



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ  
ХЕРСОНСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ  
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

28.03.2017

Херсон

№ 11-р/к  
Справа №3/2-17

Про порушення законодавства  
про захист економічної конкуренції

Адміністративна колегія Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи від 09.02.2017 № 3/2-17, про порушення Каховською міською радою законодавства про захист економічної конкуренції, та подання про попередні висновки Відділу досліджень і розслідувань від 16.03.2017 № 2-28/9

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням Адміністративної колегії Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 09.02.2017 № 3-рп/к розпочато розгляд справи № 3/2-17 за наявності в діях Каховської міської ради (код ЄДРПОУ 26433050) ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які призвели до усунення конкуренції на ринку.

За результатами аналізу зібраних в ході розгляду справи доказів встановлено таке.

Херсонським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) за результатами розгляду звернення Каховського відділу поліції Головного управління національної поліції в Херсонській області від 20.12.2016 № 18432/40/01-2016 (вх. №02-11/2 від 03.01.2017) щодо дій КП «Каховська керуюча компанія» та Каховської міської ради, встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 1 пункту а) першого абзацу статті 30 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», до власних (самоврядних) повноважень виконавчих органів сільських, селищних та міських рад належить, зокрема, й управління об'єктами житлово-комунального господарства, що перебувають у комунальній власності відповідних територіальних громад, забезпечення їх належного утримання та ефективної експлуатації, необхідного рівня та якості послуг населенню.

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 визначено Законом України «Про житлово-комунальні послуги» (надалі – Закон).

Житлово-комунальні послуги - результат господарської діяльності, спрямованої на забезпечення умов проживання та перебування осіб у жилих і нежилых приміщеннях, будинках і спорудах, комплексах будинків і споруд відповідно до нормативів, норм, стандартів, порядків і правил (стаття 1 Закону).

В свою чергу, визначення виконавця житлово-комунальних послуг, згідно з пунктом 4 частини першої статті 7 Закону, належить до повноважень органів місцевого самоврядування. Пунктом 9 частини першої статті 7 Закону визначено, що укладання

договорів з підприємствами різних форм власності на вироблення та/або виконання житлово-комунальних послуг також відносяться до повноважень органу місцевого самоврядування.

Приписами статті 27 Закону визначено, що укладання договорів на надання житлово-комунальних послуг, згідно з установленим переліком, для об'єктів державної або комунальної власності здійснюється за результатами конкурсу.

Порядок проведення конкурсу на надання житлово-комунальних послуг, який затверджено постановою Кабінету Міністрів України від 21.07.2005 № 631 (надалі – Порядок). У пункті 1 Порядку зазначено, що: «Цей Порядок визначає процедуру підготовки та проведення конкурсу з надання житлово-комунальних послуг, крім газо- та електропостачання, послуг з вивезення побутових відходів (далі - конкурс), у житлових будинках державної та комунальної власності (далі - житлові будинки).

Відповідно до пункту 30 Порядку, переможцем конкурсу визначається його учасник, що відповідає кваліфікаційним вимогам, може забезпечити надання послуг відповідної якості і конкурсна пропозиція якого визнана найкращою за результатами оцінки.

Пунктом 33 Порядку передбачено, що у випадку, коли у Конкурсі взяв участь тільки один учасник і його пропозиція не була відхилена, з ним укладається договір на надання послуг на строк, що не перевищує 12 місяців.

Відповідно до п. 1.5. Порядку визначення виконавця житлово-комунальних послуг, затвердженого наказом Держжитлокомунгоспу України від 25.04.2005 № 60 та зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 19.05.2005 за № 541/10821 (надалі - Порядок № 60), виконавцем житлово-комунальних послуг може бути суб'єкт господарювання, предметом діяльності якого є надання відповідних житлово-комунальних послуг та який може забезпечити виконання обов'язків, визначених у частині другій статті 21 Закону України «Про житлово-комунальні послуги». При цьому, будь-яких інших обмежень щодо участі у такому конкурсі вказаний Порядок не містить, а, отже, Конкурс є відкритим для всіх претендентів.

Відповідно до пункту 2.1 Порядку №60, виконавцем послуг з управління будинком, спорудою або групою будинків може бути визначений суб'єкт господарювання, з яким досягнуто згоди про надання таких послуг та який відповідає вимогам пункту 1.3 Порядку №60.

Згідно із пунктом 2.2. Порядку №60, з виконавцем послуг з управління будинком, спорудою або групою будинків укладається договір на надання послуг з управління будинком, спорудою або групою будинків згідно з вимогами Закону України «Про житлово-комунальні послуги».

