



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
МИКОЛАЇВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

22 березня 2018 р.

№4-ріш

Справа №2-26.217/02-2017

**Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції**

Адміністративна колегія Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №2-26.217/02-2017 про порушення Первомайською селищною радою в особі її виконавчого комітету законодавства про захист економічної конкуренції та подання з попередніми висновками від 21.02.2017 №2-06/26-пв,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

(1) Порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене 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 полягали у створенні умов для вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

2. ВІДПОВІДАЧ

(2) Первомайська селищна рада, ідентифікаційний код 04375174, місцезнаходження юридичної особи за даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (надалі – ЄДР) (<https://usr.minjust.gov.ua/ua/freesearch>): 57232, Миколаївська обл., Вітовський р-н, смт. Первомайське, вул. Ювілейна, 9.

(3) Відповідно до частини першої статті 10 Закону України "Про місцеве самоврядування в Україні" Первомайська селищна рада є органом місцевого самоврядування, що представляє відповідну територіальну громаду та здійснює від її імені та в її інтересах функції і повноваження місцевого самоврядування, визначені Конституцією України, цим та іншими законами.

(4) Згідно частини першої статті 11 Закону України "Про місцеве самоврядування в Україні" виконавчим органом Первомайської селищної ради є створений нею виконавчий комітет. За умовами частини другої цієї ж статті виконавчий орган Первомайської селищної ради є підконтрольним і підзвітним Первомайській селищній раді.

(5) Первомайська селищна рада згідно частини першої статті 16 Закону України "Про місцеве самоврядування в Україні" є юридичною особою, наділеною цим та іншими законами власними повноваженнями, в межах яких діє самостійно і несе відповідальність за свою діяльність відповідно до закону.

(6) Первомайській селищній раді підпорядковані такі населені пункти: смт. Первомайське, сел. Засілля, сел. Квітневе, с. Новоселівка. Адміністративним центром Первомайської селищної ради є смт. Первомайське.

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

(7) Розпорядженням адміністративної колегії Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 02.02.2017 №2-р за власною ініціативою розпочато розгляд справи №2-26.217/02-2017 у зв'язку з наявністю в діях Первомайської селищної ради в особі її виконавчого комітету, які полягали у затвердженні рішенням виконавчого комітету Первомайської селищної ради від 25.06.2015 №20 "Про затвердження тарифів на централізоване водопостачання ТОВ "ЄКС" тарифів на послуги з централізованого водопостачання без здійснення належної перевірки їх економічної обґрунтованості, що суперечить вимогам чинного законодавства та, як наслідок, призвело до створення умов для вчинення виконавцем зазначених послуг порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку, ознак 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, а саме: дії органу місцевого самоврядування, що полягали у створенні умов для вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

(8) Відповідно до абзацу сьомого пункту 23 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, за результатами збирання та аналізу доказів у справі №2-26.217/02-2017 21.02.2017 складено подання з попередніми висновками №2-06/26-пв, копія якого згідно абзацу першого пункту 26 зазначених Правил надіслана Первомайській селищній раді листом від 28.02.2017 №2-292/52-267. Згідно рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення №54001 2987524 7 зазначений лист вручено Первомайській селищній раді 02.03.2017.

(9) Після одержання копії подання з попередніми висновками у справі Первомайська селищна рада не надавала будь-яких доказів, клопотань, усних та/або письмових пояснень, міркувань та/або заперечень тощо.

4. НОРМАТИВНО-ПРАВОВЕ РЕГУЛЮВАННЯ

(10) Згідно частини четвертої 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 здійснюється органами Антимонопольного комітету України.

(11) Відповідно до пункту 2 частини першої статті 2 Закону України "Про житлово-комунальні послуги" державна політика у сфері житлово-комунальних послуг базується, зокрема на принципах створення та підтримання конкурентного середовища при виробленні та наданні житлово-комунальних послуг, забезпечення контролю у сфері діяльності природних монополій.

(12) Таким чином, органи Антимонопольного комітету України здійснюють державний контроль за створенням конкурентного середовища у сфері надання житлово-комунальних послуг на засадах пріоритету прав споживачів.

(13) Згідно статті 144 Конституції України Первомайська селищна рада в межах повноважень, визначених законом, приймає рішення, які є обов'язковими до виконання на території Первомайської селищної ради.

