



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ОДЕСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

м.Одеса

21.11.2018

№ 17-р/к

Справа № 06-02/2017

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 06-02/2017 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (далі – Справа)

ВСТАНОВЛЕНО:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

Вчинення виконавчим комітетом Крижанівської сільської ради Лиманського району Одеської області (вул. Ветеранів, 5, с. Крижанівка, Лиманський район, Одеська обл., 67562, код ЄДРПОУ 05384560) дій, що є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим ст. 17 Закону України «Про захист економічної конкуренції», що полягає у створенні умов для вчинення порушень ТОВ «Комінтернівське КГ» законодавства про захист економічної конкуренції.

2. ВІДПОВІДАЧ

Відповідачем у справі є виконавчий комітет Крижанівської сільської ради Лиманського району Одеської області (вул. Ветеранів, 5, с. Крижанівка, Лиманський район, Одеська обл., 67562, код ЄДРПОУ 05384560).

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

Одеським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі –Відділення) за результатами розгляду заяви ТОВ «Комінтернівське КГ» було проведено дослідження щодо наявності/відсутності ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку виконавчого комітету Крижанівської сільської ради Лиманського району Одеської області у вигляді відмови ТОВ «Комінтернівське КГ» у затвердженні тарифів на послуги з централізованого постачання холодної води та водовідведення.

Відділенням була отримана відповідна інформація від виконавчого комітету Крижанівської сільської ради Лиманського району Одеської області, ТОВ «Комінтернівське КГ», Департаменту екології та природних ресурсів Одеської обласної державної адміністрації, Департаменту розвитку інфраструктури та житлово-комунального господарства Одеської обласної державної адміністрації, ТОВ «Інфокс» в особі філії «Інфоксводоканал», ОК «Житлово-будівельний кооператив «Південна будівельна компанія», Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України (Мінрегіон) та копії документів.

За результатами аналізу отриманої інформації та документів, Одеським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України 28.07.2016 року листом

№ 01-05/2029 були надані виконавчому комітету Крижанівської сільської ради Лиманського району Одеської області рекомендації № 62-рк/к про припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Виконавчий комітет Крижанівської сільської ради Лиманського району Одеської області 05.12.2016 року листом вх. № 05-02/2833 повідомив, що рекомендації Адміністративної колегії Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України № 62рк/к від 28.07.2016р були розглянуті на засіданні виконавчого комітету Крижанівської сільської ради 20.09.2016 року. Відповідно до Рішення № 378 від 20.09.2016 «...Розглянувши Рекомендації Адміністративної колегії Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України № 62рк/к від 28.07.2016р, враховуючи те, що ТОВ «Комінтернівське комунальне господарство» не відповідає вимогам ст. 16 та ч. 5 ст. 17 Закону України «Про питну воду та питне водопостачання», ст. 4 ч. 2 ст. 21 Закону України «Про житлово-комунальні послуги», повторно розглянувши заяву ТОВ «Комінтернівське комунальне господарство» про затвердження тарифів на послуги з централізованого водопостачання та водовідведення вих. № 08/07-16 від 08.07.2016 (вх. № 662 від 11.07.2016), керуючись ст. 59 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», виконавчий комітет Крижанівської сільської ради вирішив: відмовити ТОВ «Комінтернівське комунальне господарство» у затвердженні тарифів на послуги з централізованого водопостачання та водовідведення...».

На підставі вищенаведеного, розпорядженням адміністративної колегії Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 20.04.2017р. № 06-рп/к розпочато розгляд справи № 06-02/2017 за ознаками вчинення виконавчим комітетом Крижанівської сільської ради Лиманського району Одеської області порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого ст. 17 Закону України «Про захист економічної конкуренції», що полягає у створенні умов для вчинення порушень ТОВ «Комінтернівське КГ» законодавства про захист економічної конкуренції.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, товариство з обмеженою відповідальністю «Комінтернівське комунальне господарство» (далі – ТОВ «Комінтернівське КГ»): 67562, Одеська обл., Комінтернівський район, село Крижанівка, вулиця Вишнева, 2, напівпідвал № 43, код ЄДРПОУ 36970367.

ТОВ «Комінтернівське КГ» діє на підставі Статуту, затвердженого та викладеного у новій редакції загальними зборами учасників товариства від 07 липня 2014 року згідно Протоколу № 07/07-14.

Видами діяльності ТОВ «Комінтернівське КГ» за КВЕД є:

- Код КВЕД 81.10 Комплексне обслуговування об'єктів;
- Код КВЕД 68.20 Надання в оренду й експлуатацію власного чи орендованого нерухомого майна;
- Код КВЕД 35.14 Торгівля електроенергією;
- Код КВЕД 36.00 Забір, очищення та постачання води (основний);
- Код КВЕД 37.00 Каналізація, відведення й очищення стічних вод.

ТОВ «Комінтернівське КГ» визначено виконавцем послуг з централізованого постачання холодної води та централізованого водовідведення на підставі Закону України «Про житлово-комунальні послуги». Відповідно до п. 5 ст. 19 зазначеного Закону, виконавцем послуг з централізованого постачання холодної води та послуг з водовідведення (з використанням внутрішньобудинкових систем) для об'єктів усіх форм власності є суб'єкт господарювання, що провадить господарську діяльність з централізованого водопостачання та водовідведення.

