



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХЕРСОНСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РЕКОМЕНДАЦІЇ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

Херсон

05 травня 2016 року

№2/69-рк/к

Херсонська міська рада
просп. Ушакова, 37
м. Херсон, 73000

Про вжиття заходів щодо усунення причин та умов вчинення дій, що мають ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції

Адміністративною колегією Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) за результатами розгляду звернення міського комунального підприємства «Херсонтеплоенерго» (далі - МКП «Херсонтеплоенерго») (код ЄДРПОУ 31653320) від 05.04.2016 №972-16 щодо можливих порушень законодавства в діях міського комунального підприємства «Виробниче управління водопровідно-каналізаційного господарства м. Херсона» (далі – МКП «ВУВКГ м. Херсона») у вигляді проведення процедури відкритих торгів із закупівлі послуг з обробляння та розподілення води трубопроводами (підкачування холодної води для забезпечення водою верхніх поверхів будинків у разі недостатнього тиску в мережі централізованого водопостачання) на обладнанні, єдиним балансоутримувачем якого є МКП «Херсонтеплоенерго», встановлено наступне.

Рішеннями Херсонської міської ради від 22.11.2013 №1180 та від 31.03.2015 №1764 «Про закріплення за міським комунальним підприємством (МКП) "Херсонтеплоенерго" на праві господарського відання об'єктів нерухомості» за МКП «Херсонтеплоенерго» закріплено на праві господарського відання об'єкти нерухомості, що належать до комунальної власності міської територіальної громади, в особі Херсонської міської ради, в тому числі приміщення, в яких знаходяться установки підвищення тиску холодної водопостачання. Таким чином, МКП «Херсонтеплоенерго» є єдиним балансоутримувачем обладнання, що використовується для надання послуг з підкачування холодної води на його об'єктах.

Розпорядженням Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сфері комунальних послуг від 16.08.2013 №28 МКП «Херсонтеплоенерго» встановлено можливість провадження ним інших, крім ліцензованих, видів діяльності (зокрема забору, очищення та постачання води (експлуатація та технічне обслуговування підвищувальних установок тиску холодної води, розташованих на об'єктах МКП «Херсонтеплоенерго»).

Між МКП «Херсонтеплоенерго» та МКП «ВУВКГ м. Херсона» укладено договір від 12.12.2012 №1 на відшкодування вартості робіт з експлуатації та технічного обслуговування підвищувальних установок, розташованих на об'єктах МКП «Херсонтеплоенерго» (далі Договір), який діє до теперішнього часу та на підставі якого МКП «Херсонтеплоенерго» надає послугу з підкачування холодної води.

Не зважаючи на це, МКП «ВУВКГ м. Херсона» проводить у 2016 році процедуру відкритих торгів із закупівлі послуг з обробляння та розподілення води трубопроводами

(підкачування холодної води для забезпечення водою верхніх поверхів будинків у разі недостатнього тиску в мережі централізованого водопостачання) на об'єктах, балансоутримувачем яких є МКП «Херсонтеплоенерго», за результатами яких переможцем було визначено ПСМНП «Газкотлоспецмонтажналадка», з яким 14.04.2016 укладено договір про закупівлю.

МКП «ВУВКГ м. Херсона» листами від 25.11.2015 №02/04-04/181 та від 25.04.2016 №01/03-08/1646 повідомило МКП «Херсонтеплоенерго» про припинення дії Договору, у зв'язку з визначенням переможця процедури закупівлі, який надаватиме послуги з підкачування холодної води.

За інформацією Херсонської міської ради, рішеннями органу місцевого самоврядування від 22.11.2013 №1180 та від 31.03.2015 №1764 за МКП «Херсонтеплоенерго» було закріплено на праві господарського відання об'єкти нерухомості, на яких розміщено підвищувальні установки тиску холодної води. Тобто, саме МКП «Херсонтеплоенерго» було надано право виконувати роботи з експлуатації та технічного обслуговування цих установок.

Херсонська міська рада не приймала будь-яких інших рішень щодо передачі цих підвищувальних установок іншим суб'єктам господарювання та не уповноважувала МКП «ВУВКГ м. Херсона» визначати ПСМНП «Газкотлоспецмонтажналадка» чи іншого суб'єкта господарювання виконавцем робіт з експлуатації та технічного обслуговування цих установок.

