



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
МИКОЛАЇВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

28 лютого 2017 р.

№3-ріш

Справа №2-26.217/80-2016

**Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції**

Адміністративна колегія Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №2-26.217/80-2016 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції виконавчим комітетом Миколаївської міської ради,

ВСТАНОВИЛА:

24.11.2016 розпорядженням адміністративної колегії Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення, територіальне відділення) №86-р розпочато розгляд справи №2-26.217/80-2016 за ознаками вчинення виконавчим комітетом Миколаївської міської ради порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 7 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення дій, заборонених згідно із статтею 17 цього Закону.

В ході розгляду справи Відділенням встановлено наступне.

Територіальним відділенням проводиться дослідження товарних ринків, в тому числі ринків централізованого водопостачання та водовідведення, а також здійснюється державний контроль за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції з боку суб'єктів господарювання, що здійснюють діяльність на цих ринках.

В рамках проведення даного дослідження Відділенням, в тому числі, проводяться заходи контролю за виконанням рішень, прийнятих адміністративною колегією територіального відділення у справах про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, а також здійснювався розгляд заяв представників об'єднання співвласників багатопверхового будинку "*інформація з обмеженим доступом*" та житлово-будівельного кооперативу "*інформація з обмеженим доступом*" на предмет відповідності дій міського комунального підприємства «Миколаївводоканал» вимогам законодавства про захист економічної конкуренції.

Міське комунальне підприємство "Миколаївводоканал" (надалі – МКП "Миколаївводоканал", Підприємство), ідентифікаційний код 31448144 (адреса: 54055, м. Миколаїв, вул. Погранична, 161) є юридичною особою та здійснює свою діяльність на підставі Статуту (нова редакція), затвердженого розпорядженням управління з використання та розвитку комунальної власності Миколаївської міської ради від 18.12.2015 №333р (з наступними змінами).

Предметом діяльності Підприємства згідно зі Статутом є централізоване надання послуг з водопостачання та водовідведення.

Послуги з централізованого водопостачання та водовідведення надаються МКП «Миколаївводоканал» на підставі ліцензії Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сфері комунальних послуг, серії АТ №500065. Строк дії ліцензії - з 19.05.2012 по 18.05.2017.

За інформацією Миколаївської міської ради, наданою листом від 04.03.2016 №2325/02.02-01.-02/14/16, протягом 2014-2015 років та поточного періоду 2017 року послуги з водопостачання та водовідведення в межах мереж МКП «Миколаївводоканал» іншими суб'єктами господарювання не надавалися.

Листом від 15.07.2016 №1765/36 МКП «Миколаївводоканал» зазначило, що не проводило досліджень ринку централізованого водопостачання та водовідведення на території міста Миколаєва і тому не може однозначно стверджувати про наявність або відсутність конкурентів на цьому ринку.

Згідно з п. 5 Закону України «Про внесення змін до деяких законів України щодо удосконалення розрахунків за енергоносіями» від 10.04.2014 №1198-VII, яким, зокрема внесено зміни до статті 19 Закону України «Про житлово-комунальні послуги» і визначено, що 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.

Отже, МКП «Миколаївводоканал» на теперішній час є виконавцем послуг з централізованого постачання холодної води та послуг з водовідведення (з використанням внутрішньобудинкових систем), та яке забезпечує їх розповсюдження в межах системи комунального водопостачання та каналізації, що знаходяться на балансі Підприємства.

У розумінні статті 1 Закону України „Про захист економічної конкуренції” МКП "Миколаївводоканал" є суб'єктом господарювання, тому на нього поширюється дія цього Закону.

Відповідно до Методики визначення монопольного (домінуючого) становища суб'єктів господарювання на ринку, затвердженої розпорядженням Антимонопольного комітету України від 05.03.2002 №49-р та зареєстрованої в Міністерстві юстиції України 01.04.2002 за №317/6605, (надалі – Методика) територіальним відділенням проведено дослідження становища МКП «Миколаївводоканал» на ринках надання послуг з централізованого водопостачання та водовідведення.

