



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО
ВІДДІЛЕННЯ

«07» лютого 2022 року

№ 60/6-р/к

справа № 121/60/126-рп/к.21

м. Київ

*Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції*

Виконавчий комітет Васильківської міської ради (надалі – ВК Васильківської МР, Виконавчий комітет, Виконком) рішенням від 15.01.2021 № 30 «Про проведення конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади», пунктом 7 визначив таким, що втратило чинність рішення виконавчого комітету Васильківської міської ради від 28.02.2017 № 96 «Про проведення конкурсу серед юридичних осіб, які здійснюватимуть у межах території м. Василькова збирання та перевезення побутових відходів спеціально обладнаним для цього транспортом, а також рішенням від 17.03.2021 № 106 «Про затвердження тарифів на вивезення побутових відходів, які надаватиме ПП «НВП ГІДРОРЕСУРС» на території Васильківської міської територіальної громади», пунктом 4 якого визначив таким, що втратило чинність рішення від 10.10.2020 № 418 «Про встановлення скоригованих тарифів на комунальні послуги з вивезення твердих побутових відходів, які надає ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» в м. Василькові Київської області».

Зазначені дії Виконавчого комітету призвели до позбавлення товариства з обмеженою відповідальністю «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» (надалі – Товариство, ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ») здобутого завдяки конкурентним механізмам права на здійснення господарської діяльності зі збирання побутових відходів та до неможливості отримувати грошові кошти, які необхідні для покриття фінансових затрат під час здійснення відповідної господарської діяльності в територіальних межах м. Васильків Київської області.

За результатами розгляду справи № 121/60/126-рп/к.21 такі дії Виконкому кваліфіковані як порушення, передбачені пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, що призвели до спотворення конкуренції на ринку надання послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області.

Виконавчий комітет зобов'язано припинити вказане порушення законодавства про захист економічної конкуренції у місячний строк з дня отримання цього рішення шляхом забезпечення здійснення ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» діяльності з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області, як виконавця послуг, визначеного на конкурсних засадах відповідно до чинного законодавства.

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 121/60/126-рп/к.21

про порушення Виконкомом законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене Законом України «Про захист економічної конкуренції», та подання Другого відділу досліджень і розслідувань від 20.12.2021 № 60-03/287п з попередніми висновками у зазначеній справі

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) На виконання доручення Антимонопольного комітету України від 21.05.2021 № 8-01/208-АМ Північне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) здійснило розгляд заяви ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» від 21.05.2021 б/н (вх. Відділення від 24.05.2021 № 60-01/49-АМ) щодо можливих ознак вчинення ВК Васильківської МР порушення законодавства про захист економічної конкуренції (надалі – Заява).
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 26.08.2021 № 60/126-рп/к розпочато розгляд справи № 121/60/126-рп/к.21 за ознаками вчинення виконавчим комітетом Васильківської міської ради порушень законодавства про захист економічної конкуренції, а саме:
 - передбаченого пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, що могли призвести до спотворення конкуренції на ринку надання послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області шляхом вчинення дій, які направлені на розірвання в односторонньому порядку Договору від 21.04.2017 № 1 «На надання послуг з вивезення побутових відходів на території м. Василькова» та незастосування вимог Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» в частині правонаступництва прав та обов'язків юридичних осіб – виконавчих комітетів рад, що припиняються, під час підготовки до проведення конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади у 2021 році;
 - передбаченого пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій (бездіяльності) органу місцевого самоврядування, що могли призвести до спотворення конкуренції на ринку надання послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області шляхом вчинення дій, які полягають у скасуванні пунктом 4 рішення від 17.03.2021 № 106 «Про затвердження тарифів на вивезення побутових відходів, які надаватиме приватне підприємство «НВП ГІДРОРЕСУРС» на території Васильківської міської територіальної громади» тарифів на послуги з вивезення побутових відходів, які надає ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» в територіальних межах м. Васильків Київської області.