(14) Відповідно до частини третьої статті 23 Господарського кодексу України правові акти Первомайської селищної ради, прийняті в межах її повноважень, є обов'язковими для виконання усіма учасниками господарських відносин, які розташовані або здійснюють свою діяльність на території Первомайської селищної ради.

(15) За умовами частини першої статті 73 Закону України "Про місцеве самоврядування в Україні" акти Первомайської селищної ради, її голови та виконавчого комітету, прийняті в межах наданих їм повноважень, є обов'язковими для виконання всіма розташованими на території Первомайської селищної ради органами виконавчої влади, об'єднаннями громадян, підприємствами, установами та організаціями, посадовими особами, а також громадянами, які постійно або тимчасово проживають на території Первомайської селищної ради.

(16) Станом на 25.06.2015¹ повноваження органів місцевого самоврядування при встановленні тарифів на житлово-комунальні послуги визначалися, зокрема:

- Конституцією України;
- Законом України "Про місцеве самоврядування в Україні";
- Законом України "Про житлово-комунальні послуги";
- постановою Кабінету Міністрів України від 01.06.2011 №869 "Про забезпечення єдиного підходу до формування тарифів на житлово-комунальні послуги";
- наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 30.07.2012 №390 "Про затвердження Порядку доведення до споживачів інформації про перелік житлово-комунальних послуг, структуру цін/тарифів, зміну цін/тарифів з обґрунтування її необхідності та про врахування відповідної позиції територіальних громад" тощо.

(17) Відповідно до пункту 2 частини першої статті 7 Закону України "Про житлово-комунальні послуги" до повноважень органів місцевого самоврядування у сфері житлово-комунальних послуг належить, зокрема встановлення цін/тарифів на житлово-комунальні послуги відповідно до закону.

(18) Одним із власних (самоврядних) повноважень виконавчих органів селищних рад згідно підпункту 2 пункту "а" статті 28 Закону України "Про місцеве самоврядування в Україні" є встановлення в порядку і межах,

¹ 25.06.2015 виконавчим комітетом Первомайської селищної ради прийняте рішення №20 "Про затвердження тарифів на централізоване водопостачання ТОВ "ЄКС""

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.

(19) Згідно пункту 1.4. розділу I Ліцензійних умов провадження господарської діяльності з централізованого водопостачання та водовідведення, затверджених постановою Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сфері комунальних послуг від 10.08.2012 №279, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 31.08.2012 за №1468/21780, Національна комісія, що здійснює державне регулювання у сфері комунальних послуг, здійснює ліцензування господарської діяльності:

- суб'єктів господарювання, які надають (мають намір надавати) послуги з централізованого водопостачання (виробництво, транспортування та постачання питної води споживачам) та/або централізованого водовідведення (відведення та/або очищення комунальних та інших стічних вод) в одному чи декількох населених пунктах в межах території однієї області (включаючи Автономну Республіку Крим, міста Київ та Севастополь), чисельність або сукупна чисельність населення яких становить більше ніж тридцять тисяч осіб та обсяги реалізації послуг яких становлять відповідно: з централізованого водопостачання – більше ніж триста тисяч метрів кубічних на рік; з централізованого водовідведення – більше ніж двісті тисяч метрів кубічних на рік;
- суб'єктів господарювання, системи централізованого водопостачання та водовідведення яких розташовані на території двох або більше областей (включаючи Автономну Республіку Крим, міста Київ та Севастополь);
- підприємств з іноземними інвестиціями, які надають (мають намір надавати) послуги з централізованого водопостачання та водовідведення.

(20) Відповідно до пункту 3 частини першої статті 30 Закону України "Про житлово-комунальні послуги" державне регулювання цін/тарифів базується, зокрема на принципі відповідності рівня цін/тарифів розміру економічно обґрунтованих витрат на їх виробництво.

(21) Згідно абзацу першого частини другої статті 31 цього ж Закону виконавці/виробники здійснюють розрахунки економічно обґрунтованих витрат на виробництво (надання) житлово-комунальних послуг і подають їх органам, уповноваженим здійснювати встановлення тарифів.