Отже, відповідно до абзацу другого частини першої статті 12 Закону України «Про захист економічної конкуренції» МКП «Миколаївводоканал» у 2015-2016 та протягом поточного періоду 2017 року має ознаки такого, що займає монопольне (домінуюче) становище на ринках надання послуг з централізованого водопостачання та водовідведення в межах мереж м. Миколаєва Миколаївській області, що належать йому чи ним використовуються, як таке, що не має на цих ринках жодного конкурента.

Миколаївська міська рада, код ЄДРПОУ 26565573 (адреса: 54027, м. Миколаїв, вул. Адміральська, 20,) відповідно до статті 1 Закону України “Про місцеве самоврядування” є органом місцевого самоврядування, що представляє спільні інтереси територіальної громади міста Миколаєва.

Система місцевого самоврядування відповідно до статті 5 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» (надалі - Закон) включає, зокрема: сільську, селищну, міську раду; сільського, селищного, міського голову; виконавчі органи сільської, селищної, міської ради тощо.

Органи місцевого самоврядування відповідно до статті 16 Закону є юридичними особами і наділяються цим та іншими законами власними повноваженнями, в межах яких діють самостійно і несуть відповідальність за свою діяльність відповідно до закону.

Виконавчий комітет Миколаївської міської ради (надалі - Виконком) здійснює свою діяльність відповідно до Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», Конституції України, інших нормативно-правових актів.

У відповідності з частиною першою статті 11 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» виконавчим органом сільської, селищної, міської, районної у місті (у разі її створення) ради є виконавчий комітет ради, який утворюється відповідною радою на строк її повноважень.

Згідно частини другої цієї статті Закону виконавчі органи сільських, селищних, міських, районних у містах рад є підконтрольними і підзвітними відповідним радам, а з питань здійснення делегованих їм повноважень органів виконавчої влади - також підконтрольними відповідним органам виконавчої влади.

Виходячи з наведеного, а також згідно положень статті 1 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» виконавчий комітет Миколаївської міської ради є органом місцевого самоврядування, який створений Миколаївською міською радою з метою здійснення виконавчих функцій і повноважень місцевого самоврядування.

Відповідно до частини першої статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» державна політика у сфері розвитку економічної конкуренції та обмеження монополізму, здійснення заходів, які сприяють розвитку конкуренції, здійснюється в тому числі органами місцевого самоврядування.

Згідно частини п'ятої статті 51 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», очолює виконавчий комітет сільської, селищної, міської ради відповідно сільський, селищний, міський голова, районної у місті ради - голова відповідної ради.

Органи місцевого самоврядування відповідно до статті 16 цього Закону є юридичними особами і наділяються цим та іншими законами власними повноваженнями, в межах яких діють самостійно і несуть відповідальність за свою діяльність відповідно до закону.

Відповідно до статті 144 Конституції України органи місцевого самоврядування в межах повноважень, визначених законом, приймають рішення, які є обов'язковими до виконання на відповідній території.

Згідно частини першої статті 73 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», **акти ради**, сільського, селищного, міського голови, голови районної в місті ради, **виконавчого комітету** сільської, селищної, **міської**, районної у місті (у разі її створення) **ради**, прийняті в межах наданих їм повноважень, є обов'язковими для виконання всіма розташованими на відповідній території органами виконавчої влади, об'єднаннями громадян, **підприємствами**, установами та організаціями, посадовими особами, а також громадянами, які постійно або тимчасово проживають на відповідній території.

Отже, дія Закону України «Про захист економічної конкуренції» поширюється на діяльність Виконкому з реалізації державної політики у сфері розвитку економічної конкуренції та обмеження монополізму, здійснення заходів, які сприяють розвитку конкуренції.

В ході проведення дослідження ринків централізованого водопостачання та водовідведення, а також аналізу обставин, викладених у заявах, Відділенням, зокрема встановлено, що Виконкомом було прийнято рішення від 11.04.2016 №324 «Про забезпечення реалізації прав співвласників багатоквартирних будинків на послуги з централізованого постачання холодної води та водовідведення».

