



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

Р І Ш Е Н Н Я

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІННИЦЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

18 жовтня 2016 року

№ 58-рш

Справа № 04-10/97-15

м. Вінниця

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Адміністративна колегія Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 04-10/97-15 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції Агрономічною сільською радою (надалі – сільська рада) (23227, Вінницька область, Вінницький район, с. Агрономічне, вул. Мічуріна, 12. Ідентифікаційний код юридичної особи - 04525998) та подання відділу досліджень і розслідувань від 04.10.2016 № 03-268,

ВСТАНОВИЛА:

Згідно з розпорядженням адміністративної колегії Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 30.11.2015 року № 101-рк розпочато розгляд справи № 04-10/97-15 проти Агрономічної сільської ради за ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 7 статті 50, статтею 17 Закону України “Про захист економічної конкуренції” у вигляді бездіяльності органу місцевого самоврядування щодо не визначення товариства з обмеженою відповідальністю «ЖЕК «Агрономічне» (надалі – ТОВ «ЖЕК «Агрономічне», Підприємство) виконавцем послуг зі збирання, вивезення (перевезення) твердих побутових відходів (надалі-ТПВ), що полягають у створенні ТОВ «ЖЕК «Агрономічне» умов для вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

За результатами розгляду справи встановлено наступне.

Територіальним відділенням отримано інформацію та матеріали від Агрономічної сільської ради та ТОВ «ЖЕК «Агрономічне», яке надає послуги з вивезення ТПВ в територіальних межах с. Агрономічне.

Відповідно до частини першої 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.

У відповідності до статті 11 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» виконавчими органами сільських рад є їх виконавчі комітети.

На території с. Агрономічне повноваження органу місцевого самоврядування здійснюється Агрономічною сільською радою та її виконавчим комітетом.

Агрономічна сільська рада є юридичною особою. Місцезнаходження юридичної особи: 23227, Вінницька область, Вінницький район, с. Агрономічне, вул. Мічуріна, 12. Ідентифікаційний код юридичної особи - 04525998.

Відповідно до частини 1 статті 5 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», Агрономічна сільська рада є органом місцевого самоврядування і до неї можливе застосування положень Закону України «Про захист економічної конкуренції».

ТОВ «ЖЕК «Агрономічне» є юридичною особою. Дата державної реєстрації – 20.03.2014 року (згідно витягу з ЄДРЮО та ФОП Серія АД № 634131). Місцезнаходження юридичної особи: 23227, Вінницька область, Вінницький район, с. Агрономічне, вул. Мічуріна, 12. Ідентифікаційний код юридичної особи - 39143567.

Підприємство діє на підставі статуту, зареєстрованого державним реєстратором Реєстраційної служби Вінницького районного управління юстиції Вінницької області 20.03.2014.

Відповідно до Статуту, предметом діяльності Підприємства, зокрема, є:

- прибирання виробничих та житлових приміщень, устаткування та транспортних засобів;
- надання комунальних послуг;
- санітарні послуги, прибирання сміття та знищення відходів;
- прибирання сміття, боротьба із забрудненням та подібні види діяльності.

Підприємство здійснює діяльність на ринку надання послуг у сфері поводження з твердими побутовими відходами та є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Територіальним відділенням з'ясовано, що ТОВ «ЖЕК «Агрономічне» протягом 2015 року надавало послуги з вивезення ТПВ як для мешканців багатоквартирних будинків, бюджетним організаціям, так і для мешканців приватного сектору та інших організацій, ФОП.