(22) За умовами абзацу першого частини третьої статті 31 зазначеного Закону органи місцевого самоврядування встановлюють тарифи на житлово-комунальні послуги в розмірі не нижче економічно обґрунтованих витрат на їх виробництво (надання).

(23) Частиною шостою статті 31 вказаного Закону передбачено, що встановлення цін/тарифів на житлово-комунальні послуги нижчими від розміру економічно обґрунтованих витрат на їх виробництво без відповідного відшкодування не допускається і може бути оскаржено в суді.

(24) З метою забезпечення єдиного для всіх регіонів підходу до формування тарифів у сфері житлово-комунальних послуг Кабінет Міністрів України постановою від 01.06.2011 №869 "Про забезпечення єдиного підходу до формування тарифів на житлово-комунальні послуги" затвердив в т.ч. Порядок формування тарифів на централізоване водопостачання та водовідведення (надалі – Порядок).

(25) Відповідно до пункту 1 Порядку цей Порядок визначає механізм формування тарифів на централізоване водопостачання та водовідведення для суб'єктів природних монополій та суб'єктів господарювання на суміжних ринках, які провадять або мають намір провадити господарську діяльність з централізованого водопостачання та водовідведення.

(26) Згідно пункту 2 Порядку цей Порядок застосовується під час установаження Національною комісією, що здійснює державне регулювання у сферах енергетики та комунальних послуг, та органами місцевого самоврядування тарифів на централізоване водопостачання та водовідведення для суб'єктів природних монополій, а також для суб'єктів господарювання на суміжних ринках, зазначених у пункті 1 цього Порядку, та поширюється на таких суб'єктів під час розрахунку таких тарифів.

(27) За умовами абзаців вісім, дев'ять пункту 3 Порядку структура тарифів – складові економічно обґрунтованих витрат, пов'язаних із провадженням у планованому періоді певного виду ліцензованої діяльності, які групуються за статтями, визначеними уповноваженими органами відповідно до стандартів бухгалтерського обліку, що затверджені Мінфіном, та складові планованого прибутку, на основі яких розраховуються та встановлюються тарифи; тарифи на централізоване водопостачання та водовідведення – вартість одиниці (1 куб. метр) централізованого водопостачання чи водовідведення відповідної якості як грошовий вираз планованих економічно обґрунтованих витрат з урахуванням планованого прибутку.

(28) Згідно частини першої статті 9 Закону України "Про житлово-комунальні послуги" контроль за дотриманням стандартів, нормативів, норм, порядків і правил у сфері житлово-комунальних послуг здійснюють центральні органи виконавчої влади та інші уповноважені на це органи виконавчої влади, а також органи місцевого самоврядування відповідно до їхніх повноважень.

(29) Крім того, відповідно до пункту 2.14 розділу II Порядку доведення до споживачів інформації про перелік житлово-комунальних послуг, структуру цін/тарифів, зміну цін/тарифів з обґрунтуванням її необхідності та про врахування відповідної позиції територіальних громад, затвердженого наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 30.07.2012 №390, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 16.08.2012 за №1380/21692, контроль за дотриманням суб'єктами господарювання порядку доведення до відома споживачів інформації про перелік житлово-комунальних послуг, структуру цін/тарифів, зміну цін/тарифів з обґрунтуванням її необхідності та про врахування відповідної позиції територіальних громад здійснюється органами, уповноваженими встановлювати тарифи відповідно до їх повноважень, визначених чинним законодавством.

(30) Таким чином, перевірка економічного обґрунтування розрахунків планових витрат, пов'язаних з наданням комунальних послуг, зокрема послуг з централізованого водопостачання, повинна здійснюватися Первомайською селищною радою під час розгляду нею відповідних розрахункових матеріалів. Лише підтверджена відповідність рівня тарифу послуг розміру економічно обґрунтованих витрат на їх виробництво могла надати підстави для прийняття Первомайською селищною радою в особі її виконавчого комітету рішення про затвердження тарифів.

5. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

(31) Миколаївським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – територіальне відділення) на виконання завдань, покладених на органи Антимонопольного комітету України статтею 3 Закону України "Про Антимонопольний комітет України", відповідно до статті 17 цього ж Закону проводилось дослідження в межах Миколаївської області ринку надання житлово-комунальних послуг, зокрема ринків надання послуг з централізованого водопостачання та водовідведення, з метою здійснення державного контролю за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції на цих ринках.

