



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ МИКОЛАЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

26 грудня 2019 р.

м. Миколаїв

№41-ріш

Справа №1-26.215/57-2019

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Лисогірська сільська рада у 2018 році визначила виконавця земельних торгів без проведення конкурсу.

За результатами розгляду справи №1-26.215/57-2019 адміністративна колегія Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України визнала дії Лисогірської сільської ради, що полягали у визначенні у 2018 році виконавця земельних торгів без проведення конкурсу, антиконкурентними діями, які могли призвести до недопущення конкуренції, що є порушенням частини першої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Лисогірську сільську раду зобов'язано у двомісячний строк з дня одержання рішення у даній справі припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Адміністративна колегія Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №1-26.215/57-2019 про порушення Лисогірською сільською радою законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання відділу досліджень і розслідувань з попередніми висновками у справі від 26.11.2019 №64-03/125-пв,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 31.10.2019 №63-р за власною ініціативою розпочато розгляд справи №1-26.215/57-2019 за ознаками вчинення Лисогірською сільською радою порушення, передбаченого пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які могли призвести до недопущення конкуренції.
- (2) Головою Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) надіслані вимоги про надання інформації від 25.09.2019 №64-02/1730/1 та від 11.10.2019 №64-02/1841 універсальній біржі «Південь» (далі – УБ«Південь») та Лисогірському сільському голові (відповідно).
- (3) Листом від 27.11.2019 №64-02/2092 Лисогірській сільській раді направлено копію подання з попередніми висновками у справі від 26.11.2019 №64-03/125-пв.

2. Відповідач

- (4) Відповідачем у справі є орган місцевого самоврядування – Лисогірська сільська рада (ідентифікаційний код юридичної особи 04377279; місцезнаходження юридичної особи за даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань Міністерства юстиції України (далі – ЄДР) (<https://usr.minjust.gov.ua>): 55250, Миколаївська обл., Первомайський р-н, с. Лиса Гора, вул. Велика, 79).
- (5) Лисогірська сільська рада здійснює свої повноваження відповідно до Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні».
- (6) Згідно частини першої статті 10 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» Відповідач 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.
- (7) За умовами частини першої статті 16 цього ж Закону Лисогірська сільська рада є юридичною особою, наділеною цим та іншими законами власними повноваженнями, в межах яких діє самостійно і несе відповідальність за свою діяльність відповідно до закону.
- (8) Як вбачається з відомостей щодо Відповідача, які містяться в ЄДР, Лисогірська сільська рада є юридичною особою. Дата державної реєстрації – 21.05.1997, дата та номер запису в ЄДР – 21.04.2006, 1 519 120 0000 000298 відповідно. За організаційно-правовою формою Відповідач є органом місцевого самоврядування. Основним видом економічної діяльності Лисогірської сільської ради є «Державне управління загального характеру» (код КВЕД 84.11).

3. Нормативно-правове регулювання в сфері земельних відносин

- (9) Частиною другою статті 19 Конституції України передбачено, що 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.
- (10) Згідно частини третьої статті 24 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» 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, Кабінету Міністрів України, а в Автономній Республіці Крим – також нормативно-правовими актами Верховної Ради і Ради міністрів Автономної Республіки Крим, прийнятими у межах їхньої компетенції.
- (11) Статтею 4 цього ж Закону визначено, що одним із основних принципів місцевого самоврядування є законність. Отже, реалізація Лисогірською сільською радою покладених на неї повноважень має здійснюватися з дотриманням вимог чинного законодавства, у тому числі й законодавства про захист економічної конкуренції.
- (12) За умовами частини першої статті 13 Конституції України земля, її надра, атмосферне повітря, водні та інші природні ресурси, які знаходяться в межах території України, природні ресурси її континентального шельфу, виключної (морської) економічної зони є об'єктами права власності Українського народу. Від імені Українського народу права

власника здійснюють органи державної влади та органи місцевого самоврядування в межах, визначених цією Конституцією.

