



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

18 жовтня 2016 року

№ 46

справа № 953/6-р-02-06-16

м. Київ

*Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції*

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України розглянувши матеріали справи № 953/6-р-02-06-16 про порушення Катюжанською сільською радою Київської області (ідентифікаційний код 04359560) законодавства про захист економічної конкуренції та подання другого відділу досліджень і розслідувань з попередніми висновками у справі від 11.08.2016 № 80/ПС-02-06,

ВСТАНОВИЛА:

На виконання доручення Антимонопольного комітету України від 22.06.2015 № 8-01/5295 Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) здійснило розгляд заяви малого приватного підприємства «ВПК» (далі – МПП «ВПК», Підприємство) (вх. Відділення від 24.06.2015 № 01-11-35) щодо ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції Катюжанською сільською радою Київської області.

З метою всебічного, повного та об'єктивного дослідження зазначеного питання Відділенням направлено запит про надання інформації до Катюжанської сільської ради.

Проаналізувавши отриману інформацію, Відділенням встановлено наступне.

Місцезнаходження Катюжанської сільської ради: 07313, Київська область, Вишгородський район, с. Катюжанка, вул. Радянська, 40.

Ідентифікаційний код: 04359560.

Катюжанська сільська рада (надалі – Рада) відповідно до статті 140 Конституції України є органом місцевого самоврядування.

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.

Частинами першою та третьою статті 24 Закону України «Про місцеве самоврядування», правовий статус місцевого самоврядування в Україні визначається Конституцією України, цим та іншими законами, які не повинні суперечити положенням цього Закону. 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.

Статтею 7 Закону України «Про житлово-комунальні послуги», передбачено що до повноважень органів місцевого самоврядування у сфері житлово-комунальних послуг належить визначення виконавця житлово-комунальних послуг відповідно до цього Закону в порядку, затвердженому центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері житлово-комунального господарства.

Відповідно до пункту 1.6. Порядку визначення виконавця житлово-комунальних послуг, затвердженого наказом державного комітету України з питань житлово-комунального господарства від 25.04.2005 № 60, виконавець житлово-комунальних послуг визначається органами місцевого самоврядування, крім випадків коли власник (власники) житлових будинків бажає (бажають) визначити виконавця житлово-комунальних послуг самостійно.

Статтею 1 Закону України «Про теплопостачання» виробництво теплової енергії - господарська діяльність, пов'язана з перетворенням енергетичних ресурсів будь-якого походження, у тому числі альтернативних джерел енергії, на теплову енергію за допомогою технічних засобів з метою її продажу на підставі договору.

Відповідно до пункту 29 частини першої статті 7 Закону України «Про ліцензування видів господарської діяльності», ліцензуванню підлягає, зокрема, виробництво теплової енергії, транспортування теплової енергії магістральними і місцевими (розподільчими) тепловими мережами та постачання теплової енергії, крім виробництва, транспортування та постачання теплової енергії за нерегульованим тарифом.

МПП «ВПК» здійснює виробництво, транспортування та постачання теплової енергії з використанням альтернативних (відновлюваних) джерел енергії (на підставі ліцензій серія АЕ № 194667, серія АВ № 582457, серія АВ № 582458, що видані Київською обласною державною адміністрацією, а саме використовує в якості палива паливні гранули пресовані з деревини (палети). Підприємство встановило та експлуатує на території Київської області котельні, які працюють на альтернативному паливі.

МПП «ВПК» на підставі договору оренди приміщення, що належить до комунальної власності територіальної громади с. Катюжанка від 13 липня 2011 року, укладеного з Радою, орендувало частину приміщення котельні, яка знаходиться за адресою: Київська обл., Вишгородський р-н, с. Катюжанка, вул. Радянська, 60-А, та провело реконструкцію котельні з встановленням теплотехнічного обладнання. Підприємство встановило технічне обладнання з метою виробництва та постачання теплової енергії для опалення приміщення Катюжанської загальноосвітньої середньої школи за адресою с. Катюжанка, вул. Радянська, 60 та прилеглих житлових багатоквартирних будинків.

Листами від 07.11.2014 № 234 та від 17.12.2014 № 281 Підприємство зверталось до Ради з проханням визначити його надавачем послуг з постачання теплової енергії на території Катюжанської сільської ради, в зв'язку з тим, що МПП «ВПК» має технічну можливість виробляти теплову енергію з використанням альтернативного палива (паливних гранул з деревини) та має відповідні ліцензії на провадження господарської діяльності.