(32) На вимогу територіального відділення від 07.12.2016 №1-292/52-1793 Первомайська селищна рада листом від 22.12.2016 №1669 (вх. від 26.12.2016 №52-03/2675) повідомила, що протягом 2014-2016 років послуги з централізованого водопостачання на її території надавали:

- житлово-комунальне підприємство "Світанок" (смт. Первомайське);
- товариство з обмеженою відповідальністю "Водичка" (с. Засілля);
- товариство з обмеженою відповідальністю "Єдині комунальні системи" (с. Квітневе);
- обслуговуючий кооператив по водопостачанню "Корал" (смт. Первомайське (масив Засільський)).

(33) Товариство з обмеженою відповідальністю "Єдині комунальні системи" (надалі – ТОВ "ЄКС", Товариство), ідентифікаційний код 34010619, місцезнаходження юридичної особи за даними ЄДР: 57284, Миколаївська обл., Вітовський р-н, с. Лимани, вул. Центральна, 130. ТОВ "ЄКС" є юридичною особою, що зареєстрована Вітовською районною державною адміністрацією Миколаївської області, дата та номер запису в ЄДР 03.03.2006, 1 511 102 0000 000597 відповідно.

(34) За даними ЄДР одним із видів діяльності Товариства є забір, очищення та постачання води (код КВЕД 36.00). ТОВ "ЄКС" надає послуги з централізованого водопостачання відповідно до ліцензії серії АВ №564628, виданої Миколаївською обласною державною адміністрацією 22.07.2011.

(35) Зважаючи на те, що на ТОВ "ЄКС", яке надає послуги з централізованого водопостачання у межах с. Квітневе, підпорядкованого Первомайській селищній раді, не поширюється сфера регулювання Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сфері комунальних послуг, для встановлення тарифів на централізоване водопостачання Товариство подає заяву та розрахунки тарифів на планований період з відповідними розрахунками, підтвердними матеріалами і документами до Первомайської селищної ради.

(36) Первомайська селищна рада листом від 22.12.2016 №1669 повідомила про те, що на території підпорядкованого їй с. Квітневе ТОВ "ЄКС" надає послуги з централізованого водопостачання за тарифами, затвердженими рішенням виконавчого комітету Первомайської селищної ради від 25.06.2015 №20 "Про затвердження тарифів на централізоване водопостачання ТОВ "ЄКС"" (надалі – Рішення №20). Вказаним рішенням затверджені тарифи (з ПДВ) на послуги з централізованого водопостачання на рівні: для населення – 10,80 грн./м³, для бюджетних організацій – 12,42 грн./м³, для інших споживачів – 16,20 грн./м³.

(37) Враховуючи вимоги чинного законодавства, Первомайська селищна рада була зобов'язана перед затвердженням тарифів на централізоване водопостачання, що запропоновані виконавцем цих послуг (ТОВ "ЄКС"), здійснити перевірку відповідності рівня тарифів послуг розміру економічно обґрунтованих витрат на їх виробництво.

(38) Листом від 22.12.2016 №1669 Первомайська селищна рада надала ряд документів, покладених в основу розрахунку тарифів на послуги з централізованого водопостачання, затверджених Рішенням №20. Однак, жодних підтверджуючих документів щодо здійснення перевірки наданих ТОВ "ЄКС" розрахунків тарифів щодо їх економічного обґрунтування Первомайською селищною надано не було.

(39) Проаналізувавши надані Первомайською селищною радою копії документів, на підставі яких затверджені тарифи на послуги з централізованого водопостачання, з відповідними розрахунками та поясненнями, територіальне відділення дійшло висновку, що базові вихідні дані у наданих розрахунках є суперечливими, зокрема у вихідних даних враховано 52 свердловини, тоді як відповідно до даних довідки про кількість артсвердловин для розрахунку тарифу на послуги водопостачання по ТОВ "ЄКС" на 01.05.2015 кількість діючих свердловин становила 46. Вказане може свідчити про те, що розрахунки заробітної плати, витрати на електроенергію тощо, враховані при визначенні тарифу, могли бути завищені, адже менша кількість свердловин потребує менший обсяг витрат на їх утримання.