Відповідно до Порядку визначення виконавця житлово-комунальних послуг у житловому фонді, затвердженим наказом Держжитлокомунгоспу України від 25.04.2005р. № 60 (далі – Порядок), виконавець житлово-комунальних послуг визначається органами

місцевого самоврядування, крім випадків коли власник (власники) житлових будинків бажає (бажають) визначити виконавця житлово-комунальних послуг самостійно.

Відповідно до п.1.3. Порядку виконавцем послуг з централізованого постачання холодної води та послуг з водовідведення (з використанням внутрішньобудинкових систем) для об'єктів усіх форм власності є суб'єкт господарювання, що провадить господарську діяльність з централізованого водопостачання та водовідведення.

Відповідно до Цивільного кодексу України, будинок, споруджений або придбаний житлово-будівельним (житловим) кооперативом, є його власністю.

Отже, ОК «ЖБК «ПІВДЕННА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ», як власником житлового будинку, було визначено виконавця послуг з централізованого водопостачання та водовідведення ТОВ «Комінтернівське КГ» відповідно до протоколу Загальних зборів ОК «ЖБК «ПІВДЕННА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» № 03/02/14 від 03.02.2014р.

Відповідно до зазначеного Протоколу, ТОВ «Комінтернівське КГ» було визначено виконавцем послуг з централізованого водопостачання та водовідведення для багатопверхових житлових будинків по вул. Вишнева, 2 та вул. Вишнева, 3 в с. Крижанівка Комінтернівського району Одеської області.

Відповідно до Протоколу Загальних зборів ОК «ЖБК «ПІВДЕННА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» № 22-07/14 від 22 липня 2014р., ТОВ «Комінтернівське КГ» було визначено виконавцем послуг з централізованого водопостачання та водовідведення в житлових будинках № 1, 4 – вул. Міланська, 22 в с. Крижанівка Комінтернівського району Одеської області.

ТОВ «Комінтернівське КГ» провадить свою діяльність на підставі:

- Дозволу на спецводокористування;
- Ліцензії на господарську діяльність з централізованого водопостачання та водовідведення;
- Договору дарування земельної ділянки від 13.06.2013р.;
- Погодження проекту на розміщення водопровідних мереж.

Згідно інформації (вх. № 08-01/1911 від 26.07.2016р.), **ТОВ «Інфокс» в особі філії «Інфоксводоканал» не є виконавцем послуг з централізованого постачання холодної води та централізованого водовідведення будинків, які розташовані в с. Крижанівка за адресою: вул. Вишнева, 1; вул. Вишнева, 2; вул. Вишнева, 3; вул. Міланська, 22.** Між ТОВ «Інфокс» в особі філії «Інфоксводоканал» та ТОВ «Комінтернівське КГ» укладено договір від 19.07.2012 року № 10/3 на послуги водовідведення (для юридичних осіб).

17 квітня 2013 року ТОВ «Комінтернівське КГ» звернулося до виконавчого комітету Крижанівської сільської ради з заявою вих. № 16/04 від 16.04.2013р. та необхідним пакетом документів про встановлення тарифів на послуги з централізованого постачання холодної води та водовідведення (Копія виписки з ЄДРЮОФОП серії АВ № 007355 від 07.03.2013р; Копія довідки з ЄДРПОУ АВ № 490534 ТОВ «Комінтернівське комунальне господарство»; копія статуту ТОВ «Комінтернівське комунальне господарство»; копія наказу № 1/02-13 про призначення Фізер Г.І. на посаду директора ТОВ «Комінтернівське комунальне господарство»; копія ліцензії з централізованого водопостачання та водовідведення ТОВ «Комінтернівське комунальне господарство» серії АВ № 542190; копія протоколу загальних зборів членів ОК «ЖБК «Південна будівельна компанія» на визначення виконавцем послуг з централізованого водопостачання та водовідведення; копія штатного розкладу ТОВ «Комінтернівське комунального господарство»; копія договору на послуги водовідведення від 19.07.2012 року; копія дозволу на спец водокористування від 17.01.2013 року; річний план ліцензованої діяльності з централізованого водопостачання та водовідведення; розрахунок повної планової собівартості та середньозваженого тарифу на послуги з централізованого водопостачання та водовідведення; копія висновку Департаменту розвитку та інфраструктури та житлово-комунального господарства Одеської обласної державної адміністрації від 07.03.2013 року за № 394-IV/644-08).

Листом № 02-15/791 від 18.06.2013 року було відмовлено ТОВ «Комінтернівське КГ» у затвердженні тарифів на послуги з централізованого постачання холодної води та водовідведення.

У зв'язку із вищенаведеним ТОВ «Комінтернівське КГ» звернулося до Комінтернівського районного суду Одеської області, яким були визнані дії виконавчого комітету Крижанівської сільської ради неправомірними та визнано бездіяльність ради протиправною та зобов'язано Крижанівську сільську раду Комінтернівського району Одеської області розглянути з дотриманням вимог закону заяву ТОВ «Комінтернівське КГ» (постанова від 06.03.2014 року).

Рішенням виконавчого комітету Крижанівської сільської ради № 372 від 10.12.2014 року ТОВ «Комінтернівське КГ» було відмовлено в затвердженні тарифів на послуги з централізованого постачання холодної води та водовідведення без обґрунтування підстав для відмови.