Рішенням 33 сесії 6 скликання від 26 вересня 2014 року «Про розірвання договору з ПП «ВКП «ВінЦент» та заключення договору з ТОВ «Житлово-експлуатаційна контора «Агрономічне» (надалі – Рішення – 1) про обслуговування багатоквартирних житлових будинків, ведення паспортної роботи, надання довідок та сплату за вивезення твердих побутових відходів» ТОВ «ЖЕК «Агрономічне» передано вивезення твердих побутових відходів у с. Агрономічне. У рішенні 33 сесії 6 скликання від 26 вересня 2014 року «Про визначення ТОВ «ЖЕК «Агрономічне» виконавцем житлово-комунальних послуг з управління групою будинків, які перебувають на балансі Агрономічної сільської ради, утримання та обслуговування будинків і споруд, які перебувають на балансі Агрономічної сільської ради, ремонту приміщень, будинків і споруд на території Агрономічної сільської ради, збирання та вивезення побутових відходів на території Агрономічної сільської ради (надалі – Рішення-2), копію якого Агрономічна сільська рада надала листом від 12.10.2015 року, не визначено виконавцем послуг з вивезення твердих побутових відходів у територіальних межах с. Агрономічне ТОВ «ЖЕК «Агрономічне».

Тобто, докази стосовно визначення ТОВ «ЖЕК «Агрономічне» виконавцем послуги зі збирання та вивезення (перевезення) ТПВ в територіальних межах с. Агрономічне, відсутні.

Листом від 17.09.2015 року № 115 ТОВ «ЖЕК «Агрономічне» повідомило територіальне відділення, що є виконавцем послуги з вивезення ТПВ на території Агрономічної сільської ради, Підприємство визначене переможцем конкурсу з визначення виконавця житлово-комунальних послуг. Про результати проведення конкурсу було

повідомлено в газеті «Подільська Зоря» № 35 від 28.08.2014 року, Підприємство розпочало надання послуг зі збирання та вивезення (перевезення) ТПВ з 01.10.2014 року. Інших виконавців послуги зі збирання та вивезення (перевезення) ТПВ на території Агрономічної сільської ради немає. Рішенням виконавчого комітету Агрономічної сільської ради від 24.04.2015 року № 33 ТОВ «ЖЕК «Агрономічне» затверджені діючі тарифи на послуги зі збирання та вивезення (перевезення) ТПВ.

Дослідженням, проведеним територіальним відділенням відповідно до Методики визначення монопольного (домінуючого) становища суб'єктів господарювання на ринку, затвердженої розпорядженням Антимонопольного комітету України від 5 березня 2002 року № 49-р та зареєстрованої в Міністерстві юстиції України від 1 квітня 2002 року за № 317/6605 (надалі – Методика), встановлено, що ТОВ «ЖЕК «Агрономічне» з жовтня 2014 року по серпень 2016 року займало монопольне становище на ринку послуг зі збирання та вивезення (перевезення) ТПВ у територіальних межах с. Агрономічне з часткою 100 %.

Відповідно до Закону України «Про житлово-комунальні послуги» послуги зі збирання, вивезення (перевезення) твердих побутових відходів мають надаватися саме виконавцем послуг, а не суб'єктом господарювання, якому передали функції з вивезення твердих побутових відходів, що виконувались попереднім суб'єктом господарювання.

Бездіяльністю Агрономічної сільської ради були створені умови, за яких ТОВ «ЖЕК «Агрономічне», яке фактично надавало ці послуги, але юридично не було визначене виконавцем, мало змогу відмовити споживачам в укладенні договору та наданні послуг, уникнути відповідальності за невиконання зобов'язань, які покладені на виконавців чинним законодавством, що могло призвести до ущемлення інтересів споживачів.

Зокрема, споживач має право на зменшення розміру плати за надані послуги в разі їх ненадання або надання не в повному обсязі, зниження їх якості (стаття 20 Закону України «Про житлово-комунальні послуги»). Саме виконавець зобов'язаний проводити відповідні перерахунки (стаття 21 Закону України «Про житлово-комунальні послуги»).

На розпорядження про початок розгляду справи від 30.11.2015 року № 101-рк Агрономічна сільська рада надала пояснення та заперечення по суті даної справи, які полягають у наступному.

На території Агрономічної сільської ради інших виконавців послуги зі збирання та вивезення ТПВ, окрім ТОВ «ЖЕК «Агрономічне» немає.

Рішенням 33 сесії 6 скликання від 26.09.2014 року «Про розірвання договору з ПП «ВКП «Вінцент» та заключення договору з ТОВ «Житлово-експлуатаційна контора «Агрономічне» про обслуговування багатоквартирних житлових будинків, ведення паспортної роботи, надання довідок та сплату за вивезення ТПВ» ТОВ «ЖЕК «Агрономічне» передано функції по вивезенню ТПВ з території с. Агрономічне.