Послуга з підкачування холодної води для забезпечення водою верхніх поверхів будинків у разі недостатнього тиску в мережі централізованого водопостачання є складовою послуги з централізованого водопостачання та водовідведення.

Тому наполягання МКП «ВУВКГ м. Херсона» на припиненні договірних відносин з МКП «Херсонтеплоенерго» щодо виконання послуг з експлуатації та технічного обслуговування підвищувальних установок, розташованих на об'єктах МКП «Херсонтеплоенерго», у зв'язку з визначенням ПСМНП «Газкотлоспецмонтажналадка» переможцем надання цих послуг за результатами проведення процедури закупівлі, може призвести до припинення водопостачання населенню м. Херсона.

Таким чином, дії МКП «ВУВКГ м. Херсона» у вигляді визначення виконавцем послуг з підкачування холодної води ПСМНП «Газкотлоспецмонтажналадка» без узгодження з Херсонською міською радою та наполягання на припиненні дії Договору, укладеного з МКП «Херсонтеплоенерго», який надає ці послуги згідно з рішеннями Херсонської міської ради, може призвести до виникнення соціальної напруги через можливі перебої з постачанням холодної води (у разі, якщо МКП «Херсонтеплоенерго» припинить виконання робіт з експлуатації та технічного обслуговування підвищувальних установок, тобто підкачування води).

Враховуючи зазначене, такі дії МКП «ВУВКГ м. Херсона» містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 2 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», визначеного частиною першою статті 13 цього Закону, у вигляді зловживання монопольним становищем на ринку, шляхом вчинення дій, що можуть призвести до ущемлення інтересів споживачів послуг з централізованого водопостачання та водовідведення, які були б неможливими за умов існування значної конкуренції на ринку.

Крім цього встановлено, що предметом договору від 12.12.2012 №1, укладеного між МКП «Херсонтеплоенерго» та МКП «ВУВКГ м. Херсона», є виконання робіт з експлуатації та технічного обслуговування підвищувальних установок, розташованих на об'єктах Виконавця (МКП «Херсонтеплоенерго»), з метою підвищення тиску холодної води для постачання водою верхніх поверхів будинків у разі недостатнього тиску в мережі централізованого водопостачання та відшкодування Замовником (МКП «ВУВКГ м. Херсона») вартості цих робіт згідно із калькуляцією.

Відповідно до пункту 6.1. Правил користування системами централізованого комунального водопостачання та водовідведення в населених пунктах України, затверджених наказом Мінжитлокомунгоспу України від 27.06.2008 №190 та зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 07.10.2008 за №936/15627 (далі – Правила), «у разі недостатнього тиску в мережі централізованого водопостачання для постачання водою верхніх поверхів будинків за проектом, узгодженим з виробником, передбачається встановлення насосів для підвищення тиску води.

Насосне обладнання для підкачування холодної води та регулятори тиску, встановлені в котельнях, теплових пунктах і прибудовах до них, які перебувають на балансі юридичних осіб, експлуатуються ними відповідно до умов договорів, укладених з виробником.

На кожній насосній станції, розташованій у приміщеннях котелень, теплових пунктах або прибудовах до них та призначеній для підкачування води в мережі холодного водопостачання, має бути організований облік подачі води і витрат електроенергії.

Виробник відшкодовує теплопостачальним організаціям витрати на експлуатацію насосних агрегатів».

Таким чином, згідно з пунктом 6.1 Правил, МКП «ВУВКГ м. Херсона» має відшкодовувати МКП «Херсонтеплоенерго» **витрати на експлуатацію насосних агрегатів.**

Згідно з плановою калькуляцією вартості робіт з експлуатації та технічного обслуговування підвищувальних установок по МКП «Херсонтеплоенерго» на 2013 рік (станом на 01.11.2012), затвердженої директором МКП «Херсонтеплоенерго» 27.11.2012, до вартості робіт з експлуатації та технічного обслуговування підвищувальних установок по

МКП «Херсонтеплоенерго», крім витрат на оплату праці, електроенергію, матеріалів на ремонт та технічне обслуговування, воду для господарських потреб та водовідведення включено ще прибуток у розмірі 98 702,46 грн, адміністративні витрати у розмірі 158 030,96 грн, загальновиробничі витрати у розмірі 10 148,74 грн тощо.