- (13) Відповідно до пункту 34 частини першої статті 26 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» до виключної компетенції сільських рад належить вирішення виключно на пленарних засіданнях сільської ради відповідно до закону питань регулювання земельних відносин.
- (14) Статтею 2 Земельного кодексу України (далі – ЗКУ) передбачено, що земельні відносини – це суспільні відносини щодо володіння, користування і розпорядження землею. Суб'єктами земельних відносин є громадяни, юридичні особи, органи місцевого самоврядування та органи державної влади. Об'єктами земельних відносин є землі в межах території України, земельні ділянки та права на них, у тому числі на земельні частки (паї).
- (15) Згідно частини першої статті 3 ЗКУ земельні відносини регулюються Конституцією України, ЗКУ, а також прийнятими відповідно до них нормативно-правовими актами.
- (16) До повноважень сільських рад у галузі земельних відносин на території сіл відповідно до статті 12 ЗКУ належать, зокрема:
 - а) розпорядження землями територіальних громад;
 - б) передача земельних ділянок комунальної власності у власність громадян та юридичних осіб відповідно до ЗКУ;
 - в) надання земельних ділянок у користування із земель комунальної власності відповідно до ЗКУ;
 - д) організація землеустрою.
- (17) Відповідно до частин першої та другої статті 83 ЗКУ землі, які належать на праві власності територіальним громадам сіл, є комунальною власністю. У комунальній власності перебувають:
 - а) усі землі в межах населених пунктів, крім земельних ділянок приватної та державної власності;
 - б) земельні ділянки, на яких розташовані будівлі, споруди, інші об'єкти нерухомого майна комунальної власності незалежно від місця їх розташування.
- (18) За умовами частини п'ятої статті 16 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» від імені та в інтересах територіальних громад права суб'єкта комунальної власності здійснюють відповідні ради.
- (19) Підстави набуття права на землю із земель комунальної власності наведені в статті 116 ЗКУ, зокрема абзацом першим частини першої цієї статті визначено, що громадяни та юридичні особи набувають права власності та права користування земельними ділянками із земель комунальної власності за рішенням органів місцевого самоврядування в межах їх повноважень, визначених ЗКУ, або за результатами аукціону. За умовами частини другої даної статті набуття права на землю громадянами та юридичними особами здійснюється шляхом передачі земельних ділянок у власність або надання їх у користування.
- (20) Повноваження органів місцевого самоврядування щодо передачі земельних ділянок у власність або у користування визначені частиною першою статті 122 ЗКУ. Так, сільські ради передають земельні ділянки у власність або у користування із земель комунальної власності відповідних територіальних громад для всіх потреб.

- (21) Статтею 124 ЗКУ визначено порядок передачі земельних ділянок в оренду. За нормами частин першої та другої цієї статті передача в оренду земельних ділянок, що перебувають у комунальній власності, здійснюється на підставі рішення відповідного органу місцевого самоврядування згідно з його повноваженнями, визначеними статтею 122 ЗКУ, чи договору купівлі-продажу права оренди земельної ділянки (у разі продажу права оренди) шляхом укладення договору оренди земельної ділянки чи договору купівлі-продажу права оренди земельної ділянки. Передача в оренду земельних ділянок, що перебувають у комунальній власності, здійснюється за результатами проведення земельних торгів, крім випадків, встановлених частинами другою та третьою статті 134 ЗКУ.
- (22) Згідно частини першої статті 127 ЗКУ органи місцевого самоврядування відповідно до їх повноважень, визначених статтею 122 ЗКУ, здійснюють продаж земельних ділянок комунальної власності або прав на них (оренди, суперфіцію, емфітевзису) громадянам, юридичним особам та іноземним державам на підставах та в порядку, встановлених ЗКУ.
- (23) За нормами частини другої цієї ж статті продаж земельних ділянок комунальної власності або прав на них (оренди, суперфіцію, емфітевзису) здійснюється на конкурентних засадах у формі аукціону у випадках та порядку, встановлених главою 21 ЗКУ.
- (24) Стаття 128 ЗКУ визначає порядок продажу земельних ділянок комунальної власності громадянам та юридичним особам. Так, відповідно до абзацу першого частини першої цієї статті продаж громадянам і юридичним особам земельних ділянок комунальної власності для потреб, визначених ЗКУ, провадиться органами місцевого самоврядування в межах їх повноважень.
- (25) Обов'язковість продажу земельних ділянок комунальної власності або прав на них на конкурентних засадах (земельних торгах) передбачена статтею 134 ЗКУ. Так, згідно частини першої цієї статті земельні ділянки комунальної власності або права на них (оренда, суперфіцій, емфітевзис), у тому числі з розташованими на них об'єктами нерухомого майна комунальної власності, підлягають продажу окремими лотами на конкурентних засадах (земельних торгах), крім випадків, встановлених частиною другою цієї статті.
- (26) Відповідно до частини першої статті 135 ЗКУ земельні торги проводяться у формі аукціону, за результатами проведення якого укладається договір купівлі-продажу, оренди, суперфіцію, емфітевзису земельної ділянки з учасником (переможцем) земельних торгів, який запропонував найвищу ціну за земельну ділянку, що продається, або найвищу плату за користування нею, зафіксовану в ході проведення земельних торгів.
- (27) Абзац перший частини другої зазначеної статті передбачає, що продаж земельних ділянок комунальної власності або прав на них (оренди, суперфіцію, емфітевзису) здійснюється виключно на земельних торгах, крім випадків, встановлених частинами другою і третьою статті 134 ЗКУ.
- (28) За умовами абзаців першого та другого частини третьої цієї статті організатором земельних торгів є орган місцевого самоврядування, що здійснює реалізацію права комунальної власності на земельні ділянки, який уклав з виконавцем земельних торгів договір про проведення земельних торгів. Виконавцем земельних торгів є суб'єкт