З преамбули даного рішення слідує, що метою його прийняття було забезпечення реалізації прав співвласників багатоквартирних будинків на послуги з централізованого постачання холодної води та водовідведення.

Резолютивною частиною рішення встановлено зобов'язання МКП «Миколаївводоканал» забезпечити єдиний підхід до надання послуг з централізованого постачання холодної води та водовідведення з власниками квартири, орендарями та квартиронаймачами у багатоквартирних житлових будинках, у тому числі у будинках, в яких створено об'єднання співвласників багатоквартирних будинків, **шляхом відкриття особових рахунків та їх обслуговування.**

Щодо питання про виконання даного рішення, МКП «Миколаївводоканал» листом від 04.11.2016 №2740/36 зазначило наступне.

З початку введення в дію цього рішення, Підприємством проводилась підготовча робота, а саме з'ясування кількості споживачів – власників квартир, орендарів та квартиронаймачів у багатоквартирних житлових будинках, у тому числі у будинках, в яких створено об'єднання співвласників багатоквартирних будинків, які виявили бажання у відкритті Підприємством особових рахунків. Проводилась робота по матеріально-технічному забезпеченню виконання рішення (виготовлення абонентських книжок, придбання у необхідні кількості пломб та пломбувального матеріалу).

09.08.2016 наказом №380 Підприємство затвердило «Порядок відкриття особових рахунків в МКП «Миколаївводоканал» власникам квартир, орендарям та квартиронаймачам у багатоквартирних житлових будинках, у тому числі у будинках, в яких створено об'єднання співвласників багатоквартирних будинків».

З часу прийняття рішення Підприємством постійно ведеться роз'яснювальна робота серед мешканців будинків щодо відкриття особових рахунків та їх обслуговування.

В результаті, на виконання даного рішення, Підприємством було відкрито особові рахунки 2185 споживачам, й проводиться подальша робота.

Отже, Виконком своїм рішенням №324 без встановлення конкретних термінів його виконання та не обумовлюючи обов'язку щодо укладання між сторонами договору про надання послуг з централізованого водопостачання та водовідведення, регламентував процедуру відкриття мешканцями будинків в МКП «Миколаївводоканал» особових рахунків.

Перевіркою законності такого унормування було встановлено.

Відповідно до статті 174 Господарського кодексу України однією з підстав виникнення господарських зобов'язань є господарський договір та інші угоди, передбачені законом, а також угоди, не передбачені законом, але такі, які йому не суперечать. Підстави виникнення цивільних прав та обов'язків, серед яких вказано й договори, визначено статтею 11 Цивільного кодексу України.

Також частиною 2 статті 67 Господарського та статті 627 Цивільного кодексів України визначено, що підприємства вільні у виборі предмета договору, визначенні зобов'язань, інших умов господарських взаємовідносин, що не суперечать законодавству України.

Загальні умови укладання договорів, що породжують господарські зобов'язання, визначено статтею 179 Господарського кодексу України. Згідно з пунктом 3 цієї статті укладення договору є обов'язковим для сторін, якщо існує пряма вказівка закону щодо обов'язковості укладення договору для певних категорій суб'єктів господарювання.

Відповідно до пп. 2.1, 2.2 Правил користування системами централізованого комунального водопостачання та водовідведення в населених пунктах України, затверджених наказом Міністерства з питань житлово-комунального господарства України від 27 червня 2008 року №190, договірні відносини щодо користування системами централізованого комунального водопостачання та водовідведення

здійснюються виключно на договірних засадах відповідно до Закону України "Про питну воду та питне водопостачання" та Закону України "Про житлово-комунальні послуги".

Пункт 8 Правил надання послуг з централізованого опалення, постачання холодної та гарячої води і водовідведення, затверджених постановою Кабінету Міністрів України від 21.07.2005 №630, (надалі - Правила) встановлює, що послуги надаються споживачеві згідно з договором, що оформляється на основі типового договору про надання послуг з централізованого опалення, постачання холодної та гарячої води і водовідведення.