(40) Первомайською селищною радою не надано жодних підтверджуючих документів, пояснень та розрахунків щодо розмірів планових витрат на рік по деяким статтям розрахунку собівартості 1 м куб. водопостачання по ТОВ "ЄКС", а саме щодо складових прямих матеріальних витрат (реагенти), загальновиробничих витрат (збір за спеціальне використання поверхневих та підземних вод, бакхім аналіз, дозвіл на спецводокористування, поточний ремонт), податку на надра. Це може свідчити про відсутність даних розрахунків у Первомайській селищній раді всупереч вимогам пункту 9 Порядку, що, в свою чергу, вказує на те, що під час встановлення цін на послуги з централізованого водопостачання, запропонованих Товариством, Первомайська селищна рада не дотримувалась вимог чинного законодавства та не виконала належним чином покладений на неї обов'язок щодо перевірки розрахунків планових витрат на виконання житлово-комунальних послуг з централізованого водопостачання щодо їх економічної обґрунтованості.

(41) Таким чином, Первомайською селищною радою в особі її виконавчого комітету неналежним чином здійснені повноваження, передбачені частиною першою статті 9 Закону України "Про житлово-комунальні послуги",

в частині здійснення контролю за дотриманням стандартів, нормативів, норм, порядків і правил у сфері житлово-комунальних послуг.

(42) За умовами абзацу другого частини першої статті 12 Закону України "Про захист економічної конкуренції" ТОВ "ЄКС" має ознаки такого, що протягом 2014-2016 років у територіальних (географічних) межах підпорядкованого Первомайській селищній раді с. Квітневе, де розташовані мережі, що належать або використовуються (експлуатуються) Товариством для надання послуг з централізованого водопостачання, займало монопольне (домінуюче) становище на ринку надання послуг з централізованого водопостачання, як таке, що не мало на цьому ринку жодного конкурента.

(43) Відповідно до частини першої статті 13 Закону України "Про захист економічної конкуренції" зловживанням монопольним (домінуючим) становищем на ринку є дії чи бездіяльність суб'єкта господарювання, який займає монопольне (домінуюче) становище на ринку, що призвели або можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, або ущемлення інтересів інших суб'єктів господарювання чи споживачів, які були б неможливими за умов існування значної конкуренції на ринку. Тобто, ущемлення (можливість ущемлення) інтересів споживачів є кваліфікуючою ознакою порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку.

(44) Згідно частини третьої цієї ж статті зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

(45) Враховуючи результати проведеного дослідження, розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення від 02.02.2017 №8-р за власною ініціативою розпочато розгляд справи №2-26.213/08-2017 у зв'язку з наявністю в діях ТОВ "ЄКС" (виконавця послуг з централізованого водопостачання в межах території Первомайської селищної ради), які полягають у формуванні та застосуванні до споживачів с. Квітневе економічно необґрунтованих тарифів на послуги з централізованого водопостачання, затверджених рішенням виконавчого комітету Первомайської селищної ради від 25.06.2015 №20 "Про затвердження тарифів на централізоване водопостачання ТОВ "ЄКС"", ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною першою статті 13, пунктом 2 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", а саме: зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку у вигляді дій, що могли призвести до ущемлення інтересів споживачів, які були б неможливими за умов існування значної конкуренції на ринку.

(46) Отже, дії Первомайської селищної ради, які полягали у затвердженні рішенням її виконавчого комітету від 25.06.2015 №20 "Про затвердження тарифів на централізоване водопостачання ТОВ "ЄКС"" тарифів на послуги з централізованого водопостачання без здійснення належної перевірки на відповідність рівня тарифів послуг розміру економічно обґрунтованих витрат на їх виробництво, що суперечить вимогам чинного законодавства, створили умови для вчинення виконавцем зазначених послуг порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку.

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧА, НАДАНІ ПІД ЧАС РОЗГЛЯДУ СПРАВИ

(47) Листом від 15.02.2017 №184 (06-03) (вх. від 17.02.2017 №52-03/277) Первомайська селищна рада надала заперечення на інформацію, наведену в розпорядженні адміністративної колегії територіального відділення від 02.02.2017 №2-р.