Дослідженням встановлено, що Каховською міською радою рішенням від 27.10.2011 № 311/18 створено Комунальне підприємство Каховської міської ради «Каховська керуюча компанія» (надалі – КП «Каховська керуюча компанія»). Відповідно до Статуту КП «Каховська керуюча компанія, затвердженого рішенням Каховської міської ради від 27.10.2011 № 311/18, метою діяльності підприємства є вирішення загальноміських завдань в галузі житлово-комунального господарства, задоволення потреб населення міста в роботах, житлово-комунальних та інших послугах, пов'язаних з управлінням житловим та нежитловим фондам, які перебувають у комунальній власності міста.

Рішенням виконавчого комітету Каховської міської ради від 27.12.2011 № 480 «Про внесення змін до рішення виконавчого комітету Каховської міської ради від 14.02.2006 № 59 «Про порядок визначення виконавця житлово-комунальних послуг у житловому фонді міста Каховка», КП «Каховська керуюча компанія» з 10.01.2012 визначено виконавцем послуг з утримання будинків і споруд та прибудинкових територій, згідно з дислокацією будинків, визначеною Каховською міською радою.

На підставі зазначених рішень КП «Каховська керуюча компанія» по теперішній час здійснює діяльність із надання послуг з утримання будинків, споруд та прибудинкових територій в межах дислокації, визначеної Каховською міською радою.

Проте, орган місцевого самоврядування визначив КП «Каховська керуюча компанія» без проведення конкурсу на надання житлово-комунальних послуг, також з КП «Каховська

керуюча компанія» не укладався договір на надання послуг з утримання будинків і споруд та прибудинкових територій, як це передбачено Пунктом 2.2 Порядку № 60.

Однак, враховуючи вимоги чинного законодавства України, орган місцевого самоврядування зобов'язаний визначити виконавця послуг з утримання будинків і споруд та прибудинкових територій на конкурсних засадах, а також укласти договір на надання цих послуг.

Визначення КП «Каховська керуюча компанія» виконавцем послуг із утримання будинків і споруд та прибудинкових, без проведення відповідного конкурсу та без укладання договору на надання цих послуг, надало переваги цьому підприємству порівняно з іншими суб'єктами господарювання, які мали намір здійснювати діяльність з надання зазначених послуг.

Як наслідок, це позбавило права певних осіб, які мали намір взяти участь у такому Конкурсі, змагатися за право здійснення відповідної господарської діяльності на ринку надання житлово-комунальних послуг, зокрема, послуг з утримання будинків і споруд та прибудинкових територій.

Суб'єкти господарювання, органи влади, органи місцевого самоврядування, органи адміністративно-господарського управління та контролю зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

Відповідно до частин першої статті 15 та пункту 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними діями органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю 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 влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю (колегіального органу чи посадової особи), які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.

Вчинення антиконкурентних дій органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

Антиконкурентні дії органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю є порушеннями законодавства про захист економічної конкуренції.

Таким чином, діяння Каховської міської ради у вигляді визначення КП «Каховська керуюча компанія» виконавцем послуг із утримання будинків і споруд та прибудинкових територій без проведення відповідного конкурсу та без укладання договору на надання цих послуг, що суперечить вимогам Закону України «Про житлово-комунальні послуги», Порядку проведення конкурсу на надання житлово-комунальних послуг, затвердженому постановою Кабінету Міністрів України від 21.07.2005 № 631, та Порядку визначення виконавця житлово-комунальних послуг, затвердженого наказом Держжитлокомунгоспу України від 25.04.2005 № 60 та зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 19.05.2005 № 541/10821, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50, частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які призвели до недопущення конкуренції.

Відповідачу у справі, відповідно до пункту 26 Правил розгляду справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 15-р, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України 29.06.1998 №169-р), направлено подання з попередніми висновками для надання своїх міркувань, заперечень, пояснень та клопотань у справі (супровідний лист Відділення від 16.03.2017 № 5-2/376).

На подання з попередніми висновками у справі Каховська міська рада листом від 27.03.2017 № 02-14/359-1765 надала заперечення на подання з попередніми висновками у справі, у якому зазначено, що пунктом 2 статті 27 Закону України «Про житлово-комунальні послуги» визначено, що перелік житлово-комунальних послуг, право на здійснення яких виборюється на конкурсних засадах, визначає орган місцевого самоврядування. Тобто прийняття рішення щодо визначення переліку житлово- комунальних послуг, право на здійснення яких виборюється на конкурсних засадах, віднесено до повноважень органів місцевого самоврядування.