господарювання, який уклав з організатором земельних торгів договір про їх проведення.

- (29) Згідно частини четвертої вказаної статті проведення земельних торгів щодо земельних ділянок комунальної власності або прав на них здійснюється за рішенням організатора земельних торгів, у якому зазначаються:
- а) перелік земельних ділянок або прав на них, які виставляються на земельні торги окремими лотами;
 - б) стартова ціна лота;
 - в) строк та інші умови користування земельною ділянкою у разі набуття права користування земельною ділянкою на земельних торгах;
 - г) особа, уповноважена організатором земельних торгів на укладення договору купівлі-продажу, оренди, суперфіцію, емфітевзису земельної ділянки, яка або право на яку виставляється на земельні торги.
- (30) Відповідно до абзаців першого та другого частини п'ятої даної статті земельні торги проводяться відповідно до договору між організатором земельних торгів та їх виконавцем. Фінансування організації та проведення земельних торгів здійснюється організатором земельних торгів або їх виконавцем відповідно до договору, укладеного між ними, у тому числі за рахунок реєстраційних внесків учасників земельних торгів. Витрати (видатки), здійснені організатором або виконавцем земельних торгів на їх проведення, відшкодовуються йому переможцем земельних торгів.
- (31) За умовами частини шостої зазначеної статті винагорода виконавцю земельних торгів, яку встановлює організатор земельних торгів, складається з видатків на організацію та проведення земельних торгів і прибутку виконавця. Винагорода виконавця земельних торгів встановлюється у розмірі 5 відсотків ціни, за якою здійснюється купівля-продаж земельної ділянки, або 50 відсотків річної плати за користування земельною ділянкою (у разі продажу прав на земельну ділянку (оренди, суперфіцію, емфітевзису)), але не більш як 2 000 неоподатковуваних мінімумів доходів громадян за кожний лот.
- (32) Частиною першою статті 136 ЗКУ передбачено, що організатор земельних торгів визначає перелік земельних ділянок комунальної власності та/або прав на них, які виставляються на земельні торги окремими лотами. У переліку зазначаються місце розташування (адреса) земельної ділянки, її цільове призначення (функціональне використання), площа, кадастровий номер, умови продажу.
- (33) Відповідно до абзаців першого, другого та одинадцятого частини четвертої цієї статті підготовку лотів до проведення земельних торгів забезпечує організатор земельних торгів. Підготовка лотів до проведення земельних торгів включає, зокрема визначення виконавця земельних торгів, дати та місця проведення земельних торгів.
- (34) За нормами частини шостої даної статті закупівля послуг з визначення виконавця земельних торгів організатором земельних торгів здійснюється у порядку, визначеному законодавством про здійснення державних закупівель.
- (35) Необхідно зазначити, що Закон України «Про здійснення державних закупівель» втратив чинність на підставі Закону України «Про публічні закупівлі», який відповідно до абзаців першого-третього пункту 1 розділу IX «Прикінцеві та перехідні положення» набрав чинності¹, з дня, наступного за днем його опублікування, та введено в дію:

¹ 19.02.2016 – дата набрання чинності

- з 1 квітня 2016 року – для центральних органів виконавчої влади та замовників, що здійснюють діяльність в окремих сферах господарювання;
 - з 1 серпня 2016 року – для всіх замовників.
- (36) Згідно абзаців першого-третього частини першої статті 2 Закону України «Про публічні закупівлі» сфера застосування цього Закону поширюється до замовників:
- за умови, що вартість предмета закупівлі товару (товарів), послуги (послуг) дорівнює або перевищує 200 тисяч гривень, а робіт – 1,5 мільйона гривень;
 - які здійснюють діяльність в окремих сферах господарювання, за умови, що вартість предмета закупівлі товару (товарів), послуги (послуг) дорівнює або перевищує 1 мільйон гривень, а робіт – 5 мільйонів гривень.
- (37) Таким чином, нормативно врегульованим є питання порядку закупівлі послуг виконавця земельних торгів, якщо їх вартість дорівнює або перевищує 200 тисяч гривень.
- (38) Разом з тим, за умовами абзацу четвертого частини першої статті 2 Закону України «Про публічні закупівлі» під час здійснення закупівлі товарів, робіт і послуг, вартість яких є меншою за вартість, що встановлена в абзацах другому і третьому цієї частини, замовники повинні дотримуватися принципів здійснення публічних закупівель, установлених цим Законом, та можуть використовувати електронну систему закупівель з метою відбору постачальника товару (товарів), надавача послуги (послуг) та виконавця робіт для укладення договору.
- (39) Аналогічна норма наведена в пункті 4 розділу IX «Прикінцеві та перехідні положення» вказаного Закону, а саме: дозволити замовникам, для яких цей Закон вводиться в дію з 1 серпня 2016 року, використовувати електронну систему закупівель з метою відбору постачальника товару (товарів), надавача послуги (послуг) та виконавця робіт для укладення договору, у разі здійснення закупівлі товарів, робіт і послуг, вартість яких є меншою за вартість, що встановлена в абзаці першому частини першої статті 2 Закону України «Про здійснення державних закупівель».
- (40) Замовники повинні дотримуватися принципів здійснення публічних закупівель, визначених статтею 3 Закону України «Про публічні закупівлі», тобто закупівлі мають здійснюватися за принципами:
- добросовісної конкуренції серед учасників;
 - максимальної економії та ефективності;
 - відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель;
 - недискримінації учасників;
 - об'єктивної та неупередженої оцінки тендерних пропозицій;
 - запобігання корупційним діям і зловживанням.
- (41) Отже, підсумовуючи наведене, органи місцевого самоврядування, починаючи з 01.08.2016, при підготовці лотів до проведення земельних торгів у формі аукціону зобов'язані визначати виконавця земельних торгів у порядку, передбаченому законодавством про публічні закупівлі, тобто на конкурентних засадах із застосуванням процедури конкурсного відбору.

4. Обставини справи

- (42) Відділенням на виконання завдань, покладених на органи Антимонопольного комітету України, з метою здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції відповідно до статті 7 Закону України «Про

Антимонопольний комітет України» проводилось дослідження щодо наявності/відсутності ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції під час визначення органами місцевого самоврядування виконавців земельних торгів у формі аукціону.

- (43) Головою Відділення листами від 25.09.2019 №64-02/1730/1 в УБ«Південь» та від 11.10.2019 №64-02/1841 у Лисогірського сільського голови була запитана інформація, що стосувалася предмету дослідження.
- (44) УБ«Південь» листами від 04.10.2019 №27-04-01/19 (вх. від 09.10.2019 №№64-01/2803, 64-01/2804) та виконавчим комітетом Лисогірської сільської ради листом від 16.10.2019 №902-04.03 (вх. від 22.10.2019 №64-01/2905) були подані необхідні інформація та документи, які свідчать про таке.
- (45) Конкурси з визначення виконавця земельних торгів Відповідачем протягом 2017-2019 років (станом на 16.10.2019) не проводились.
- (46) В період 2017-2019 років (станом на 16.10.2019) Лисогірською сільською радою були організовані земельні торги з продажу 1 земельної ділянки комунальної власності, про що свідчить протокол проведення земельних торгів від 16.08.2018 №1.
- (47) Для проведення у 2018 році земельних торгів Відповідачем з УБ«Південь» (ідентифікаційний код 30333858; юридична адреса: 54055, м. Миколаїв, вул. Садова, 3) були укладені договір про проведення земельних торгів від 22.06.2018 №22-06/183Т (далі – Договір) та додаткова угода до нього від 22.06.2018 №1 (далі – Додаткова угода).
- (48) Так, відповідно до предмету Договору організатор (Лисогірська сільська рада) доручив, а виконавець (УБ«Південь») взяв на себе зобов'язання від імені організатора (Лисогірської сільської ради) провести земельні торги з продажу земельної ділянки комунальної власності. Характеристики земельних ділянок, умови продажу прав на них, стартові ціни та строки проведення земельних торгів визначаються у додаткових угодах до цього Договору, які є його невід'ємними частинами.
- (49) За умовами Договору строк його дії – з моменту підписання до виконання сторонами своїх зобов'язань за цим Договором.
- (50) Згідно пункту 1. Додаткової угоди УБ«Південь» доручено провести земельні торги з продажу: Лот №1 – земельної ділянки площею 100 кв. м; кадастровий номер 4825484600:06:033:0002; місце розташування: Миколаївська обл., Первомайський р-н, с. Лиса Гора, вул. Велика, 79В; цільове призначення: для будівництва та обслуговування будівель закладів охорони здоров'я та соціальної допомоги.
- (51) Здійснивши аналіз змісту наведеного вище Договору, можливо зробити висновок, що він носить загальний характер та є договором з невизначеним строком дії, оскільки часовий орієнтир для його обчислення не встановлено. Строк дії цього Договору визначається виконанням певних зобов'язань з боку УБ«Південь», які полягають у проведенні земельних торгів з продажу конкретно визначених земельних ділянок та прав на них, що обумовлюються додатковими угодами до нього, які можуть укладатися Відповідачем в необмеженій кількості без проведення конкурсу з визначення виконавця земельних торгів.