(48) Так, Первомайська селищна рада не погоджується з ознаками монопольного (домінуючого) становища ТОВ "ЄКС" на ринку надання послуг з централізованого водопостачання на території підпорядкованого їй с. Квітневе, аргументуючи це наявністю на її території чотирьох підприємств, які надають послуги з централізованого водопостачання, конкуренцією між ними та можливістю населення самостійно обирати за власним бажанням виконавців послуг з централізованого водопостачання.

(49) З цього питання територіальне відділення зауважує наступне. Під час визначення становища ТОВ "ЄКС" на ринку надання послуг з централізованого водопостачання територіальне відділення керувалось спеціальним нормативно-правовим актом, а саме Методикою визначення монопольного (домінуючого) становища суб'єктів господарювання на ринку, затвердженою розпорядженням Антимонопольного комітету України від 05.03.2002 №49-р та зареєстрованою в Міністерстві юстиції України 01.04.2002 за №317/6605, (надалі – Методика).

(50) Листом від 22.12.2016 №1669 Первомайська селищна рада повідомила, а листом від 15.02.2017 №184 (06-03) ще раз підтвердила, що на території підпорядкованого їй с. Квітневе надає послуги з централізованого водопостачання єдиний суб'єкт господарювання – ТОВ "ЄКС". В інших підпорядкованих Первомайській селищній раді населених пунктах послуги з централізованого водопостачання надаються іншими суб'єктами господарювання. Саме тому, територіальними (географічними) межами ринку послуг з централізованого водопостачання визначено територію підпорядкованого Первомайській селищній раді с. Квітневе, де розташовані мережі, що належать або використовуються (експлуатуються) ТОВ "ЄКС" для надання послуг з централізованого водопостачання абонентам (споживачам) Товариства, оскільки отримання цих послуг за вказаними межами є економічно недоцільним.

(51) Товарними межами ринку визначено послуги з централізованого водопостачання.

(52) Споживачами послуг ТОВ "ЄКС" є населення, бюджетні організації та інші споживачі, що проживають або знаходяться на території с. Квітневе.

(53) Часовими межами ринку визначено 2014-2016 роки.

(54) До того ж, за інформацією суб'єктів господарювання, які надають послуги з централізованого водопостачання на території інших підпорядкованих Первомайській селищній раді населених пунктів, вони не мають можливості надавати ці послуги в с. Квітневе у зв'язку з економічною недоцільністю та територіальним розташуванням мереж водопостачання.

(55) Отже, відповідно до Методики та за умовами абзацу другого частини першої статті 12 Закону України "Про захист економічної конкуренції"

ТОВ "ЄКС" має ознаки такого, що протягом 2014-2016 років у територіальних (географічних) межах підпорядкованого Первомайській селищній раді с. Квітневе, де розташовані мережі, що належать або використовуються (експлуатуються) Товариством для надання послуг з централізованого водопостачання, займало монопольне (домінуюче) становище на ринку надання послуг з централізованого водопостачання, як таке, що не мало на цьому ринку жодного конкурента.

(56) Крім того, Первомайська селищна рада повідомила, що перевірка економічного обґрунтування розрахунків тарифів ТОВ "ЄКС" на послуги з централізованого водопостачання здійснювалась членами її виконавчого комітету з залученням бухгалтера Первомайської селищної ради, після чого виносилося рішення в присутності керівника Товариства, та в якості доказу надала копію протоколу засідання виконавчого комітету Первомайської селищної ради від 25.06.2015 №4, на якому слухалось питання про затвердження тарифів на централізоване водопостачання ТОВ "ЄКС".

(57) Натомість, Первомайською селищною радою не надано доказів щодо проведеної перевірки, а в зазначеному протоколі вказано лише про те, що присутні на засіданні заслухали питання про затвердження тарифів на централізоване водопостачання ТОВ "ЄКС". Тобто, з тексту наданого протоколу неможливо зробити висновок щодо проведення Первомайською селищною радою перевірки наданих Товариством розрахунків тарифів на послуги з централізованого водопостачання. Та до речі, у списку присутніх на засіданні виконавчого комітету Первомайської селищної ради 25.06.2015 відсутнє прізвище керівника ТОВ "ЄКС", як-то зазначає Первомайська селищна рада.

(58) Також Первомайська селищна рада зазначила про проведення слухання мешканців на зборах в с. Квітневе, однак доказів цього також не надала.