2. Відповідач

- (3) Відповідачем у справі є виконавчий комітет Васильківської міської ради (08600, Київська область, м. Васильків, вул. Соборна, буд. 56; ідентифікаційний код юридичної особи: 04054857).
- (4) Місцеве самоврядування здійснюється територіальною громадою в порядку, встановленому законом, як безпосередньо, так і через органи місцевого самоврядування: сільські, селищні, міські ради та їх виконавчі органи (частина третя статті 140 Конституції України).
- (5) Відповідно до частини першої статті 16 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» органи місцевого самоврядування є юридичними особами і наділяються цим та іншими законами власними повноваженнями, в межах

яких діють самостійно і несуть відповідальність за свою діяльність відповідно до закону.

- (6) Отже, Васильківська міська рада є органом місцевого самоврядування, юридичною особою. Виконавчим органом Васильківської міської ради є виконавчий комітет. Виконавчі органи міських рад в своїй діяльності керуються Законом України
- (7) «Про місцеве самоврядування в Україні» та іншими нормативно-правовими актами.
- (8) Згідно зі статтею 5 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» система місцевого самоврядування включає в себе виконавчі органи сільської, селищної, міської ради.
- (9) Відповідно до статті 10 Закону України «Про місцеве самоврядування» сільські, селищні, міські ради є органами місцевого самоврядування, що представляють відповідні територіальні громади та здійснюють від їх імені та в їх інтересах функції і повноваження місцевого самоврядування, визначені Конституцією України, цим та іншими законами.
- (10) Статтею 11 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» визначено, що виконавчими органами сільських, селищних, міських рад є їх виконавчі комітети, відділи, управління та інші створювані радами виконавчі органи.
- (11) Кабінетом Міністрів України прийнято розпорядження від 12.06.2020 № 715-р «Про визначення адміністративних центрів та затвердження територій територіальних громад Київської області», яким було визначено, зокрема, територію Васильківської територіальної громади Обухівського району Київської області з адміністративним центром у м. Василькові.
- (12) Відповідно до окремих положень вказаного розпорядження Кабінету Міністрів України до складу Васильківської міської територіальної громади Обухівського району Київської області увійшли: Васильківська (місто Васильків), Барахтівська (село Барахти), Великобугаївська (село Велика Бугаївка), Великовільшанська (село Велика Вільшанка), Застугнянська (село Застугна), Здорівська (село Здорівка), Кодаківська (село Кодаки), Луб'янська (село Луб'янка), Митницька (село Митниця), Погребівська (село Погреби), Тростинська (село Тростинка), Яцьківська (село Яцьки), Шевченківська (село Шевченкове) територіальні громади. Тобто, до складу Васильківської міської територіальної громади увійшли: територія м. Василькова та території зазначених 12 населених пунктів (сіл) Обухівського району Київської області.
- (13) Верховною Радою України було прийнято постанову від 12.06.2020 № 807-IX «Про утворення та ліквідацію районів». У результаті прийняття Верховною Радою України зазначеної постанови було ліквідовано Васильківський район Київської області з адміністративним центром у м. Васильків, а також утворено новий Обухівський район Київської області.
- (14) 05.12.2020 набув чинності Закон України «Про внесення змін до деяких законів України щодо впорядкування окремих питань організації та діяльності органів місцевого самоврядування і районних державних адміністрацій», яким, зокрема, внесені зміни до Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» в частині формування, реорганізації, правонаступництва органами місцевого самоврядування новоутворених територіальних громад України
- (15) Кількість рад, що об'єдналися: **13**.
Площа територіальної громади: **356.5 км²**.
Чисельність населення громади: 46696.

Адміністративно-територіальні межі Васильківської міської територіальної громади вказані на Малюнку.



Малюнок

- (16) 01.12.2020 проведено першу сесію новообраної Васильківської міської ради, яка з цього дня набула своїх повноважень.

