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території смт. Вшнівець». Додатком 3 Рішення затверджено конкурсну документацію на надання послуг з вивезення побутових відходів (надалі – Конкурсна документація).

Пунктом 6 Конкурсної документації визначено перелік документів, які необхідно подати учаснику у складі своєї пропозиції для підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям, зокрема:

- довідку з обслуговуючого банку про наявність рахунку та про заборгованості за кредитами, відсотками та гарантіями.

Надання учасниками конкурсу зазначеної довідки не передбачено чинними нормативно-правовими актами.

Таким чином, Вишнівецька селищна рада висунула учасникам конкурсу додаткові вимоги, які не передбачені законодавством.

Наведене може призвести до позбавлення суб'єктів господарювання, які виявили намір брати участь у конкурсі, можливості конкурувати з іншими учасниками, що в свою чергу може призвести до обмеження конкуренції на ринку послуг з вивезення побутових відходів.

У відповідності до статті 42 Конституції України держава забезпечує захист конкуренції у підприємницькій діяльності. Не допускаються зловживання монопольним становищем 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.

Дії Вишнівецької селищної ради, які полягають у прийнятті рішення від 31.10.2017 № 88 «Про оголошення та проведення конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території смт. Вишнівець», яким встановлено додаткові вимоги для суб'єктів господарювання, потенційних учасників конкурсу, містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50 та абзацом 9 частини другої статті 15 Закону України "Про захист економічної конкуренції" у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, якими встановлюються не передбачені законами України заборони та обмеження самостійності підприємств, у тому числі щодо реалізації товарів.

2. Відповідно до пункту 8 Порядку організатор конкурсу публікує в офіційних друкованих засобах масової інформації не пізніше ніж за 30 календарних днів до початку конкурсу оголошення про проведення конкурсу, яке повинне містити, зокрема, інформацію про місце і час проведення конкурсу, прізвище, посаду, номер телефону особи, в якій можна ознайомитися з умовами надання послуг з вивезення побутових відходів, тощо.

Оголошення про проведення конкурсу щодо визначення виконавця послуг із збору та вивезення твердих побутових відходів в смт. Вишнівець (надалі – оголошення) опубліковано в газеті «Сила слова» № 43 від 16 листопада 2017 року.

В оголошенні не вказано конкретної дати проведення конкурсу, а зазначено, що дата його проведення: протягом 5 днів з дня закінчення прийняття документів (пункт 8 оголошення); кінцевий строк подання конкурсної пропозиції – до 09 год. 00 хв. 16.12.2017 року (пункт 7 оголошення).

При цьому, пунктом 3 Конкурсної документації визначено час проведення конкурсу: 18 березня 2017 року о 15 год. 00 хв.

Таким чином, Вишнівецька селищна рада не вказала в оголошенні інформацію про дату проведення конкурсу.

Такі дії селищної ради можуть призвести до позбавлення потенційних учасників конкурсу можливості брати у ньому участь та тим самим до обмеження конкуренції.

У відповідності до статті 42 Конституції України держава забезпечує захист конкуренції у підприємницькій діяльності. Не допускаються зловживання монопольним становищем 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.

Дії Вишнівецької селищної ради, які полягають у не встановленні дати та часу проведення конкурсу з визначення виконавця послуг із вивезення твердих побутових відходів, містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого 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.

Враховуючи вищевикладене, на підставі статей 7, 12, 14 Закону України «Про Анти-монопольний комітет України» (зі змінами і доповненнями), статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктів 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), адміністративна колегія територіального відділення

РЕКОМЕНДУЄ:

Вишнівецькій селищній раді (місцезнаходження: вул. Грушевського, 6, смт. Вишнівець Збарзького району Тернопільської області, 47313, ідентифікаційний код 04396420) вжити заходів щодо припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, шляхом:

- скасування абзацу 10 пункту 6 конкурсної документації на надання послуг з вивезення побутових відходів;
- проведення конкурсу на надання послуг з вивезення твердих побутових відходів на території смт. Вишнівець у відповідності до вимог нормативно-правових актів.

Відповідно до частини другої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду органами чи особами, яким вони надані.

Про результати розгляду рекомендацій адміністративної колегії необхідно повідомити Тернопільське обласне територіального відділення **в термін до 25 грудня 2017 року.**

За умови виконання положень рекомендацій провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції розпочато не буде.

Члени Колегії:

Н.Є. Черномаз, в.о. голови територіального відділення

А.Г. Левченко, заступник начальника відділу

Г.С. Бібік, завідувач юридичного сектору