(59) Таким чином, територіальне відділення не може взяти до уваги пояснення Первомайської селищної ради щодо здійснення нею належної перевірки економічної обґрунтованості тарифів Товариства на централізоване водопостачання, оскільки нею не надано жодних висновків, розрахунків, доповідних тощо, що підтверджують факт здійснення вказаної перевірки.

(60) Отже, приведені Первомайською селищною радою доводи не спростовують висновку про наявність в її діях порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке розглядається у даній справі.

7. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

(61) Відповідно до частини другої статті 4 Закону України "Про захист економічної конкуренції" суб'єкти господарювання, органи влади, органи місцевого самоврядування, а також 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.

(62) Стаття 4 Закону України "Про місцеве самоврядування в Україні" зазначає, що одним із основних принципів місцевого самоврядування є законність.

(63) Статтею 17 Закону України "Про захист економічної конкуренції" забороняються дії чи бездіяльність органів влади, 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.

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

(65) Враховуючи наявність в діях ТОВ "ЄКС", що надає послуги з централізованого водопостачання на території підпорядкованого Первомайській селищній раді с. Квітневе, ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною першою статті 13, пунктом 2 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у вигляді зловживання монопольним (домінуючим) становищем на ринку, дії Первомайської селищної ради в особі її виконавчого комітету, які полягали у затвердженні рішенням її виконавчого комітету від 25.06.2015 №20 "Про затвердження тарифів на централізоване водопостачання ТОВ "ЄКС"" тарифів на послуги з централізованого водопостачання без здійснення належної перевірки на відповідність рівня тарифів послуг розміру економічно обґрунтованих витрат на їх виробництво, що суперечить вимогам чинного законодавства та, як наслідок, призвело до створення умов для вчинення Товариством порушення законодавства про захист економічної конкуренції, 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 полягали у створенні умов для вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

8. ІНФОРМАЦІЯ ВІДПОВІДАЧА НА ПОДАННЯ З ПОПЕРЕДНІМИ ВИСНОВКАМИ У СПРАВІ

(66) На подання з попередніми висновками у справі Первомайська селищна рада не надавала будь-яких доказів, клопотань, усних та/або письмових пояснень, міркувань та/або заперечень тощо.

(67) Враховуючи вищевикладене, керуючись пунктом 2 частини п'ятої статті 14 Закону України "Про Антимонопольний комітет України", абзацами другим, третім частини першої статті 48 Закону України "Про захист економічної конкуренції", пунктом 29 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 №90/299, адміністративна колегія Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ВИРІШИЛА:

(1) Визнати дії Первомайської селищної ради в особі її виконавчого комітету,

ідентифікаційний код 04375174 (адреса: 57232, Миколаївська обл., Вітовський р-н, смт. Первомайське, вул. Ювілейна, 9), які полягали у затвердженні рішенням її виконавчого комітету від 25.06.2015 №20 "Про затвердження тарифів на централізоване водопостачання ТОВ "ЄКС"" тарифів на послуги з централізованого водопостачання без здійснення належної перевірки на відповідність рівня тарифів послуг розміру економічно обґрунтованих витрат на їх виробництво, що суперечить вимогам чинного законодавства та, як наслідок, призвело до створення умов для вчинення виконавцем зазначених послуг (товариством з обмеженою відповідальністю "Єдині комунальні системи") порушення законодавства про захист економічної конкуренції, 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 полягали у створенні умов для вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

(2) Зобов'язати Первомайську селищну раду в особі її виконавчого комітету припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, шляхом перегляду власного рішення від 25.06.2015 №20 "Про затвердження тарифів на централізоване водопостачання ТОВ "ЄКС"" з метою підтвердження відповідності рівня тарифів на послуги з централізованого водопостачання, що надаються товариством з обмеженою відповідальністю "Єдині комунальні системи", розміру економічно обґрунтованих витрат на їх виробництво, протягом 2-х місяців з дня отримання даного рішення, про що в п'ятиденний строк повідомити територіальне відділення з наданням підтверджуючих документів.

Згідно частин першої та другої статті 60 Закону України "Про захист економічної конкуренції" Первомайська селищна рада має право оскаржити рішення адміністративної колегії Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України повністю або частково до господарського суду Миколаївської області у двомісячний строк з дня його одержання.

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

П. Тимків