3. Обставини справи

- (17) Організація поводження з відходами та вивезення побутових відходів врегульована Законом України «Про місцеве самоврядування в Україні», Законом України «Про відходи», Законом України «Про житлово-комунальні послуги», Правилами надання послуг з вивезення побутових відходів, затвердженими постановою Кабінету Міністрів України від 10.12.2008 № 1070 (надалі – Правила № 1070), Порядком проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів, затвердженим постановою Кабінету Міністрів України від 16.11.2011 № 1173 (надалі – Порядок № 1173).
- (18) Відповідно до підпунктів 6 та 23 пункту «а» частини першої статті 30 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» (зі змінами) до відання виконавчих органів сільських, селищних, міських рад належать, зокрема, вирішення питань поводження з побутовими відходами, знешкодження та захоронення трупів тварин, а також визначення на конкурсних засадах суб'єктів господарювання, що здійснюють у межах певної території надання послуг з вивезення побутових відходів спеціально обладнаними для цього транспортними засобами.
- (19) Статтею 1 Закону України «Про відходи» визначено, що побутові відходи – відходи, що утворюються в процесі життя і діяльності людини в житлових та нежитлових будинках (тверді, великогабаритні, ремонтні, рідкі, крім відходів, пов'язаних з виробничою діяльністю підприємств) і не використовуються за місцем їх накопичення.
- (20) Згідно з пунктом «е» частини першої статті 16 Закону України «Про відходи» підприємства, установи та організації усіх форм власності у сфері поводження з

відходами мають право, зокрема, на участь у конкурсах на набуття права виконання послуг у сфері поводження з побутовими відходами на певній території.

- (21) Відповідно до частин третьої та десятої статті 35¹ Закону України «Про відходи» збирання та вивезення побутових відходів у межах певної території здійснюються юридичною особою, яка уповноважена на це органом місцевого самоврядування на конкурсних засадах у порядку, встановленому Кабінетом Міністрів України, спеціально обладнаними для цього транспортними засобами. Орган місцевого самоврядування на конкурсних засадах визначає виконавця послуг з перевезення побутових відходів з певної території населеного пункту.
- (22) Процедуру підготовки та проведення конкурсу на визначення виконавців послуг з вивезення побутових відходів в межах визначених територіальних одиниць встановлено Порядком № 1173.
- (23) Згідно з пунктом 3 Порядку № 1173 учасниками конкурсу можуть бути суб'єкти господарювання:
- установчими документами яких передбачено провадження діяльності у сфері поводження з побутовими відходами;
 - які можуть забезпечити виконання обов'язків, визначених у частині другій статті 8 Закону України «Про житлово-комунальні послуги».
- (24) Кількість учасників конкурсу не обмежується.
- (25) Відповідно до пункту 4 Порядку № 1173 підготовка та проведення конкурсу забезпечується виконавчим органом сільської, селищної, міської ради або місцевою держадміністрацією, у разі делегування їй повноважень відповідними радами у порядку, встановленому законом, виконавчим органом місцевого самоврядування суб'єкта співробітництва у формах, передбачених Законом України «Про співробітництво територіальних громад».
- (26) Згідно з Порядком формування тарифів на послуги з вивезення побутових відходів, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 26.07.2006 № 1010, такі тарифи формуються для трьох груп споживачів – населення, бюджетних установ, інших споживачів.
- (27) Відповідно до пунктів 30-31 Порядку № 1173, у разі коли в конкурсі взяв участь тільки один учасник і його пропозицію не було відхилено, строк, на який він визначається виконавцем послуг з вивезення побутових відходів на певній території населеного пункту, повинен становити 12 місяців, після чого організується і проводиться новий конкурс, а також організатор конкурсу протягом не більш як п'яти робочих днів з дня проведення конкурсу вводить у дію відповідним актом рішення конкурсної комісії щодо визначення переможця конкурсу на певній території населеного пункту, межі якої були визначені умовами конкурсу.
- (28) Отже, виконавчі комітети сільської, селищної, міської ради є організаторами конкурсу та на конкурсних засадах повинні визначати виконавця послуги з вивезення побутових відходів на певній території населеного пункту.
- (29) Таким чином, після проведення органами місцевого самоврядування конкурсного відбору виконавців послуг з вивезення побутових відходів та прийняття рішення про визначення переможцем певного суб'єкта господарювання, останній для споживачів цих послуг набуває структурних ознак монопольного (домінуючого) становища на ринку послуг з вивезення побутових відходів у визначених територіальних межах певного населеного пункту (міста, села, громади).