Постановою від 21.07.2005 №630 Кабінет Міністрів України також затвердив типовий договір про надання послуг з централізованого опалення, постачання холодної та гарячої води і водовідведення. Право Кабінету Міністрів України затверджувати типові договори передбачено частиною другою статті 179 ГК України.

Разом з тим, відповідно до частини четвертої цієї ж статті при укладенні господарських договорів сторони мають право визначати зміст договору на основі типового договору, затвердженого Кабінетом Міністрів України, коли сторони не можуть відступати від змісту типового договору, але мають право конкретизувати його умови. Відповідно до частини першої статті 80 ГК України зміст господарського договору становлять умови договору.

Статтею 1 Закону України „Про житлово-комунальні послуги” визначено, що житлово-комунальні послуги - результат господарської діяльності, спрямованої на забезпечення умов проживання та перебування осіб у жилих і нежилих приміщеннях, будинках і спорудах, комплексах будинків і споруд відповідно до нормативів, норм, стандартів, порядків і правил.

Згідно статті 13 цього Закону залежно від функціонального призначення житлово-комунальні послуги поділяються на комунальні послуги (централізоване постачання холодної та гарячої води, водовідведення, газо- та електропостачання, централізоване опалення, а також вивезення побутових відходів тощо); послуги з утримання будинків і споруд та прибудинкових територій (прибирання внутрішньобудинкових приміщень та прибудинкової території, санітарно-технічне обслуговування, обслуговування внутрішньобудинкових мереж, утримання ліфтів, освітлення місць загального користування, поточний ремонт, вивезення побутових відходів тощо), та ін.

За положеннями статті 19 Закону України „Про житлово-комунальні послуги” відносини між учасниками договірних відносин у сфері житлово-комунальних послуг здійснюються виключно на договірних засадах.

Статтями 20, 21 Закону України „Про житлово-комунальні послуги” визначені обов'язки споживача та виконавця житлово-комунальних послуг. Зокрема обов'язком споживача є укладення договору на надання житлово-комунальних послуг, підготовленого виконавцем на основі типового договору, а також оплата житлово-комунальних послуг у строки, встановлені договором або законом, а обов'язком виконавця - надання послуг вчасно та відповідної якості згідно із законодавством та умовами договору, а також підготовка та укладення зі споживачем договору про надання житлово-комунальних послуг з визначенням відповідальності за дотримання умов його виконання згідно з типовим договором. Обов'язок власника квартири укласти договір на надання житлово-комунальних послуг та оплачувати надані послуги передбачено також пунктом 7 Правил користування приміщеннями житлових будинків.

На території м. Миколаєва правовідносини в сфері надання послуг з централізованого водопостачання та водовідведення також врегульовано актом органу місцевого самоврядування - «Тимчасовими правилами користування системами комунального водопостачання та водовідведення в місті Миколаєві», затвердженими рішенням Миколаївської міської ради від 22.04.2010 №45/10 (з наступними змінами).

Розділ 12 вказаного нормативного акту регламентує порядок відносин між Водоканалом та споживачами.

Пункт 12.1. Тимчасових правил чітко передбачає, що надання послуг з водопостачання та водовідведення здійснюються виключно на підставі договору, який укладається відповідно до вимог Законів України “Про питну воду та питне водопостачання” та “Про житлово-комунальні послуги”.

Порядок надання послуг населенню і умови укладання договору регламентуються Правилами надання послуг з централізованого опалення, постачання холодної та гарячої води і водовідведення, затвердженими постановою Кабінету Міністрів України від 21.07.2005 №630.

В тексті інших положень Тимчасових правил, нормотворець також застосовує формулювання «учасники договірних відносин».

*Більше того, пункт 2.14. передбачає право Водоканала припинити подачу води по нових вводах, якщо Споживач, який діє за тимчасовою угодою, укладений між ним і Водоканалом, ухиляється від сплати за водопостачання та/або водовідведення, **не укладає договір на надання цих послуг після закінчення терміну тимчасової угоди.***

Таким чином, необхідність укладення договору на надання житлово-комунальних послуг передбачена законом і його укладення визначено як обов'язок, а не право сторін.