Включення до вартості робіт з експлуатації та технічного обслуговування підвищувальних установок прибутку, адміністративних, загальновиробничих та інших витрат суперечить пункту 6.1 Правил, та в свою чергу призводить до включення цих витрат до тарифів на послуги з централізованого водопостачання та водовідведення, що надаються МКП «ВУВКГ м. Херсона».

Оскільки МКП «Херсонтеплоенерго» та МКП «ВУВКГ м. Херсона» є комунальними підприємствами, які надають житлово-комунальні послуги населенню (споживачам) м. Херсона, то отримання прибутку МКП «Херсонтеплоенерго» за рахунок МКП «ВУВКГ м. Херсона» призводить до ущемлення інтересів споживачів послуг з централізованого водопостачання та водовідведення.

Такі дії МКП «Херсонтеплоенерго» містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 2 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», визначеного частиною першою статті 13 цього Закону, у вигляді зловживання монопольним становищем на ринку, шляхом вчинення дій, що призводять до ущемлення інтересів МКП «ВУВКГ м. Херсона» та споживачів послуг з централізованого водопостачання та водовідведення, які були б неможливими за умов існування значної конкуренції на ринку.

Відповідно до статті 17 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» (далі – Закон) відносини органів місцевого самоврядування з підприємствами, установами та організаціями, що перебувають у комунальній власності відповідних територіальних громад, будуються на засадах їх підпорядкованості, підзвітності та підконтрольності органам місцевого самоврядування.

Згідно з пунктом 31 частини першої статті 26 Закону виключною компетенцією сільських, селищних, міських рад прийняття рішень про передачу іншим органам окремих повноважень щодо управління майном, яке належить до комунальної власності відповідної територіальної громади, визначення меж цих повноважень та умов їх здійснення;

Відповідно до частини другої статті 19 Конституції України органи державної влади та органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов'язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією та законами України.

Відсутність належного контролю з боку Херсонської міської ради створила умови для вчинення МКП «Херсонтеплоенерго» та МКП «ВУВКГ м. Херсона» дій, що мають ознаки порушень законодавства про захист економічної конкуренції.

Відповідно до статті 17 Закону України «Про захист економічної конкуренції» забороняються дії чи бездіяльність органів місцевого самоврядування, що полягають у схиленні суб'єктів господарювання, органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно – господарського управління та контролю до порушень законодавства про захист економічної конкуренції, створенні умов для вчинення таких порушень чи їх легітимації.

Пунктом 7 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що вчинення дій, заборонених статтею 17 цього закону, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.

З огляду на зазначене, бездіяльність Херсонської міської ради у вигляді відсутності належного контролю за діяльністю МКП «Херсонтеплоенерго» та МКП «ВУВКГ м. Херсона», що призвело до вчинення ними дій, які мають ознаки порушень законодавства про захист економічної конкуренції, може призвести до виникнення соціальної напруги у м. Херсоні внаслідок можливих перебоїв з постачанням холодної води та має ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого статтею 17 та пунктом 7 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді створення умов для вчинення порушень законодавства про захист економічної конкуренції МКП «Херсонтеплоенерго» та МКП «ВУВКГ м. Херсона».

Згідно з частиною четвертою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції, захист інтересів суб'єктів господарювання та споживачів від його порушень здійснюються органами Антимонопольного комітету України.

Враховуючи зазначене, з метою припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, керуючись статтею 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», адміністративна колегія Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

РЕКОМЕНДУЄ:

1. Херсонській міській раді вжити заходів щодо усунення причин та умов вчинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, шляхом посилення контролю за діяльністю МКП «Херсонтеплоенерго» та МКП «ВУВКГ м. Херсона» та приведення діяльності цих комунальних підприємств у законодавче поле.

2. Про результати розгляду рекомендацій та вжиті заходи повідомити територіальне відділення в десятиденний строк з дня їх отримання.

Адреса для надання відповіді: **м. Херсон, пр-т Ушакова, 47, 73000; e-mail: khs@amcu.gov.ua; факс: (0552) 31-60-29, 49-82-01.**

Відповідно до частини другої та третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», рекомендації органів Антимонопольного комітету України

підлягають обов'язковому розгляду особами, яким вони були надані. За умов виконання положень рекомендацій у разі, якщо порушення не призвело до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, не завдало значних збитків окремим особам чи суспільству та вжито необхідних заходів для усунення наслідків порушення, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається.

В.о. голови адміністративної колегії

Н.М. Бережанська