- (52) Таким чином, дія цього Договору може бути припинена за домовленістю сторін, що оформлюється додатковою угодою до Договору, або у судовому порядку.
- (53) Інформація щодо проведених УБ«Південь» земельних торгів для Лисогірської сільської ради наведена в таблиці нижче.

Таблиця

Дата проведення земельних торгів	№ лоту	Адреса земельної ділянки	НГО та площа, грн./га	Цільове призначення земельної ділянки	Ціна продажу лоту, грн. (без ПДВ)	Сума винагороди, грн. (без ПДВ)
16.08.2018	24644	вул. Велика, 79В	6 192,62/ 0,0100	для будівництва та обслуговування будівель закладів охорони здоров'я та соціальної допомоги	11 303,60	565,18 (5% ц/п)*
ВСЬОГО:	1 лот	-	-	-	-	565,18

*ц/п – ціна продажу земельної ділянки

- (54) Як вбачається з вище наведеної таблиці, винагорода виконавцю земельних торгів (УБ«Південь») становила максимальний її розмір, передбачений абзацом другим частини шостої статті 135 ЗКУ, а саме: 5 відсотків ціни, за якою здійснюється купівля-продаж земельної ділянки, але не більш як 2 000 неоподатковуваних мінімумів доходів громадян за кожний лот.
- (55) На вимогу Відділення надати обґрунтовані пояснення з приводу обрання Лисогірською сільською радою саме цього суб'єкта господарювання виконавцем земельних торгів та укладення з ним договору на проведення земельних торгів, а саме: чому з-поміж значної кількості суб'єктів господарювання – потенційних надавачів послуг з виконання земельних торгів Лисогірською сільською радою були надані переваги саме цьому суб'єкту господарювання; яким чином суб'єкту господарювання стало відомо про наміри Лисогірської сільської ради провести земельні торги з-за відсутності оголошень у засобах масової інформації та на офіційних вебсайтах з боку останньої; чи було відомо іншим суб'єктам господарювання (та яким чином?) про наміри Лисогірської сільської ради провести земельні торги та чи надходили від них пропозиції щодо укладання договорів про проведення земельних торгів, Лисогірський сільський голова повідомив наступне.
- (56) «Відповідно до рішення XXIII сесії Лисогірської сільської ради сьомого скликання від 06.03.2018 року депутати сільської ради рекомендували сільському голові заключити з Універсальною біржою «Південь» (м. Миколаїв, вул. Велика Садова, №3-В) договір про надання послуг з проведення торгів (аукціону).» (цитата)
- (57) В підтвердження цього надана копія рішення Лисогірської сільської ради «Про Перелік об'єктів, визначених до приватизації у 2018 році, що приватизуються шляхом продажу на аукціоні» від 06.03.2018 №29. Так, пунктом 1 цього рішення затверджено Перелік об'єктів, визначених до приватизації у 2018 році, що приватизуються шляхом продажу на аукціоні, до якого входить 1 земельна ділянка площею 0,01 га; кадастровий номер 4825484600:06:033:0002; місцезнаходження: с. Лиса Гора, вул. Велика, 79В. Відповідно до пункту 2 вказаного рішення рекомендовано сільському голові заключити з Універсальною біржою «Південь» (м. Миколаїв, вул. Велика Садова, №3-В) договір про надання послуг з проведення торгів (аукціону).