Крім того, пунктом 1.8 Порядку визначення виконавця житлово-комунальних послуг, затвердженого наказом Держжитлокомунгоспу від 25.04.2005р. № 60 зазначено, що виконавці послуг, визначених у пункті 1.1 Порядку, визначаються за конкурсом відповідно до статей 27, 28 Закону України «Про житлово-комунальні послуги» в разі, якщо органом місцевого самоврядування житлово-комунальні послуги, визначені у пункті 1.1 Порядку, включено до переліку послуг, право на здійснення яких виборюється на конкурсних засадах.

В пункті 1.1. зазначеного Порядку визначений наступний перелік:

- з управління будинком, спорудою або групою будинків;
- з утримання будинків, споруд та прибудинкових територій;
- з ремонту приміщень, будинків, споруд, передбачених пунктом 4 частини першої статті 13 Закону України «Про житлово-комунальні послуги».

Тобто послуги з утримання будинків, споруд та прибудинкових територій також включені до пункту 1.1 Порядку.

Орган місцевого самоврядування визначив виконавцем послуг з утримання будинків та прибудинкових територій КП «Каховська керуюча компанія» і не приймав рішення про включення послуг з утримання будинків, споруд та прибудинкових територій до переліку послуг право на здійснення яких виборюється на конкурсних засадах. Тому виконавцем послуг з утримання будинків, споруд та прибудинкових територій, які перебувають у комунальній власності міста визначено КП «Каховська керуюча компанія» без проведення конкурсу.

Адміністративною колегією Відділення враховано надані Каховською міською радою заперечення щодо не проведення конкурсу при визначенні КП «Каховська керуюча компанія» виконавцем послуг з утримання будинків, споруд та прибудинкових територій, проте ці заперечення не спростовують факту вчинення Каховською міською радою порушення законодавства про захист економічної конкуренції в частині не укладання із КП «Каховська керуюча компанія» відповідного договору про надання послуг з утримання будинків споруд і прибудинкових територій, оскільки до визначення КП «Каховська керуюча компанія» виконавцем цих послуг зазначені послуги на тих самих об'єктах житлового фонду надавали КП «Житловик Светлово» та КП «Наш Дім», з якими також не було укладено відповідних договорів, що надало Каховській міській раді можливість визначити КП «Каховська керуюча компанія» виконавцем послуг з утримання будинків споруд та прибудинкових територій без проведення конкурсу.

На підставі викладеного, матеріалами справи в повній мірі доведено, що дії Каховської міської ради у ради у вигляді не укладання із КП «Каховська керуюча компанія» договору про надання послуг з утримання будинків споруд і прибудинкових територій після визначення його виконавцем цих послуг, що суперечить вимогам Закону України «Про житлово-комунальні послуги» та Порядку визначення виконавця житлово-комунальних послуг, затвердженого наказом Держжитлокомунгоспу України від 25.04.2005 № 60 та зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 19.05.2005 № 541/10821, є порушенням

законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50, частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які призвели до недопущення конкуренції.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 12 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 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 № 291/5482, та 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 № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р), (із змінами), адміністративна колегія Херсонського територіального відділення Антимонопольного комітету України,

### ВИРШИЛА

1. Визнати, що дії Каховської міської ради (код ЄДРПОУ – 04059970) у вигляді не укладання із КП «Каховська керуюча компанія» договору про надання послуг з утримання будинків споруд і прибудинкових територій після визначення його виконавцем цих послуг, що суперечить вимогам Закону України «Про житлово-комунальні послуги» та Порядку визначення виконавця житлово-комунальних послуг, затвердженого наказом Держжитлокомунгоспу України від 25.04.2005 № 60 та зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 19.05.2005 № 541/10821, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50, частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які призвели до недопущення конкуренції.

2. Зобов'язати Каховську міську раду (код ЄДРПОУ – 04059970) протягом двох місяців з дня отримання рішення припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції, шляхом укладання з КП «Каховська керуюча компанія» договору про надання послуг з утримання будинків споруд та прибудинкових територій.

Про виконання пункту 2 резолютивної частини цього рішення повідомити Відділення з наданням копій підтверджуючих документів.

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

Цей строк не може бути поновлено.

Голова територіального відділення -  
Голова колегії:

В.П. Василенко