Листом від 11 грудня 2014 року № 788 Рада надала відповідь на лист МПП «ВПК» від 07.11.2014 № 234, яка полягає в наступному:

« .. « Ваш лист вих. № 234 від 07 листопада 2014 року було розглянуто на 50 сесії VI скликання, яка відбулась 10.12.2014 року, сільська рада повідомляє наступне:

Згідно Закону України «Про житлово-комунальні послуги» ст. 7 розділу 4 виконавцем житлово-комунальних послуг (крім послуг з централізованого опалення, послуг з централізованого постачання холодної води, послуг з централізованого постачання гарячої води, послуг з водовідведення) є органи місцевого самоврядування, а оскільки ці послуги є централізованими, тому Катюжанська сільська рада по вирішенню питання надавання комунальних послуг з постачання теплової енергії рекомендує Вам звернутися до Вишгородської районної державної адміністрації» ...».

З метою з'ясування дійсних обставин та причин невизнання МПП «ВПК» надавачем послуг з постачання теплової енергії на альтернативній основі на території с. Катюжанка, а саме для Катюжанської загальноосвітньої середньої школи, що розташована за адресою: вул. Радянська, 60 та прилеглих житлових багатоквартирних будинків, Відділенням направлено запит про надання інформації до Катюжанської сільської ради.

Листом від 21.07.2015 № 369/02-22 (вх. Відділення від 24.07.2015 № 01-06-1459), Рада повідомила, що відповідно до рішення виконавчого комітету Ради від 15.09.2010 року № 36, виконавцем послуг з централізованого опалення визначено ВРКП «Вишгородтепломережа». Підставою для визначення виконавцем послуг з централізованого опалення саме ВРКП «Вишгородтепломережа» є те, що на території Катюжанської сільської ради немає іншого суб'єкта господарювання, який би надавав ці послуги. ВРКП «Вишгородтепломережа» одна організація в районі з надання якісних послуг з централізованого опалення.

Разом з тим, Радою не зазначено жодних об'єктивних підстав та обґрунтованих причин з посиланням на пункти, частини, статті законів та/чи підзаконних актів, де було б зазначено, що МПП «ВПК» не може бути визначений виконавцем послуг з постачання теплової енергії на альтернативній основі на території с. Катюжанка, а саме для Катюжанської загальноосвітньої середньої школи, що розташована за адресою: вул. Радянська, 60 та прилеглих житлових багатоквартирних будинків.

Крім того, МПП «ВПК» на відміну від ВРКП «Вишгородтепломережа», що надає послуги з централізованого опалення, маючи технічну можливість та відповідні ліцензії, виявило бажання надавати послуги з постачання теплової енергії на альтернативній основі, а саме з використанням паливних гранул пресованих з деревини.

Таким чином, бездіяльність Ради, яка полягає у невизначені МПП «ВПК» виконавцем послуг з постачання теплової енергії на альтернативній основі на території с. Катюжанка, а саме для Катюжанської загальноосвітньої середньої школи, що розташована за адресою: вул. Радянська, 60 та прилеглих житлових багатоквартирних будинків, може призвести до недопущення конкуренції на ринку постачання теплової енергії.

Відповідно до частини першої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними діями органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно - господарського управління та контролю є прийняття будь - яких актів (рішень, наказів, розпоряджень, постанов тощо), надання письмових чи усних вказівок, укладення угод або будь - які інші дії чи бездіяльність органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно - господарського управління та контролю (колегіального органу чи посадової особи), які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.

Згідно з частиною третьою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», вчинення антиконкурентних дій органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно - господарського управління та контролю забороняється.

Враховуючи викладене, з метою усунення причин і умов що сприяли виникненню порушення законодавства про захист економічної конкуренції, на підставі статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України надала Катюжанській сільській раді обов'язкові для розгляду рекомендації від 24.09.2015 № 26-рк (далі – Рекомендації), а саме:

- у 15-денний термін з дня отримання рекомендацій внести на розгляд на черговому засіданні Катюжанської сільської ради питання щодо визначення МПП «ВПК» виконавцем послуг з постачання теплової енергії на альтернативній основі на території с. Катюжанка, а саме для Катюжанської загальноосвітньої середньої школи за адресою,

що розташована по вул. Радянська, 60 та прилеглих житлових багатоквартирних будинків.

Рекомендації адміністративної колегії від 24.09.2015 № 26-рк були вручені за довіреністю уповноваженій особі Катюжанської сільської ради на одержання пошти Корнієнко 01.10.2015, що підтверджується рекомендованим поштовим повідомленням № 0303711199490.

У передбачений Рекомендаціями строк, інформація щодо виконання положень рекомендацій Катюжанською сільською радою до Відділення не надходила.

Враховуючи наведене, розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 19.01.2016 № 6-р розпочато розгляд справи за ознаками вчинення порушення Катюжанською сільською радою (07313, Київська область, Вишгородський район, с. Катюжанка, вул. Радянська, 40, ідентифікаційний код 04359560) законодавства про захист економічної конкуренції.