Також слід відзначити, що 06.04.2016 за результатами розгляду справи №2-26.213/56-2015 адміністративною колегією територіального відділення відносно МКП «Миколаївводоканал» прийнято рішення №8-ріш.

Пунктом 2 резолютивної частини цього рішення, дії МКП «Миколаївводоканал», які полягали у відмові в укладанні договорів про надання послуг з централізованого водопостачання та водовідведення споживачам, зокрема гр. “(інформація з обмеженим доступом)”, гр. “(інформація з обмеженим доступом)” та гр. “(інформація з обмеженим доступом)”, без правових підстав, були визнані порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 2 статті 50, частиною першою статті 13 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринках, шляхом вчинення дій, що можуть призвести до ущемлення інтересів споживачів, які були б неможливими за умов існування значної конкуренції на ринках.

Пунктом 4 резолютивної частини рішення, на МКП «Миколаївводоканал» було покладено зобов'язання щодо укладання із фізичними особами договорів про надання послуг з централізованого водопостачання та водовідведення у відповідності із вимогами чинного законодавства. Термін виконання даного зобов'язання становив два місяці з дня одержання рішення від 06.04.2016 №8-ріш.

23.06.2016 ухвалою господарського суду Миколаївської області було розпочато провадження у справі №915/684/16 за позовом МКП «Миколаївводоканал» про визнання недійсним та скасування рішення Відділення від 06.04.2016 №8-ріш.

25.10.2016 Одеським апеляційним господарським судом було винесено постанову у справі №915/684/16, якою залишено в силі рішення господарського суду Миколаївської області від 16.08.2016 та відмовлено МКП «Миколаївводоканал» в задоволенні позову.

Враховуючи положення статей 85, 105 ГПК України, рішення господарського суду від 16.08.2016 у справі №915/684/16 набуло законної сили.

Відповідно до цього, висновки Відділення щодо обов'язковості укладання між МКП «Миколаївводоканал» та окремими мешканцями індивідуальних договорів, були підтверджені судовими інстанціями.

В порядку перевірки виконання рішення від 06.04.2016 №8-ріш Відділенням було підготовлено та направлено на адресу МКП «Миколаївводоканал» відповідний запит.

З наданих МКП «Миколаївводоканал» пояснень слідує, що останній проводить роботу з підготовки та укладання індивідуальних договорів, за формою та змістом, передбаченими підпунктом 3 пункту 2 статті 21 Закону України «Про житлово-

комунальні послуги», який передбачає, що «виконавець послуг зобов'язаний підготувати та укласти із споживачем договір на надання житлово-комунальної послуги з визначенням відповідальності за дотриманням умов його виконання згідно з типовим договором».

Однак, враховуючи значну кількість багатоквартирних будинків, відповідальними особами Товариства проводиться робота по з'ясуванню попиту мешканців багатоквартирних будинків на укладання індивідуального договору з МКП «Миколаївводоканал».

Разом з цим, на адресу Відділення продовжують надходити чисельні звернення споживачів щодо відмови МКП «Миколаївводоканал» в укладанні договорів про надання послуг з централізованого водопостачання та водовідведення.

Наведене стало підставою для прийняття адміністративною колегією розпорядження щодо порушення відносно МКП «Миколаївводоканал» справи №2-26.250/17-2017, у зв'язку з наявністю в його діях, які полягають у виконанні рішення адміністративної колегії Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 06.04.2016 №8-ріш не в повному обсязі, ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 статті 50 Закону України „Про захист економічної конкуренції”.

Відділення вважає, що подібні порушення з боку МКП «Миколаївводоканал» стали наслідком дій органу місцевого самоврядування, який на нормативному рівні встановив законність реалізації правовідносин в сфері централізованого водопостачання та водовідведення без укладання договору.