Тобто виконавцем послуги по збиранню та вивезенню ТПВ на території Агрономічної сільської ради визначено ТОВ «ЖЕК «Агрономічне».

Умов для відмови споживачам в наданні послуг вищевказаним суб'єктом Агрономічною сільською радою не створювалось.

Агрономічна сільська рада не визнає обвинувачення в порушенні п.7 ст. 50 та ст. 17 Закону України «Про захист економічної конкуренції», так як діє виключно в інтересах громадян, що проживають на її території.

Зауваження та заперечення Агрономічної сільської ради спростовуються наступним.

У п.5 Рішення – 1 зазначено про передачу вивезення ТПВ з с. Агрономічне, Вінницького району.

У п.2 Рішення – 2 ТОВ «ЖЕК «Агрономічне» визначено виробником та виконавцем житлово-комунальних послуг з утримання та обслуговування будинків і споруд, які перебувають на балансі Агрономічної сільської ради. У вказаному пункті Рішення-2 не зазначено про обслуговування та надання послуг для власників приватних будинків, організацій та підприємств (фізичних осіб – підприємців) с. Агрономічне. Окрім того, ТОВ «ЖЕК «Агрономічне» та Агрономічна сільська рада в листах від 12.10.2015 року № 124 та від 12.10.2015 року б/н відповідно повідомили, що послуга з вивезення твердих побутових відходів визначена як окрема комунальна послуга, і не входить до складу послуги з утримання будинків і споруд та прибудинкових територій.

Агрономічна сільська рада на вимогу територіального відділення надати матеріали проведеного конкурсу на надання житлово-комунальних послуг, зокрема на надання послуг з вивезення ТПВ листом від 01.02.2016 року № 60 надала конкурсні пропозиції ТОВ «ЖЕК «Агрономічне» і ФОП Могилевич О.П. та протокол засідання конкурсної комісії на визначення виконавця житлово-комунальних послуг. За результатами проведеного конкурсу укладено договір на обслуговування багатоквартирних житлових будинків від 01.10.2014 між Агрономічною сільською радою та ТОВ «ЖЕК «Агрономічне». Про результати проведеного конкурсу було повідомлено в газеті «Подільська Зоря» № 35 від 28.08.2014 року.

Порядок визначення виконавця житлово-комунальних послуг (надалі – Порядок), затверджений наказом Державного комітету України з питань житлово-комунального господарства від 25.04.2005 № 60, розроблений відповідно до Закону України «Про житлово-комунальні послуги». Відповідно до вищезазначеного Порядку органами місцевого самоврядування, власниками житлових будинків визначаються виконавці таких житлово-комунальних послуг:

- з управління будинком, спорудою або групою будинків;
- з утримання будинків, споруд та прибудинкових територій;
- з ремонту приміщень, будинків, споруд.

Порядок проведення конкурсу з надання житлово-комунальних послуг, затверджений постановою Кабінету Міністрів України від 21.07.2005 № 631, визначає процедуру підготовки та проведення конкурсу з надання житлово-комунальних послуг, **крім газо- та електропостачання, послуг з вивезення побутових відходів**, у житлових будинках державної та комунальної власності .

Виконавця послуги з вивезення ТПВ для всіх категорій споживачів на конкурсних засадах визначає орган місцевого самоврядування на підставі Порядку проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів, затвердженого Постановою Кабінету Міністрів України від 16.11.2011 № 1173 «Питання надання послуг з вивезення побутових відходів».

Так, у протоколі засідання конкурсної комісії на визначення виконавця житлово-комунальних послуг, з управління групою будинків та споруд, утримання будинків та споруд, ремонт приміщень, будинків і споруд, збирання та вивіз твердих побутових відходів зазначено, що ТОВ «ЖЕК «Агрономічне» визначене переможцем у вищезазначеному конкурсі. ТОВ «ЖЕК «Агрономічне» надає послуги зі збирання та вивезення (перевезення) ТПВ в територіальних межах с. Агрономічне не тільки для мешканців багатоквартирних будинків, а й для мешканців приватного сектору, фізичних осіб-підприємців та інших організацій, однак рішенням органу місцевого самоврядування (Агрономічної сільської ради) виконавцем послуги зі збирання, вивезення (перевезення) ТПВ Підприємство визначенене не було.