- 1) *Щодо підстав скасування результатів конкурсу із визначення виконавця послуг із вивезення побутових відходів у 2017 році*
- (30) Товариство з обмеженою відповідальністю «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» (08601, Київська обл., Обухівський р-н, м. Васильків, вул. Володимирська, буд. 25; ідентифікаційний код юридичної особи 41059710) (надалі – Товариство, ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ») є спеціалізованим підприємством з вивезення відходів. Видами діяльності Товариства за КВЕД, зокрема, є: 39.00 інша діяльність щодо поводження з відходами (основний); 38.11 збирання безпечних відходів; 38.12 збирання небезпечних відходів; 38.21 оброблення та видалення безпечних відходів; 38.22 оброблення та видалення небезпечних відходів; 38.32 відновлення відсортованих відходів.
- (31) Рішенням ВК Васильківської МР від 13.04.2017 № 148 ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» (надалі – Рішення № 148) визначено переможцем конкурсу серед юридичних осіб, які здійснюватимуть в територіальних межах м. Васильків Київської області збирання та перевезення побутових відходів спеціально обладнаним для цього транспортом строком на 5 років.
- (32) Між ВК Васильківської МР та ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» було укладено Договір від 21.04.2017 № 1 «На надання послуг з вивезення побутових відходів на території м. Василькова» (надалі – Договір № 1) із строком дії до **21.04.2022**.
- (33) В подальшому, Рішеннями Виконкому від 30.05.2017 № 210, від 27.03.2018 № 89 та від 30.10.2020 № 418 було затверджено та скореговано тарифи на послуги з вивезення побутових відходів, які надає Товариство в територіальних межах м. Васильків Київської області.
- (34) Рішенням від 15.01.2021 № 30 «Про проведення конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади» (надалі – Рішення № 30) ВК Васильківської МР оголосив про проведення нового конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території новоутвореної Васильківської міської територіальної громади, в тому числі на території м. Васильків Київської області. Підставою проведення відповідного конкурсу стало формування Васильківської територіальної громади Обухівського району Київської області, до складу якої увійшли сільські ради сіл: Барахти, Велика Бугаївка, Велика Вільшанка, Застугна, Здорівка, Кодаки, Луб'янка, Митниця, Погреби, Тростинка, Шевченкове, Яцьки.
- (35) При цьому, пунктом 7 Рішення № 30 передбачено, що рішення виконавчого комітету Васильківської міської ради від 28.02.2017 № 96 «Про проведення конкурсу серед юридичних осіб, які здійснюватимуть у межах території м. Василькова збирання та перевезення побутових відходів спеціально обладнаним для цього транспортом» (надалі – Рішення № 96), вважати таким, що втратило чинність.
- (36) Отже, у 2017 році на території м. Васильків був проведений відповідний конкурс, перемогу в якому здобуло ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ», котре внаслідок проведення Виконкомом конкурентного відбору набуло статусу виконавця послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області.
- (37) Рішенням Виконкому від 04.03.2021 № 100 «Про визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади» вирішено визначити ПП «НВП ГІДРОРЕСУРС» виконавцем вказаних послуг на території Васильківської територіальної громади Обухівського району Київської області, включаючи територіальні межі м. Васильків.