Отже, виходячи із наведеного сформулюється висновок, що надання послуг з водопостачання та водовідведення, які є одними із різновидів житлово-комунальних послуг, має відбуватися виключно на договірних засадах; умови ж укладеного договору на водопостачання та водовідведення обов'язково мають відповідати умовам типового договору, тобто умови укладеного між сторонами договору за своїм змістом не мають бути абсолютно тотожними умовам типового договору (законодавець дозволяє сторонам конкретизувати ці умови), проте, мають зберігати загальний зміст типового договору.

Вказані теоретичні засади мають належне висвітлення в матеріалах судової практики.

Так, предметом доказування у спрах про стягнення плати з наймачів є наявність договірних відносин між сторонами по справі, виконання однією стороною умов договору в повному обсязі та невиконання іншою стороною умов договору, а також причини їх невиконання.

При розгляді такої категорії справ суди виходять як з загальних положень цивільного законодавства щодо поняття та порядку надання послуг, так і з окремих нормативно-правових актів.

При розгляді спорів щодо стягнення плати з наймачів суди виходять з того, на яких умовах укладався договір про надання комунальних послуг, чи укладався він між сторонами, а також досліджують докази, які б підтверджували надання споживачу послуги саме в такому об'ємі, кількості і вартості, як це зазначено у позові.

Як свідчить судова практика, суди в повному обсязі досліджують докази по справах про стягнення з наймачів плати за користування комунальними послугами. Як правило, надання таких послуг базується на письмових договорах, укладених між споживачем та виконавцем, що надає послугу. Облік об'єму наданих послуг підтверджується лічильниками, а заборгованість споживача – виписками з його особистого рахунку.

Разом з тим, в судовій практиці досить часто трапляються ситуації, коли комунальні послуги надаються споживачеві без укладення відповідних договорів.

Аналіз судової практики доводить, що надавачі житлово-комунальних послуг часто ухиляються від укладення договору зі споживачами, покладаючи на останніх вину за неукладання договору. Як наслідок, комунальні господарства наполягають на виникненні та існуванні так званих «фактичних договірних відносин», хоча в законодавстві України таке поняття відсутнє.

Спираючись на практику Верховного Суду України, суди широко застосовують вирішення спорів на підставі «фактичних договірних відносин». При розв'язанні таких спорів, підчас, неможливо з'ясувати які взаємні права та обов'язки набувають сторони, які наслідки такі правовідносини спричиняють для їх учасників. Очевидно, що така практика існує всупереч статті 208 ЦК України, статей 16, 19 Закону України «Про житлово-комунальні послуги», якими не лише визначено обов'язкове дотримання письмової форми договору, але навіть передбачено порядок і типову форму договорів.

Отже, у положеннях чинного законодавства відсутні правові норми, які б передбачали підстави, умови або ж випадки, за яких можливе відкриття особових рахунків без укладання відповідного договору на надання житлово-комунальних послуг.

В іншому разі, виникає колізійна ситуація, при якій послуги фактично надаються підприємством-виконавцем та оплачуються споживачем, однак жодного правового підґрунтя цим правовідносинам не створено.

Окреслені обставини автоматично виводять процедуру надання житлово-комунальної послуги за рамки нормативного регулювання, в тому числі, унеможливають застосування правових механізмів врегулювання спорів та поновлення порушених прав.

МКП «Миколаївводоканал» має ознаки такого, що займає монопольне (домінуюче) становище на ринках надання послуг з централізованого водопостачання та водовідведення в межах мереж м. Миколаєва Миколаївської області, що належать йому чи ним використовуються, як таке, що не має на цих ринках жодного конкурента, й вчиняє дії, які полягають у відмові укладати з окремими споживачами договори про надання послуг з централізованого водопостачання та водовідведення.

Орган місцевого самоврядування, визначаючи порядок надання послуг з централізованого водопостачання та водовідведення, не покладає на МКП «Миколаївводоканал» передбачений чинним законодавством обов'язок на укладання зі споживачами договорів, а легітиміє неправомірну практику комунального підприємства, встановлюючи спрощену (непередбачену нормами чинного законодавства) систему надання послуг споживачам - шляхом відкриття особових рахунків, що створює склад порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачений статтею 17 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Відповідно до частини першої статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» державна політика у сфері розвитку економічної конкуренції та обмеження монополізму, здійснення 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.