19 серпня 2014 року ТОВ «Комінтернівське КГ» **вдруге** звернулося до виконавчого комітету Крижанівської сільської ради з заявою вих. № 19/08-14 та пакетом документів про встановлення тарифів на послуги з централізованого постачання холодної води та водовідведення (Виписка з ЄДРЮОФОП серії АВ № 007355 від 07.03.2013р; статут ОК «ЖБК «Південна будівельна компанія»; протокол загальних зборів № 28/07-14 від 28.07.2014 року; економічне обґрунтування запланованих кількісних показників послуг; перелік та періодичність надання послуг; рішення від 30.12.2011 № 296).

Заяву ТОВ «Комінтернівське КГ» було залишено без розгляду.

Зазначені дії Крижанівської сільської ради вдруге були оскаржені ТОВ «Комінтернівське КГ» до суду. Постановою Комінтернівського районного суду Одеської області від 16.03.2015р. було визнано бездіяльність голови виконавчого комітету Крижанівської сільської ради Комінтернівського району Одеської області Крупиці Н.Г. щодо невинесення для розгляду на засіданні виконкому питання про встановлення тарифів на послуги з централізованого водопостачання та водовідведення ТОВ «Комінтернівське КГ» - протиправною та зобов'язано виконавчий комітет Крижанівської сільської ради Комінтернівського району Одеської області розглянути з дотриманням вимог закону заяву ТОВ «Комінтернівське КГ».

Рішенням виконавчого комітету Крижанівської сільської ради № 55 від 15.04.2015 року ТОВ «Комінтернівське КГ» було **вдруге** відмовлено в затвердженні тарифів на послуги з централізованого постачання холодної води та водовідведення і також без обґрунтування підстав для відмови.

Виконавчий комітет Крижанівської сільської ради Комінтернівського району Одеської області звернувся з апеляційною скаргою до Одеського апеляційного адміністративного суду. Ухвалою від 17.02.2016 року Одеського апеляційного адміністративного суду апеляційну скаргу виконавчого комітету Крижанівської сільської ради Комінтернівського району Одеської області залишено без задоволення, Постанову Комінтернівського районного суду Одеської області від 16.03.2015 року залишено без змін.

5. НОРМАТИВНО-ПРАВОВЕ РЕГУЛЮВАННЯ

Відповідно до ст. 28 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», до повноважень виконавчих органів сільських, селищних, міських рад належить встановлення в порядку і межах, визначених законодавством, тарифів на побутові, комунальні (крім тарифів на теплову енергію, централізоване водопостачання та водовідведення, перероблення та захоронення побутових відходів, послуги з централізованого опалення, послуги з централізованого постачання холодної води, послуги з централізованого постачання гарячої води, послуги з водовідведення (з використанням внутрішньобудинкових систем), які встановлюються національною комісією, що здійснює державне регулювання у сфері комунальних послуг), транспортні та інші послуги.

Основні засади організаційних, господарських відносин, що виникають у сфері надання та споживання житлово-комунальних послуг між виробниками, виконавцями і споживачами, а також їхні права та обов'язки визначає Закон України «Про житлово-комунальні послуги» (далі - Закон).

Статтею 7 Закону України «Про житлово-комунальні послуги» визначено, що до повноважень органів місцевого самоврядування у сфері житлово-комунальних послуг належить, в тому числі:

- встановлення цін/тарифів на житлово-комунальні послуги відповідно до закону;
- здійснення контролю за дотриманням законодавства у сфері житлово-комунальних послуг.

Також, статтею 9 Закону України «Про житлово-комунальні послуги» встановлено, що органи місцевого самоврядування здійснюють контроль за дотриманням стандартів, нормативів, норм, порядків і правил у сфері житлово-комунальних послуг, відповідно до встановлених законодавством повноважень.

Ст.30 Закону України «Про житлово – комунальні послуги» передбачає відповідності рівня цін/тарифів розміру економічно обґрунтованих витрат на їх виробництво.

Статтею 31 Закону України «Про житлово-комунальні послуги» визначено, що:

1. Порядок формування тарифів на кожний вид житлово-комунальних послуг визначає Кабінет Міністрів України.

2. Виконавці/виробники здійснюють розрахунки економічно обґрунтованих витрат на виробництво (надання) житлово-комунальних послуг і подають їх органам, уповноваженим здійснювати встановлення тарифів.

Органи місцевого самоврядування, у свою чергу, встановлюють тарифи на житлово-комунальні послуги в розмірі не нижче економічно обґрунтованих витрат на їх виробництво.

Пунктом 5 статті 32 Закону визначено, що у разі зміни цін/тарифів на житлово-комунальні послуги виконавець/виробник не менше ніж за 15 днів до введення їх у дію повідомляє про це споживачів з посиланням на рішення відповідних органів.

Таким чином, діючим законодавством визначені повноваження органів місцевого самоврядування щодо здійснення контролю за дотриманням виконавцями житлово-комунальних послуг порядку формування тарифів на ці послуги та затвердження органами місцевого самоврядування цих тарифів відповідно до закону.

Відповідно до Постанови КМУ від 1 червня 2011 р. № 869 «Про забезпечення єдиного підходу до формування тарифів на житлово-комунальні послуги» із змінами, для встановлення тарифів на послуги з централізованого постачання холодної води, водовідведення (з використанням внутрішньобудинкових систем) виконавець подає уповноваженим органам **заяву і розрахунки тарифів** на послуги на плановий період у паперовому та електронному вигляді за встановленою такими органами формою з відповідними підтвердними матеріалами і документами, що використовувалися під час їх проведення.

6. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА, ЯК АНТИКОНКУРЕНТНІ ДІЇ

Отже, діючим законодавством визначені повноваження органів місцевого самоврядування щодо здійснення контролю за дотриманням виконавцями житлово-комунальних послуг порядку формування тарифів на ці послуги та затвердження органами місцевого самоврядування цих тарифів відповідно до закону.

ТОВ «Комінтернівське КГ» відповідно до вищезазначеної Постанови КМУ від 1 червня 2011 р. № 869 неодноразово було подано до виконавчого комітету Крижанівської сільської ради заяви і розрахунки тарифів на централізоване водопостачання та водовідведення із відповідними підтвердними матеріалами та документами.

Таким чином, дії виконавчого комітету Крижанівської сільської ради Лиманського району Одеської області, у вигляді відмови у затвердженні тарифів на централізоване водопостачання та водовідведення для ТОВ «Комінтернівське КГ», що протирічить вимогам законодавства України, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого ст. 17 Закону України «Про захист економічної конкуренції», що полягає у створенні умов для вчинення порушень ТОВ «Комінтернівське КГ» законодавства про захист економічної конкуренції.

На підставі вищенаведеного Одеським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України 28.07.2016 року листом № 01-05/2029 були надані виконавчому комітету Крижанівської сільської ради Лиманського району Одеської області рекомендації № 62-рк/к про припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Виконавчий комітет Крижанівської сільської ради Лиманського району Одеської області 05.12.2016 року листом вх. № 05-02/2833 повідомив, що рекомендації Адміністративної колегії Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України № 62рк/к від 28.07.2016р були розглянуті на засіданні виконавчого комітету Крижанівської сільської ради 20.09.2016року. Відповідно до Рішення № 378 від 20.09.2016 «...Розглянувши Рекомендації Адміністративної колегії Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України № 62рк/к від 28.07.2016р , враховуючи те, що ТОВ «Комінтернівське комунальне господарство» не відповідає вимогам ст. 16 та ч. 5 ст. 17 Закону України «Про питну воду та питне водопостачання», ст. 4 ч. 2 ст.21 Закону України «Про житлово-комунальні послуги», повторно розглянувши заяву ТОВ «Комінтернівське комунальне господарство» про затвердження тарифів на послуги з централізованого водопостачання та водовідведення вих. № 08/07-16 від 08.07.2016 (вх. № 662 від 11.07.2016), керуючись ст. 59 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», виконавчий комітет Крижанівської сільської ради вирішив: відмовити ТОВ «Комінтернівське комунальне господарство» у затвердженні тарифів на послуги з централізованого водопостачання та водовідведення...».

Розпорядженням Адміністративної колегії Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 20.04.2017р. № 06-рп/к. була відкрита справа № 06-02/2017 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку виконавчого комітету Крижанівської сільської ради Лиманського району Одеської області (вул. Ветеранів, 5, с. Крижанівка, Лиманський район, Одеська обл., 67562, код ЄДРПОУ 05384560).

Згідно інформації (вх. № 05-01/948 від 10.05.2017), як заперечення на розпорядження № 06-рп/к від 20.04.2017р. Крижанівська сільська рада Лиманського району Одеської області додатково пояснює:

1. ТОВ «Комінтернівське КГ» не має дозволу на використання надрами (не відповідає вимогам ч. 3 ст. 16 ч. 5 ст. 17 Закону України «Про питну воду та питне водопостачання») та не має права використання підземних вод для питного водопостачання;

2. ТОВ «Комінтернівське КГ» не має технічного проекту на розміщення водопровідних мереж, споруд та устаткування, погодженого і затвердженого в установленому порядку (не відповідає вимогам ч. 6 ст. 16 Закону України «Про питну воду та питне водопостачання»);

3. Ліцензія № 976/А-2010 на послуги водопостачання та водовідведення отримання ТОВ «Комінтернівське комунальне господарство» по підробленим документам;

4. ТОВ «Комінтернівське КГ» не може використовувати земельну ділянку, на якій розташована артезіанська свердловина в промислових цілях:

5. Щодо виробника та виконавця послуг на території Крижанівської сільської ради. На сьогоднішній день централізоване водопостачання будинків на території Крижанівської сільської ради здійснює ТОВ «Інфокс» в особі філії «Інфоксводоканал», яке юридично та фактично здійснює функції виробника та виконавця послуг з централізованого водопостачання на всій території Крижанівської сільської ради...».

27.03.2018 року Адміністративна колегія Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийняла попередні висновки по справі № 06-02/2017 та листом за вих. № 02-03/588 від 28.03.2018 року останні були направлені на адресу виконавчого комітету Крижанівської сільської ради Лиманського району Одеської області.