- (38) ВК Васильківської МР уклав із ПП «НВП ГІДРОРЕСУРС» договір від 05.03.2021 б/н щодо надання послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської територіальної громади. Вказаний договір має строк дії з **01.04.2021** до **31.03.2026**.
- (39) 09.03.2021 Виконком направив на адресу Товариства лист від 09.03.2021 №122/16/02.01.08 «Щодо дострокового розірвання Договору від 21.04.2017 № 1» (надалі – Лист Виконкому).
- (40) У Листі Виконкому, зокрема, зазначалося, що у зв'язку із формуванням Васильківської міської територіальної громади Обухівського району Київської області, до складу якої увійшли громади сіл: Барахти, Велика Бугаївка, Велика Вільшанка, Застугна, Здорівка, Кодакі, Луб'янка, Митниця, Погреби, Тростинка, Шевченківка, Яцьки, та, у зв'язку з проведенням конкурсу відповідно до Рішення № 30, переможцем конкурсу є ПП «НВП ГІДРОРЕСУРС», а отже Договір № 1 повинен бути розірваний. Також, додатком до зазначеного був примірник угоди про дострокове розірвання Договору № 1.
- (41) У відповідь на Лист Виконкому, ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» листом від 18.03.2021 №1803/1 повідомило, що будь-які підстави для розірвання Договору № 1, укладеного із Виконкомом, в тому числі визначені пунктом 13 Договору № 1, відсутні, оскільки строк дії договору (до **21.04.2022**) не сплив, а Товариство належним чином виконує свої зобов'язання за ним. Також, ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» повідомило, що у разі незгоди з позицією щодо розірвання Договору № 1, пропонує Виконкому всі питання вирішувати у судовому порядку відповідно до чинного законодавства України.
- (42) Розділ «умови зміни, розірвання, припинення дій договору» Договору № 1 має наступні пункти.
Пункт 12. Зміна умов договору проводиться у письмовій формі за взаємною згодою сторін. У разі коли не досягнуто такої згоди, спір розв'язується у судовому порядку.
Пункт 13. Договір може бути достроково розірваним за згодою сторін, а також внаслідок односторонньої відмови від договору замовника, яка допускається у разі систематичною порушення виконавцем його умов (не менш як три порушення, встановлені за результатами контролю, проведеного замовником чи уповноваженими органами державного нагляду (контролю). Одностороння відмова замовника від договору допускається у разі вчинення виконавцем відповідних порушень.
- (43) Таким чином, з огляду на вищевказані умови Договору № 1 та за результатом аналізу матеріалів, досліджених у ході розгляду справи № 121/60/126-рп/к.21, Відділенням не виявлено обставин, за якими Виконком мав підстави на дострокове розірвання чи односторонню відмову від вказаного договору.
- (44) При цьому, рішення щодо обрання на конкурентних засадах нового виконавця послуг вивезення побутових відходів на території Васильківської територіальної громади Обухівського району Київської області у той час, коли в територіальних межах м. Васильків здійснював діяльність обраний за результатами конкурсного відбору 2017 року суб'єкт господарювання, не є підставою як для скасування попереднього конкурсу, так і розірвання договору, укладеного за результатами його проведення.
- (45) Відповідно до частини першої статті 180 Господарського кодексу України зміст господарського договору становлять умови договору, визначені угодою його сторін, спрямованою на встановлення, зміну або припинення господарських зобов'язань, як погоджені сторонами, так і ті, що приймаються ними як обов'язкові умови договору відповідно до законодавства.