Листом від 03.02.2016 № 54 (вх. Відділення від 05.02.2016 № 01-06-274) Катюжанська сільська рада надала письмі пояснення (заперечення) у справі наступного змісту:

«...Забезпечення тепловою енергією об'єктів на території с. Катюжанка, а саме: загальноосвітньої школи (яка відповідно до свідоцтва про право власності на нерухоме майно серії САС № 735407, зареєстрованого в електронному Реєстрі прав власності на нерухоме майно 22.10.2009 р. належить до спільної комунальної форми власності) та прилеглих житлових багатопверхових будинків технічно можливе від котельні, яка розташована за адресою: вул. Радянська, 60-А, с. Катюжанка.

У відповідності до рішення Вишгородської районної ради від 17.10.2013р. № 403-30-VI «Про прийняття об'єктів нерухомого майна – котельні-бойлерної та котельні з обладнанням у спільну комунальну власність територіальних громад сіл, селища, міста Вишгородського району з комунальної власності територіальної громади сіл Катюжанка та Гута Катюжанська», зазначена котельня належить на праві спільної комунальної власності територіальним громадам сіл, селища, міста Вишгородського району.

Згідно із ст. 60 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» повноваження щодо управління такими об'єктами спільної власності належать відповідній раді.

У зв'язку з вищезазначеним, враховуючи, що чинним законодавством не передбачено визначення виконавця послуг з постачання теплової енергії, а також відсутність повноважень у сільській раді щодо управління об'єктами спільної комунальної власності територіальних громад сіл, селища, міста Вишгородського району, вважаємо, що рекомендації адміністративної колегії щодо визначення такого виконавця не ґрунтуються на нормах чинного законодавства, а тому не можуть бути виконані Катюжанською сільською радою...» (мова оригіналу).

Зазначені заперечення спростовуються наступним.

Стаття 60 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» визначає поняття права комунальної власності та визначає порядок управління комунальною власністю. Разом з тим, положення вищезазначеної статті не передбачає делегування органом місцевого самоврядування права визначення виконавця житлово-комунальних послуг іншому органу.

Рішенням виконавчого комітету Катюжанської сільської ради від 15.09.2010 № 36 визначено Вишгородське районне комунальне підприємство «Вишгородтепломережа» **виробником та виконавцем послуг з тепlopостачання**, постачання холодної води і водовідведення на території Катюжанської сільської ради.

Слід зауважити, що при прийнятті вищезазначеного рішення виконавчий комітет Катюжанської сільської ради керувався статтею 7 Закону України «Про житлово-комунальні послуги», а також статтею 30 Закону України «Про місцеве самоврядування»,

які передбачають повноваження органів місцевого самоврядування щодо визначення виконавця житлово-комунальних послуг.

Крім того, у Відділення наявні також копії рішень інших органів місцевого самоврядування Київської області щодо визначення МПП «ВПК» виконавцем послуг з теплової енергії, зокрема:

- рішення виконавчого комітету Чабанівської селищної ради від 01 жовтня 2013 року № 60 «Про визначення підприємства постачальником теплової енергії для Новосілківської ЗОШ»;

- рішення виконавчого комітету Вишневої міської ради від 29 жовтня 2013 року № 59/17 «Про визначення виконавців житлово-комунальних послуг», згідно до якого МПП «ВПК» визначено виконавцем послуг з виробництва, транспортування та постачання теплової енергії в ЗОШ № 3 та № 4 м. Вишневе;

- рішення виконавчого комітету Шпільківської сільської ради від 27 квітня 2016 року № 45 «Про погодження визначення МПП «ВПК» як виробника, транспортувальника та постачальника теплової енергії».

Також слід зазначити, що на звернення МПП «ВПК» щодо визначення Підприємства виконавцем послуг з постачання теплової енергії від 07.11.2014 до Катюжанської сільської ради, останньою було підготовлено відповідь наступного змісту:

«Ваш лист вих. № 234 від 07 листопада 2014 року було розглянуто на 50 сесії VI скликання, яка відбулась 10.12.2014 року, сільська рада повідомляє наступне:

Згідно Закону України «про житлово-комунальні послуги» ст. 7 розділу 4 виконавцем житлово-комунальних послуг (крім послуг з централізованого опалення, послуг з централізованого постачання холодної води, послуг з централізованого постачання гарячої води, послуг з водовідведення) є органи місцевого самоврядування, а оскільки ці послуги є централізованими, тому Катюжанська сільська рада по вирішенню питання надавання комунальних послуг з постачання теплової енергії рекомендує Вам звернутись до Вишгородської районної державної адміністрації.» (мова оригіналу)

Вищезазначене твердження Катюжанської сільської ради не обґрунтовує відмову Ради щодо визначення МПП «ВПК» виконавцем послуг з постачання теплової енергії, оскільки Підприємство зверталось до Катюжанської сільської ради з метою визначення його виконавцем **послуг з постачання теплової енергії**, а не послуг з централізованого опалення, послуг з централізованого постачання холодної води, послуг з централізованого постачання гарячої води, послуг з водовідведення, які за своєю суттю є централізованими.