Своїм листом за вих. № 02-13/574 від 10.05.2018 Крижанівська сільська рада надала повторні зауваження:

1. Щодо необхідності одержання дозволу на використання надрами у разі використання підземних вод для питного водопостачання;
2. Щодо відсутності технічного проекту на розміщення водопровідних мереж, споруд та устаткування, погодженого і затвердженого в установленому порядку;
3. Ліцензія № 976/А-2010 на послуги водопостачання та водовідведення отримання ТОВ «Комінтернівське комунальне господарство» по підробленим документам;
4. Використання ТОВ «Комінтернівське КГ» земельної ділянки для громадської забудови в промислових цілях порушує ст. 91 Земельного кодексу України;
5. Щодо виробника та виконавця послуг на території Крижанівської сільської ради. На сьогоднішній день централізоване водопостачання будинків на території Крижанівської сільської ради здійснює ТОВ «Інфокс» в особі філії «Інфоксводоканал», яке юридично та фактично здійснює функції виробника та виконавця послуг з централізованого водопостачання на всій території Крижанівської сільської ради...».

Зазначені зауваження повністю дублюють зауваження, які були надіслані листом Крижанівської сільської ради Лиманського району Одеської області (вх. № 05-01/948 від 10.05.2017), як заперечення на розпорядження № 06-рп/к від 20.04.2017р.

Отже, Крижанівська сільська рада вкотре не приймає до уваги аргументи Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України та не затверджує ТОВ «Комінтернівське комунальне господарство» тарифи на послуги з централізованого водопостачання та водовідведення, аргументує це однаковими запереченнями.

Зазначені заперечення не можуть бути прийняті з огляду на наступне:

1. Згідно отриманої інформації (вх. № 08-01/721 від 03.04.2017 року), «...ТОВ «Комінтернівське КГ» не отримувало дозвіл на користування надрами, а отримало Дозвіл на спецводокористування, оскільки відповідно до ст. 21 Закону України «Про надра», надра у користування для видобування підземних вод (крім мінеральних) і розробки родовищ торфу надаються без надання гірничного відводу на підставі спеціальних дозволів, крім випадків, передбачених ст. 23 Цього Кодексу, що видаються після попереднього погодження з Радою міністрів Автономної Республіки Крим, обласними, Київською та Севастопольською міськими державними адміністраціями, центральним органом виконавчої влади, що реалізує державну політику у сфері охорони праці, та центральним органом виконавчої влади, що реалізує державну політику у сфері санітарного та епідемічного благополуччя населення.

Ст. 23 вищезазначеного Закону визначає, що землевласники і землекористувачі в межах наданих їм земельних ділянок мають право без спеціальних дозволів та гірничого відводу видобувати корисні копалини місцевого значення і торф загальною глибиною розробки до двох метрів, а також підземні води (крім мінеральних) для всіх потреб, крім виробництва фасованої питної води, за умови, що обсяг видобування підземних вод із кожного з водозаборів не перевищує 300 кубічних метрів на добу.

Згідно паспорту артскважини № 147 в с. Крижанівка Комінтернівського (Лиманського) району Одеської області рекомендований дебіт 4,4 м³ год, тобто за добу складає 108 м³ (розділ VII паспорту).

Таким чином, ТОВ «Комінтернівське КГ» не отримувався дозвіл на використання надрами, оскільки в межах тієї діяльності, яку провадить Товариство (має намір) законодавством не передбачено отримання такого дозволу, а було отримано Дозвіл на спецводокористування від 17.01.2013 року.

Згідно інформації (вх. № 05-02/686 від 29.03.2017р.), «...За наявною інформацією Департаменту екології та природних ресурсів Одеської обласної державної адміністрації ТОВ «Комінтернівське комунальне господарство» (67443, Одеська обл., Комінтернівський р-н, с. Крижанівка, вул. Вишнева, 2, код ЄДРПОУ 36970367) був видан дозвіл на спецводокористування № УКР 3812-А/Оде від 08.02.2016року терміном дії до 27.01.2020 року.

Крім того, Антимонопольний комітет України звернувся за роз'ясненнями стосовно вищенаведеного питання до Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України із наданням відповідних документів ТОВ

«Комінтернівське КГ» (паспорту артскважини, дозволів тощо) (лист за вих. № 128-29/06-11587 від 07.09.2018р.).

Листом за № 7/9.1.2/10031-18 від 01.10.2018р. Міністерство регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства повідомило наступне:

«...Водні відносини в Україні регулюються Водним кодексом України, Законом України «Про питну воду, питне водопостачання та водовідведення», та іншими актами законодавства.

Водним кодексом передбачено, що забір води з водних об'єктів із застосуванням споруд або технічних пристроїв, використання води та скидання забруднюючих речовин у водні об'єкти, включаючи забір води та скидання забруднюючих речовин із зворотними водами із застосуванням каналів – це спеціальне водокористування.

Спеціальне водокористування здійснюється юридичними і фізичними особами, зокрема, для задоволення питних потреб населення, а також для господарсько-побутових потреб.

Відповідно до статті 59 Кодексу під час здійснення спеціального водокористування для задоволення питних і побутових потреб населення в порядку централізованого водопостачання підприємства, установи та організації, у віданні яких перебувають питні та господарсько-побутові водопроводи, здійснюють забір води безпосередньо з водних об'єктів відповідно до затверджених у встановленому порядку проектів водозабірних споруд, нормативів якості води і дозволів на спеціальне водокористування.

Також статтею 17 Закону України «Про питну воду, питне водопостачання та водовідведення (далі – Закон) встановлено, що підприємство питного водопостачання провадить свою діяльність відповідно до порядку спеціального водокористування, пов'язаного із застосуванням водопровідних мереж, споруд, технічних пристроїв для забору води безпосередньо водних об'єктів.