5. Опис ринку, на якому відбулося недопущення конкуренції

- (58) Головною метою державної політики є забезпечення ефективного та прозорого здійснення реалізації земель державної та комунальної власності, створення конкурентного середовища в сфері земельних відносин, у тому числі серед виконавців земельних торгів, запобігання проявам корупції у цій сфері, розвиток добросовісної конкуренції, що, в свою чергу, має призвести до активізації ринку та посилення конкуренції між суб'єктами господарювання.
- (59) Відповідно до частини другої статті 14 Конституції України право власності на землю гарантується. Це право набувається і реалізується громадянами, юридичними особами та державою виключно відповідно до закону, тобто, будь-які продажі земельних ділянок комунальної власності або прав на них (оренда, суперфіцій, емфітевзис) без залучення виконавця торгів є неправомірними, оскільки порушують установлену ЗКУ процедуру набуття прав на ці земельні ділянки.
- (60) В ході проведеного дослідження Відділенням виявлені такі суб'єкти господарювання – учасники ринку, які надавали та/або могли б надавати у 2018 році послуги з проведення земельних торгів в разі продажу земельних ділянок та/або прав на них (оренди, суперфіцію, емфітевзису), а саме:
- 1) універсальна біржа «Номінал», ідентифікаційний код 30396499; юридична адреса: 54000, м. Миколаїв, вул. Мала Морська, 51;
 - 2) товарна біржа «Кіровоградська аграрна біржа», ідентифікаційний код 31008446; юридична адреса: 25006, м. Кропивницький, вул. Тараса Карпи, 84;
 - 3) товарна біржа «Катеринославська», ідентифікаційний код 23364874; юридична адреса: 49006, м. Дніпро, пр. Пушкіна, 49;
 - 4) приватне підприємство «Фірма «Сомгіз», ідентифікаційний код 20810095; юридична адреса: 79012, м. Львів, вул. Сахарова, 46;
 - 5) універсальна біржа «Південь», ідентифікаційний код 30333858; юридична адреса: 54055, м. Миколаїв, вул. Садова, 3;
 - 6) міжнаціональна універсальна товарно-сировинна біржа «Епсілон», ідентифікаційний код 23397632; юридична адреса: 03680, м. Київ, б-р Вацлава Гавела, 6;
 - 7) Запорізька товарна біржа «Гілея», ідентифікаційний код 20481361; юридична адреса: 69037, м. Запоріжжя, вул. Незалежної України, 41;
 - 8) універсальна товарна біржа «Недвижимість Н», ідентифікаційний код 22438613; юридична адреса: 54001, м. Миколаїв, вул. Потьомкінська, 51;
 - 9) товариство з обмеженою відповідальністю «Земельне бюро», ідентифікаційний код 32796215; юридична адреса: 18005, м. Черкаси, вул. Волкова, 101, кв. 62;
 - 10) товариство з обмеженою відповідальністю «Югземсервіс», ідентифікаційний код 35786498; юридична адреса: 54008, м. Миколаїв, вул. Адміральська, 32/6;
 - 11) товариство з обмеженою відповідальністю «Український експертний центр по вимірюванню та оцінці», ідентифікаційний код 30332964; юридична адреса: 54034, м. Миколаїв, пр. Миру, 36, оф. 108;
 - 12) товарна біржа «Універсальна біржа «Причорноморська», ідентифікаційний код 41350032; юридична адреса: 54038, м. Миколаїв, вул. Курортна, 2Б, кв. 26;
 - 13) Миколаївська регіональна філія державного підприємства «Центр державного земельного кадастру», ідентифікаційний код 26445745; юридична адреса: 54034, м. Миколаїв, пр. Миру, 34;
 - 14) державне підприємство «Миколаївський науково-дослідний та проектний інститут землеустрою», ідентифікаційний код 19286878; юридична адреса: 54034, м. Миколаїв, пр. Миру, 34;

15) товариство з обмеженою відповідальністю «Земельно-архітектурне бюро», ідентифікаційний код 41774836; юридична адреса: 54056, м. Миколаїв, вул. Космонавтів, 81/6, оф 308.