Статтею 24 Закону України «Про місцеве самоврядування» передбачено, що органи місцевого самоврядування та їх посадові особи діють лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, передбачені Конституцією і законами України та керуються у своїй діяльності Конституцією і законами України, актами Президента України та Кабінету Міністрів України.

Статтею 17 зазначеного Закону передбачено, що 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.

Статтею 4 Закону України "Про місцеве самоврядування" зазначено, що одним із основних принципів місцевого самоврядування є законність.

У відповідності до статті 42 Конституції України держава забезпечує захист конкуренції у підприємницькій діяльності. Не допускаються зловживання монополієм становисем на ринку, неправомірне обмеження конкуренції та недобросовісна конкуренція. Забезпечення державного захисту конкуренції у підприємницькій діяльності покладено на Антимонопольний комітет України.

За наведених обставин, діями Виконкому було створено умови для ущемлення інтересів споживачів та вчинення МКП «Миколаївводоканал» дій, що містять ознаки порушення конкурентного законодавства, передбачені частиною першою статті 13 Закону України "Про захист економічної конкуренції".

Статтею 17 Закону України „Про захист економічної конкуренції” забороняються дії чи бездіяльність органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю (колегіального органу чи посадової особи), 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.

Відповідно до пункту 7 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції" порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є вчинення дій, заборонених згідно із статтею 17 цього Закону.

Таким чином, дії виконавчого комітету Миколаївської міської ради, код ЄДРПОУ 04056612 (адреса: 54027, м. Миколаїв, вул. Адміральська, 20), що полягали у легітимації вчинення МКП «Миколаївводоканал» порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді відмови від укладання договорів про надання послуг на централізоване водопостачання та водовідведення, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 7 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення дій, заборонених згідно із статтею 17 цього Закону, а саме: дії органу місцевого самоврядування, що полягають у легітимації порушень законодавства про захист економічної конкуренції.

Копія подання з попередніми висновками у справі була надіслана Виконкому листом від 28.12.2016 №2-292/52-1918 та одержана ним 29.12.2016, про що свідчить повідомлення про вручення поштового відправлення №54001 2951505 4.

Пояснень, зауважень чи заперечень щодо обставин справи, викладених в поданні з попередніми висновками, до Відділення не надходило.

Виходячи з наведеного, керуючись статтею 12, пунктом 2 частини п'ятої статті 14 Закону України "Про Антимонопольний комітет України", статтею 48 Закону України "Про захист економічної конкуренції", абзацом другим пункту 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2011 №32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за №291/5482, із змінами та доповненнями, пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 №5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за №90/299, (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 17.08.2006 №332-р) (із змінами та доповненнями) адміністративна колегія Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії виконавчого комітету Миколаївської міської ради, код ЄДРПОУ 04056612 (адреса: 54027, м. Миколаїв, вул. Адміральська, 20), що полягали у легітимації вчинення міським комунальним підприємство "Миколаївводоканал" порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді відмови від укладання договорів про надання послуг на централізоване водопостачання та водовідведення, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 7 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у вигляді вчинення дій, заборонених згідно із статтею 17 цього Закону, а саме: дії органу місцевого самоврядування, що полягають у легітимації порушень законодавства про захист економічної конкуренції.

2. Zobov'yazati виконавчий комітет Миколаївської міської ради вжити заходів, спрямованих на приведення у відповідність положень нормативних актів місцевого самоврядування, з метою усунення положень, якими унормовуються порушення законодавства про захист економічної конкуренції, протягом двох місяців з дня отримання даного рішення, повідомляючи територіальне відділення щодо кожного етапу виконання даного зобов'язання у п'ятиденний термін після вчинення відповідних дій з наданням копій підтверджуючих документів.

Рішення адміністративної колегії Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України може бути оскаржено до господарського суду Миколаївської області у двомісячний строк з дня його одержання.

**Голова адміністративної колегії
Миколаївського обласного
територіального відділення
Антимонопольного комітету України**

В. Харченко