Водночас у разі використання підземних вод для питного водопостачання відповідне підприємство повинне одержати згідно з законом дозвіл на користування надрами.

Регулювання гірничих відносин з метою забезпечення раціонального, комплексного використання надр для задоволення потреб у мінеральній сировині та інших потреб суспільного виробництва, охорони надр, гарантування при користуванні надрами безпеки людей, майна та навколишнього природного середовища, а також охорона прав і законних інтересів підприємств, установ, організацій та громадян здійснюється відповідно до Кодексу України про надра.

Статтею 23 цього кодексу зазначено, що землевласники і землекористувачі в межах наданих їм земельних ділянок мають право без спеціальних дозволів та гірничого відводу видобувати корисні копалини місцевого значення і торф загальної глибиною розробки до двох метрів, а також підземні води (крім мінеральних для всіх потреб, крім виробництва фасованої питної води, за умови, що обсяг видобування підземних вод із кожного з водозаборів не перевищує 300 кубічних метрів на добу.

Зважаючи, що у паспорті на артсвердловину № 147 у с. Крижанівка Комінтернівського району Одеської області вказано максимальний дебіт 5 м³ на год. (120 м³ на добу), то відповідно до статті 23 Кодексу України про надра видобувати підземну воду користувачі мають право без спеціального дозволу на надра.

2. ТОВ «Комінтернівське КГ» має технічний проект на розміщення водопровідних мереж, споруд та устаткування, погоджений і затверджений в установленому порядку, копія якого була надана до Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України листом за вх. № 08-01/721 від 03.04.2017 року. Копія технічного проекту ТОВ «Комінтернівське КГ» також була надана листом Крижанівської сільської ради за вих. № 02-13/610 від 16.05.2016р. до Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.

3. Згідно листа Департаменту розвитку інфраструктури та житлово-комунального господарства Одеської обласної державної адміністрації (вх. № 05-02/729 від 03.04.2017 року), «...Розпорядженням Одеської обласної державної адміністрації від 08.10.2015

року № 649/А-2015 ТОВ «Комінтернівське КГ» переоформлено ліцензію на провадження господарської діяльності з централізованого водопостачання та водовідведення...».

4. Відповідно до листа Державної інспекції сільського господарства в Одеській області (вих. № 04.2-10/11/4158 від 05.09.2014 року) щодо надання роз'яснень з питання зміни цільового призначення земельної ділянки, якщо на неї збудовано артезіанську свердловину глибиною 107м, та отримано дозвіл на спецводокористування:

«...ТОВ «Комінтернівське КГ» використовує земельну ділянку загальною площею 0,244га за цільовим призначенням – для будівництва та обслуговування жилого будинку, господарських будівель і споруд (з огляду на наявні документи), яка розташована за адресою: Одеська область, Комінтернівський р-н, с. Крижанівка, провулок Руанський, 5, на підставі договору дарування земельної ділянки (Витяг з державного реєстру речових прав на нерухоме майно про реєстрацію права власності від 06.06.2013 року).

Вказана земельна ділянка відноситься до земель житлової та громадської забудови, до яких належать земельні ділянки в межах населених пунктів, які використовуються для розміщення житлової забудови, громадських будівель і споруд, інших об'єктів загального користування, що визначено ст. 38 Земельного кодексу України «Визначення земель житлової та громадської забудови».

Артезіанська свердловина є спорудою, розташування якої на землях житлової та громадської забудови не заборонено, крім того для її використання ТОВ «Комінтернівське КГ» отримало дозвіл на спецводокористування, тому, згідно п. 2 ст. 95 Земельного кодексу України «Права землекористувачів», землекористувач, якщо інше не передбачено законом або договором, має право споруджувати жилі будинки, виробничі та інші будівлі і споруди.

Крім того, ст. 39 Земельного Кодексу України «Використання земель житлової та громадської забудови» вказує на те, що використання земель житлової та громадської забудови здійснюється відповідно до генерального плану населеного пункту, іншої містобудівної документації, плану земельно-господарського устрою з дотриманням державних стандартів і норм, регіональних та місцевих правил забудови. Якщо ТОВ «Комінтернівське КГ» не порушені вимоги генерального плану населеного пункту, то п. а ст. 95 Земельного Кодексу України «Права землекористувачів» затверджує право землекористувача самотійно господарювати на землі.

На підставі вищевикладеного Державна інспекція сільського господарства в Одеській області вважає, що в даному випадку, змінювати цільове призначення земельної ділянки непотрібно...».

5. Згідно листа ТОВ «Інфокс» в особі філії «Інфоксводоканал» (вих. № 08-01/1911 від 26.07.2016 року), «...ТОВ «Інфокс» в особі філії «Інфоксводоканал» є частково виконавцем послуг з централізованого постачання холодної води та водовідведення в с. Крижанівка.

ТОВ «Інфокс» в особі філії «Інфоксводоканал» не є виконавцем послуг з централізованого постачання холодної води та водовідведення у будинки, які розташовані в селі Крижанівка за адресою: вул. Вишнева, 1; вул. Вишнева, 2; вул. Вишнева, 3; вул. Миланська, 22.