Варто зазначити, що відповідно до частини другої статті 35-1 Закону України «Про відходи» власники або наймачі, користувачі, у тому числі орендарі, джерел утворення побутових відходів, земельних ділянок укладають договори з юридичною особою, яка визначена виконавцем послуги зі збирання, вивезення (перевезення) побутових відходів, а не з суб'єктом господарювання, якому передано вивезення ТПВ з с. Агрономічне.

Відповідно до абзацу другого пункту 3 Правил надання послуг з вивезення побутових відходів», затверджених постановою Кабінету Міністрів України від 10.12.2008 № 1070 (надалі – Правила), договір про надання послуг укладається відповідно до типового договору.

Згідно з додатком 1 до Правил договір має містити, зокрема назву та вихідні дані рішення (акта) про визначення виконавця послуг з вивезення ТПВ.

Подання про попередні висновки від 04.10.2016 № 03-268 у справі № 04-10/97-15 направлено Агрономічній сільській раді з листом від 06.10.2016 № 03-10/1291.

Агрономічна сільська рада на подання про попередні висновки у справі № 04-10/97-15 не надала зауважень, пояснень та заперечень стосовно викладених в поданні обставин справи.

Також, територіальним відділенням не отримано інформації стосовно прийняття рішення, яким визначено виконавця послуг зі збирання, вивезення (перевезення) ТПВ у територіальних межах с. Агрономічне з дотриманням вимог чинного законодавства.

Тобто, станом на 18.10.2016 року порушення з боку Агрономічної сільської ради не припинено.

Таким чином, матеріалами справи доведено, що бездіяльність Агрономічної сільської ради щодо невизначення Підприємства виконавцем послуг зі збирання, вивезення (перевезення) твердих побутових відходів в територіальних межах с. Агрономічне для всіх категорій споживачів відповідно до вимог чинного законодавства є порушенням, передбаченим пунктом 7 статті 50 та статтею 17 Закону України «Про захист економічної конкуренції» – створення умов для вчинення суб'єктом господарювання (ТОВ «ЖЕК «Агрономічне») порушень законодавства про захист економічної конкуренції.

Виходячи з викладеного, керуючись статтями 12, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції України», пунктами 8, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.12.2001 № 32- р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482, зі змінами, пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (зі змінами в редакції розпорядження від 29.06.1998 № 169-р), адміністративна колегія Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України :

ВИРІШИЛА:

1. Визнати бездіяльність Агрономічної сільської ради (23227, Вінницька область, Вінницький район, с. Агрономічне, вул. Мічуріна, 12. Ідентифікаційний код юридичної особи – 04525998) щодо невизначення Підприємства виконавцем послуги зі збирання, вивезення (перевезення) твердих побутових відходів в територіальних межах с. Агрономічне порушенням, передбаченим пунктом 7 статті 50 та статтею 17 Закону України «Про захист економічної конкуренції» – створення умов для вчинення суб'єктом господарювання (ТОВ «ЖЕК «Агрономічне») порушень законодавства про захист економічної конкуренції.

2. Зобов'язати Агрономічну сільську раду у двомісячний строк після дня отримання копії цього рішення припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене у пункті 1 рішення, шляхом прийняття рішення, яким буде визначено виконавця послуг зі збирання, вивезення (перевезення) ТПВ у територіальних межах с. Агрономічне з дотриманням вимог чинного законодавства, про що повідомити Вінницьке обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України з наданням належним чином засвідчених копій підтверджуючих документів.

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

Голова адміністративної колегії

О.В. Вихованець

Члени колегії

В.В. Одобецька

Н.В. Соловей

С.В. Сельська

Секретар

О.М. Ткачук

ПІДГОТУВАЛА:

Головний експерт ВДР

_____ В.Є. Петрук

“_18_”_жовтня_ 2016 р.