(61) Таким чином, ринок надання послуг з проведення земельних торгів є досить конкурентним, відкритим та може налічувати велику кількість його учасників (виконавців земельних торгів) з різних регіонів держави, тобто й поза межами Миколаївської області, а отже між суб'єктами господарювання наявна значна конкуренція.

6. Правова кваліфікація дій Відповідача

6.1. Антиконтурентні дії Відповідача та негативний вплив на конкуренцію

(62) Визначення Лисогірською сільською радою у 2018 році виконавця земельних торгів в особі УБ«Південь» не на конкурентних засадах, тобто без проведення конкурсу, могло призвести до недопущення конкуренції на вказаному ринку.

(63) Внаслідок змін у стані конкуренції на зазначеному ринку Відповідачем створювалися більш сприятливі умови конкуренції для окремого суб'єкта господарювання (УБ«Південь»), в той час як для інших суб'єктів господарювання ці умови залишалися незмінними.

(64) Отже, окремо визначений суб'єкт господарювання (УБ«Південь») здобув переваги над іншими не завдяки власним досягненням, що є основною ознакою економічної конкуренції, а внаслідок дії зовнішніх ринкових факторів, одним із яких є вплив органу місцевого самоврядування (Лисогірської сільської ради) шляхом обрання (визначення) виконавця земельних торгів без проведення конкурсу, тобто не на конкурентних засадах, що, в свою чергу, могло мати негативний вплив на конкуренцію, оскільки суб'єкти господарювання, які надають аналогічні послуги, не мали змоги вступити на цей ринок.

(65) До того ж наслідком такої поведінки Лисогірської сільської ради могло бути ущемлення інтересів переможця земельних торгів (покупця) внаслідок понесення ним додаткових витрат, пов'язаних з купівлею земельної ділянки, який сплатив винагороду виконавцю земельних торгів (УБ«Південь») у законодавчо визначеному максимальному розмірі.

(66) Як свідчать результати здійсненого Відділенням дослідження ринку надання послуг з проведення земельних торгів, суб'єкти господарювання, обрані органами місцевого самоврядування виконавцями земельних торгів за результатами конкурсів щодо відбору (визначення) виконавця земельних торгів, прагнучи отримати перемогу, пропонували вартість винагороди у розмірі меншому за законодавчо визначений.

(67) Таким чином, дії Відповідача, які полягали у наданні права суб'єкту господарювання в особі УБ«Південь» проводити у 2018 році земельні торги з продажу земельної ділянки комунальної власності без проведення конкурсу з визначення виконавця земельних торгів на конкурентних засадах всупереч вимогам земельного законодавства, законодавства про публічні закупівлі та законодавства про захист економічної конкуренції, призвели до отримання окремим суб'єктом господарювання (УБ«Південь») переваг, які поставили його у привілейоване становище відносно конкурентів на ринку надання послуг з проведення земельних торгів, що могло призвести до недопущення конкуренції між ними.

- (68) Статтею 6 Господарського кодексу України (далі – ГКУ) визначені загальні принципи господарювання в Україні, серед яких:
- забезпечення економічної багатоманітності та рівний захист державою усіх суб'єктів господарювання;
 - обмеження державного регулювання економічних процесів у зв'язку з необхідністю забезпечення добросовісної конкуренції.
- (69) Відповідно до частини третьої статті 18 ГКУ органам державної влади та органам місцевого самоврядування, їх посадовим особам забороняється приймати акти та вчиняти дії, які усувають конкуренцію або необґрунтовано сприяють окремим конкурентам у підприємницькій діяльності, чи запроваджують обмеження на ринку, не передбачене законодавством.
- (70) За умовами частини першої статті 25 ГКУ держава підтримує конкуренцію як змагання між суб'єктами господарювання, що забезпечує завдяки їх власним досягненням здобуття ними певних економічних переваг, внаслідок чого споживачі та суб'єкти господарювання отримують можливість вибору необхідного товару і при цьому окремі суб'єкти господарювання не визначають умов реалізації товару на ринку.
- (71) Частиною другою цієї ж статті передбачено, що органам державної влади і органам місцевого самоврядування, що регулюють відносини у сфері господарювання, забороняється приймати акти або вчиняти дії, що визначають привілейоване становище суб'єктів господарювання тієї чи іншої форми власності, або ставлять у нерівне становище окремі категорії суб'єктів господарювання чи іншим способом порушують правила конкуренції.
- (72) Згідно частини третьої вказаної статті уповноважені органи державної влади і органи місцевого самоврядування повинні здійснювати аналіз стану ринку і рівня конкуренції на ньому і вживати передбачених законом заходів щодо упорядкування конкуренції суб'єктів господарювання.
- (73) У відповідності до частини першої статті 40 ГКУ державний контроль за дотриманням антимонопольно-конкурентного законодавства, захист інтересів підприємців та споживачів від його порушень здійснюються Антимонопольним комітетом України відповідно до його повноважень, визначених законом.
- (74) Відповідно до частини першої статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» державна політика у сфері розвитку економічної конкуренції та обмеження монополізму в господарській діяльності, здійснення заходів щодо демонополізації економіки, фінансової, матеріально-технічної, інформаційної, консультативної та іншої підтримки суб'єктів господарювання, які сприяють розвитку конкуренції, здійснюється органами державної влади, органами місцевого самоврядування та органами адміністративно-господарського управління та контролю.
- (75) За умовами частини другої цієї ж статті 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.
- (76) Відтак, дії Лисогірської сільської ради, які полягали у визначенні виконавця земельних торгів без проведення конкурсу, що могло негативно вплинути на конкуренцію, не