Між ТОВ «Інфокс» в особі філії «Інфоксводоканал» та ТОВ «Комінтернівське КГ» укладено договір від 19.07.2012 року № 10/3 на послуги водовідведення (для юридичних осіб)...».

Згідно зазначеного договору, ООО «Инфокс», именуемое в дальнейшем «Производитель», в лице и.о. начальника Службы по контролю за водопользованием Филиала «Инфоксводоканал» с одной стороны и ООО «Коминтерновское коммунальное хозяйство», именуемое в дальнейшем «Потребитель», с другой стороны, заключили договор (мова оригіналу), предметом якого є «...Производитель оказывает услуги по централизованному водоотведению (прием сточных вод холодного водоснабжения, ливневых, ненормативно-очищенных сточных вод от артезианских скважин и шахтных колодцев, сбрасываемых Потребителем в систему коммунальной канализации) в соответствии с дислокацией объектов (мова оригіналу).

Враховуючи вищенаведене, прийняте виконавчим комітетом Крижанівської сільської ради Рішення № 378 від 20.09.2016 про відмову у затвердженні ТОВ

«Комінтернівське комунальне господарство» тарифів на послуги з централізованого водопостачання та водовідведення на підставі зазначених у Рішенні статей не відповідає фактам, встановленим в ході розгляду справи.

Станом на теперішній час тарифи на централізоване водопостачання та водовідведення для ТОВ «Комінтернівське КГ» не були затверджені виконавчим комітетом Крижанівської сільської ради Лиманського району Одеської області, у зв'язку з чим ТОВ «Комінтернівське КГ» не надає послуги населенню та як наслідок, порушуються інтереси як споживачів (в частині відсутності конкуренції та вибору більш вигідних тарифів), так і виконавця житлово-комунальних послуг (так як виконавець послуг не може надавати послуги по незатвердженому тарифу відповідно до чинного законодавства).

Відповідно до Протоколу Загальних зборів ОК «ЖБК «ПІВДЕННА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ», ТОВ «Комінтернівське КГ» визначено виконавцем послуг з централізованого водопостачання та водовідведення для багатоповерхових житлових будинків по вул. Вишнева, 2 та вул. Вишнева, 3, житлових будинках № 1, 4 – вул. Міланська, 22 в с. Крижанівка Комінтернівського району Одеської області.

Відповідно до ст. 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», ТОВ «Комінтернівське КГ» є суб'єктом господарювання.

Дослідження ринку надання послуг централізованого водопостачання, на якому здійснює свою діяльність ТОВ «Комінтернівське КГ», проведено відповідно до Методики визначення монопольного (домінуючого) становища суб'єктів господарювання на ринку, затвердженої Розпорядженням Антимонопольного комітету України від 05.03.02р. № 49-р, зареєстрованої в Міністерстві юстиції України 01.04.02р. № 317/6605 (далі - Методика).

Статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та п.1.3 Методики визначено, що **товаром** є будь-який предмет господарського обороту, в т.ч. продукція, роботи, послуги, документи, що підтверджують зобов'язання та права; **товарним ринком** є сфера обороту товару (взаємозамінних товарів), на який протягом певного часу і в межах певної території є попит і пропозиція; **територіальними межами ринку** є територія зі сферою взаємовідносин купівлі-продажу товару, в межах якої за звичайних умов споживач може легко задовольнити свій попит на певний товар і яка може бути територією області, району, міста або їхніми частками; **часові межі ринку** – є час стабільності ринку, тобто період, протягом якого структура ринку, співвідношення попиту та пропозиції на ньому істотно не змінюються.

В даному випадку .

Товаром є послуги з централізованого водопостачання та водовідведення для мешканців багатоповерхових житлових будинків по вул. Вишнева, 2 та вул. Вишнева, 3, житлових будинках № 1, 4 – вул. Міланська, 22 в с. Крижанівка Комінтернівського району Одеської області;

Товарним ринком є ринок надання послуг з централізованого водопостачання та водовідведення для мешканців багатоповерхових житлових будинків по вул. Вишнева, 2 та вул. Вишнева, 3, житлових будинках № 1, 4 – вул. Міланська, 22 в с. Крижанівка Комінтернівського району Одеської області;

Територіальними межами ринку є територіальні межі водопровідних мереж, які використовує ТОВ «Комінтернівське КГ» для забезпечення питною водою мешканців багатоповерхових житлових будинків по вул. Вишнева, 2 та вул. Вишнева, 3, житлових будинках № 1, 4 – вул. Міланська, 22 в с. Крижанівка Комінтернівського району Одеської області;

Споживачами послуг централізованого водопостачання є мешканці багатоповерхових житлових будинків по вул. Вишнева, 2 та вул. Вишнева, 3, житлових будинках № 1, 4 – вул. Міланська, 22 в с. Крижанівка Комінтернівського району Одеської області, які отримують або мають намір отримувати комунальні послуги.

Мешканці багатоповерхових житлових будинків по вул. Вишнева, 2 та вул. Вишнева, 3, житлових будинках № 1, 4 – вул. Міланська, 22 в с. Крижанівка Комінтернівського району Одеської області не можуть отримати зазначені послуги від інших суб'єктів господарювання, оскільки, як зазначено вище, ТОВ «Комінтернівське КГ» визначено виконавцем послуг з централізованого водопостачання та водовідведення для багатоповерхових житлових будинків по вул. Вишнева, 2 та вул. Вишнева, 3, житлових

будинках № 1, 4 – вул. Міланська, 22 в с. Крижанівка Комінтернівського району Одеської області.