Крім того, листом від 21.07.2015 № 369/02-22 (вх. Відділення від 24.07.2015 № 01-06-1459) Катюжанська сільська рада повідомила, що не проводила процедуру закупівлі теплової енергії. Фізичні особи-підприємці та юридичні особи, які знаходяться на території Катюжанської сільської ради, укладають договори на постачання теплової енергії самостійно згідно із Законом України «Про публічні закупівлі» шляхом проведення переговорної процедури.

Не визначення МПП «ВПК» виконавцем послуг з постачання теплової енергії на альтернативній основі, перешкоджає Підприємству на конкурентних засадах приймати участь у державних (публічних) закупівлях та обмежує розвиток конкуренції в цілому на ринку надання послуг з постачання теплової енергії.

Станом на 09.08.2016 Катюжанською сільською радою не визначено МПП «ВПК» виконавцем послуг з постачання теплової енергії на альтернативній основі на території с. Катюжанка.

Отже, бездіяльність Катюжанської сільської ради, яка полягає у невизначені МПП «ВПК» виконавцем послуг з постачання теплової енергії на альтернативній основі на території с. Катюжанка, де розташовані Катюжанська загальноосвітня середня школа (вул. Біла, 60 (колишня Радянська) та прилеглий житловий багатоквартирний будинок (вул. Біла, 35-а (колишня Радянська), є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону

України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, яка може призвести до недопущення конкуренції.

За результатом аналізу матеріалів справи Відділенням було складено подання про попередні висновки у справі від 11.08.2016 № 80/ПС-02-06 (далі – Подання).

Копію Подання направлено на адресу Катюжанської сільської ради (вих. Відділення від 12.08.2016 № 02-06/2730) та на адресу МПП «ВПК» (вих. Відділення від 12.08.2016 № 02-06/2729).

За інформацією офіційного веб-порталу УДППЗ «Укрпошта» <http://services.ukrposhta.ua/bardcodesingle>, копії подання з попередніми висновками у справі Катюжанською сільською радою отримано 16.08.2016 та МПП «ВПК» – 19.08.2016 відповідно.

Листом від 19.09.2016 № 102 (вих. Відділення від 19.09.2016 № 01-11-2466) МПП «ВПК» повідомило Відділення, що зауважень, доповнень до змісту Подання у Підприємства немає.

Заперечень та зауважень на подання з попередніми висновками у справі № 953/6-р-02-06-16 від Катюжанської сільської ради, станом на 18.10.2016, до Відділення не надходило.

Враховуючи вищенаведене, керуючись статтями 7, 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами і доповненнями), адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати бездіяльність Катюжанської сільської ради (ідентифікаційний код – 04359560), яка полягає у невизначені МПП «ВПК» виконавцем послуг з постачання теплової енергії на альтернативній основі на території с. Катюжанка, де розташовані, зокрема, Катюжанська загальноосвітня середня школа (вул. Біла, 60 (колишня Радянська) та прилеглий житловий багатоквартирний будинок (вул. Біла, 35-а (колишня Радянська), порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, яка може призвести до недопущення конкуренції.

2. Зобов'язати Катюжанську сільську раду (ідентифікаційний код – 04359560) припинити порушення, викладене у пункті 2 резолютивної частини цього рішення, шляхом здійснення заходів, щодо визначення МПП «ВПК» виконавцем послуг з постачання теплової енергії на альтернативній основі на території с. Катюжанка, де розташовані, зокрема, Катюжанська загальноосвітня середня школа (вул. Біла, 60 (колишня Радянська) та прилеглий житловий багатоквартирний будинок (вул. Біла, 35-а (колишня Радянська), передбачених статтею 7 Закону України «Про житлово-комунальні послуги», у двохмісячний строк з моменту отримання рішення.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

**Голова адміністративної колегії –
голова відділення:**

О. Хмельницький

Члени колегії:

/ _____ /

О. Білянський

/ _____ /

Г. Мінченко

/ _____ /

В. Коваленко

/ _____ /

Л. Маракіна

/ _____ /

К. Куракова

Начальник юридичного відділу

Т. Ключова / _____ /

Виконавець

К. Куракова / _____ /

Секретар колегії

О. Портянко / _____ /