відповідають вимогам частини другої статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- (77) Частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що антиконкурентними діями органів місцевого самоврядування 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 місцевого самоврядування, які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.
- (78) Згідно з частиною третьою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.
- (79) Відповідно до пункту 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентні дії органів місцевого самоврядування є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (80) Таким чином, дії Лисогірської сільської ради щодо визначення у 2018 році суб'єкта господарювання в особі універсальної біржі «Південь» виконавцем земельних торгів з продажу 1 земельної ділянки комунальної власності шляхом укладення з ним договору про проведення земельних торгів від 22.06.2018 №22-06/183Т та додаткової угоди до нього від 22.06.2018 №1 без проведення конкурсу, тобто не на конкурентних засадах, всупереч вимогам земельного законодавства, законодавства про публічні закупівлі та законодавства про захист економічної конкуренції, таким чином поставивши його у привілейоване становище стосовно конкурентів, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які могли призвести до недопущення конкуренції.
- (81) Ураховуючи наведене, укладення Відповідачем з УБ«Південь» договору про проведення земельних торгів від 22.06.2018 №22-06/183Т та додаткової угоди до нього від 22.06.2018 №1 є шляхом, яким органом місцевого самоврядування вчинені антиконкурентні дії.

7. Заперечення Відповідача

- (82) На подання з попередніми висновками у справі від 26.11.2019 №64-03/125-пв, копія якого була вручена 28.11.2019 уповноваженій особі Лисогірської сільської ради, останньою не наводилися докази, не подавалися клопотання, усні та/або письмові пояснення, міркування, заперечення тощо.
- (83) Натомість, під час розгляду даної справи 26.12.2019 уповноважена особа Відповідача Н. Жуматій (довіреність від 20.12.2019 №1083-04.03) погодилася з висновками Відділення щодо вчинення Лисогірською сільською радою порушення законодавства про захист економічної конкуренції та запевнила, що в подальшому під час підготовки лотів до проведення земельних торгів визначатиме виконавця земельних торгів на конкурентних засадах шляхом проведення відповідного конкурсу.

8. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (84) Таким чином, доказами, зібраними у цій справі, доводиться висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідача, які полягали у визначенні у 2018 році виконавця земельних торгів в особі УБ«Південь» без проведення конкурсу всупереч вимогам земельного законодавства, законодавства про здійснення публічних закупівель та законодавства про захист економічної конкуренції, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які могли призвести до недопущення конкуренції.
- (85) Такі дії Лисогірської сільської ради заборонені згідно з частиною третьою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 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 за №291/5482, та 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 (в редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 №169-р), зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за №90/299, адміністративна колегія Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що Лисогірська сільська рада (ідентифікаційний код 04377279; місцезнаходження: 55250, Миколаївська обл., Первомайський р-н, с. Лиса Гора, вул. Велика, 79) своїми діями, які полягали у визначенні у 2018 році виконавця земельних торгів без проведення конкурсу, вчинила порушення, передбачене пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які могли призвести до недопущення конкуренції.

2. Зобов'язати Лисогірську сільську раду у двомісячний строк з дня одержання рішення у даній справі припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, шляхом приведення у відповідність чинних договірних відносин в частині визначення виконавця земельних торгів на конкурентних засадах з наданням до Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України підтверджуючих документів про виконання цього зобов'язання.

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