Часовими межами ринку є 2014-2017 рік.

На підставі вищенаведеного, відповідно до ч.2 ст.12 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та відповідно до п. 10.1.2 Методики, ТОВ «Комінтернівське КГ» у 2014-2017рр. має ознаки такого, що займало монопольне (домінуюче) становище на ринку надання послуг з централізованого водопостачання та водовідведення для мешканців багатоповерхових житлових будинків по вул. Вишнева, 2 та вул. Вишнева, 3, житлових будинках № 1, 4 – вул. Міланська, 22 в с. Крижанівка Лиманського району Одеської області з часткою 100%.

Діючим законодавством визначені обов'язки виконавців/виробників комунальних послуг, в т.ч. виробників послуг з централізованого водопостачання та водовідведення, щодо дотримання норм та діючих правил при формування тарифів на житлово-комунальні послуги.

Виходячи з вищенаведеного, Підприємство, яке є виробником (виконавцем) послуг з централізованого водопостачання та водовідведення, відповідно до вимог діючого законодавства, є відповідальним за формування тарифів на свої послуги.

Ст.30 Закону України «Про житлово – комунальні послуги» передбачає відповідності рівня цін/тарифів розміру економічно обґрунтованих витрат на їх виробництво.

Статтею 31 Закону України «Про житлово-комунальні послуги» визначено, що:

1. Порядок формування тарифів на кожний вид житлово-комунальних послуг визначає Кабінет Міністрів України.

2. Виконавці/виробники здійснюють розрахунки економічно обґрунтованих витрат на виробництво (надання) житлово-комунальних послуг і подають їх органам, уповноваженим здійснювати встановлення тарифів.

Органи місцевого самоврядування, у свою чергу, встановлюють тарифи на житлово-комунальні послуги в розмірі не нижче економічно обґрунтованих витрат на їх виробництво.

Виходячи з вищенаведеного, ТОВ «Комінтернівське КГ», що має ознаки такого, що займає монопольне становище (у разі надання послуг з централізованого водопостачання та водовідведення), у разі використання у своїй діяльності незатверджених тарифів, що протиречить діючому законодавству та може призвести до ущемлення інтересів споживачів (зокрема, у неможливості отримувати пільги та субсидії). Отже дії ТОВ «Комінтернівське КГ» у вигляді використання у своїй діяльності незатверджених тарифів можуть мати ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим п.2 ст. 50, ч. 1 ст. 13 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді зловживання монопольним (домінуючим) становищем шляхом вчинення дій, що можуть призвести до ущемлення інтересів споживачів, які були б неможливими за умов існування значної конкуренції на ринку з централізованого водопостачання та водовідведення.

Виходячи з матеріалів справи, можна зробити висновок, що дії ТОВ «Комінтернівське КГ» у вигляді звернення до виконавчого комітету Крижанівської сільської ради із заявами та необхідним пакетом документів про встановлення тарифів на послуги з централізованого постачання холодної води та водовідведення, направлені на усунення з боку ТОВ «Комінтернівське КГ» порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

У зв'язку із вищенаведеним, дії виконавчого комітету Крижанівської сільської ради Лиманського району Одеської області, у вигляді відмови у затвердженні тарифів на централізоване водопостачання та водовідведення для ТОВ «Комінтернівське КГ», що протирічить вимогам законодавства України, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого ст. 17 Закону України «Про захист економічної конкуренції», що полягає у створенні умов для вчинення порушень ТОВ «Комінтернівське КГ» законодавства про захист економічної конкуренції.

Враховуючи зазначене на підставі статей 7, 12, 14, 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», ст. 46, 48 Закону України «Про захист економічної

конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого Розпорядженням Антимонопольного комітету України від 21.02.01р. №32-Р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.01р. за № 291/5482, зі змінами та доповненнями, пунктом 5, 32, 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених Розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.94року № 5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.94р. за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), Адміністративна колегія Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА :

1. Визнати дії виконавчого комітету Крижанівської сільської ради Лиманського району Одеської області (вул. Ветеранів, 5, с. Крижанівка, Лиманський район, Одеська обл., 67562, код ЄДРПОУ 05384560), у вигляді відмови у затвердженні тарифів на централізоване водопостачання та водовідведення для ТОВ «Комінтернівське КГ», що протирічить вимогам законодавства України, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого ст. 17 Закону України «Про захист економічної конкуренції», що полягає у створенні умов для вчинення порушень ТОВ «Комінтернівське КГ» законодавства про захист економічної конкуренції.

2. Zobov'язати виконавчий комітет Крижанівської сільської ради Лиманського району Одеської області впродовж **трьох місяців** з дня отримання цього рішення припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в п. 1 резолютивної частини Рішення шляхом розгляду заяви ТОВ «Комінтернівське комунальне господарство» та затвердження тарифів на централізоване водопостачання та водовідведення для ТОВ «Комінтернівське КГ», відповідно до Постанови КМУ від 1 червня 2011 р. № 869 «Про забезпечення єдиного підходу до формування тарифів на житлово-комунальні послуги» та Закону України «Про житлово-комунальні послуги».

Згідно з частиною першою статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції», рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова колегії

Д.В. Корчак