- (46) Також, згідно з частиною третьою статті 205 Господарського кодексу України господарське зобов'язання припиняється неможливістю виконання у разі ліквідації суб'єкта господарювання, якщо не допускається правонаступництво за цим зобов'язанням.
- (47) На запит Відділення ВК Васильківської МР направив до Відділення лист про надання інформації та копії документів від 23.06.2021 № 395/02.01-04 (вх. Відділення від 25.06.2021 № 60-01/3455) (надалі – Лист-відповідь).
- (48) У Листі-відповіді Виконком зазначив:
- «З урахуванням обставин утворення (сформування) Васильківської міської територіальної громади та за результатами проведення Виконкомом у 2021 році конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної, Виконком, керуючись пунктами 12 та 13 Договору від 21.04.2017 № 1, укладеним між Виконкомом та ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ», звернувся до ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» листом з пропозицією щодо дострокового розірвання Договору № 1 за взаємною згодою сторін цього договору...*
- При цьому окремо звертаємо увагу на те, що ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» з власної ініціативи було направлено до Виконкому свої конкурсні пропозиції для участі у 2021 році у конкурсі на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади, крім того, директор ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» був особисто присутнім на засіданнях конкурсної комісії з проведення конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади, що проводились 19.02.2021 та 26.02.2021.*
- Виконком, крім іншого, повідомив ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» про те, що за результатами проведення конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади його переможцем оголошено та визначено ПП «НПВ ГІДРОРЕСУРС»...*
- З ініціативи виконавчого комітету Васильківської міської ради було підготовлено та оформлено два примірники угоди про дострокове розірвання Договору від 21.04.2017 № 1 на надання послуг з вивезення побутових відходів на території міста Василькова, які разом з листом від 09.03.2021 № 122/16/02.01-08 були направлені ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» для їх підписання...*
- На пропозицію Виконкому у відповідь ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» було направлено лист, зі змісту якого вбачається, що ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» залишає пропозицію Виконкому щодо дострокового розірвання Договору № 1 від 21.04.2017 № 1 без задоволення та відмовляється від підписання відповідної додаткової угоди, та також повідомляє Виконком про те, що у разі незгоди з позицією ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» щодо розірвання договору, пропонує Виконкому всі питання вирішувати у судовому порядку відповідно до вимог чинного законодавства України. Наразі Договір від 21.04.2017 № 1, укладений між Виконкомом та ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ», є чинний, незмінений та нерозірваний...» (мова оригіналу).*
- (49) Слід також зазначити, що Закон України «Про місцеве самоврядування в Україні», Закон України «Про відходи», Закон України «Про житлово-комунальні послуги», Правила № 1070 та Порядок № 1173 не забороняють організаторам конкурсів на визначення виконавців послуг з вивезення побутових відходів на певній території під час проведення конкурсу застосовувати розподіл на лоти, зокрема, за територіальним принципом (район міста, частина населеного пункту тощо).
- (50) Враховуючи вищезазначене, після утворення Васильківської міської територіальної громади Виконкому, з огляду на термін дії Договору № 1 та відсутність домовленості

з ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» щодо взаємної згоди на розірвання такого договору, доцільно було під час підготовки до проведення Конкурсу застосувати розподіл предмета закупівлі на лоти, визначаючи виконавця за територіальним принципом, окремо виділивши територію м. Васильків.

- (51) Додатково слід зазначити, що скасуванням Рішення № 96 пунктом 7 Рішення № 30 ВК Васильківської МР фактично має на меті визнання нікчемним самого конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів у 2017 році, тобто у минулому періоді та, як наслідок, рішення про визначення переможця конкурсу та укладеного з ним договору. Зазначене, у свою чергу створює прецедент, який полягає у неможливості виконання ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» Договору № 1 у повному обсязі до завершення строку його дії.
- (52) Зміна рішень органів місцевого самоврядування передбачає внесення змін та/чи доповнень до раніше прийнятих актів органом, який їх раніше ухвалив. Для цього не приймається новий нормативний акт на заміну чинного, а також чинний акт не скасовується. Натомість ухвалюється рішення про внесення до нормативного акту необхідних змін та/чи доповнень. Наслідком скасування рішень органу місцевого самоврядування є припинення дії відповідних раніше прийнятих актів.
- (53) Відповідно до приписів Рішення № 96 у 2017 році був проведений конкурс на визначення виконавця з вивезення побутових відходів на території м. Васильків та за результатами його проведення укладений Договір № 1.
- (54) У постановах від 20.09.2018 у справі №521/17710/15-а, від 22.01.2019 у справі №371/957/16-а, від 13.03.2019 у справі №542/1197/15-а Велика Палата Верховного Суду зробила правовий висновок про те, що **органи місцевого самоврядування не можуть скасовувати свої попередні рішення, вносити до них зміни, якщо відповідно до приписів цих рішень виникли правовідносини, пов'язані з реалізацією певних суб'єктивних прав та охоронюваних законом інтересів, і суб'єкти цих правовідносин заперечують проти їх зміни чи припинення.**
- (55) Отже, дії ВК Васильківської МР, які полягають у визнанні Рішення № 96 таким, що втратило чинність, є антиконкурентними діями, у вигляді позбавлення ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» здобутого завдяки конкурентним механізмам права на здійснення господарської діяльності (до **21.04.2022** року) зі збирання побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області, що призвело до спотворення конкуренції на відповідному ринку.
- (56) *Таким чином, дії виконавчого комітету Васильківської міської ради, які полягають у прийнятті рішення від 15.01.2021 № 30 «Про проведення конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади», пунктом 7 якого визначено таким, що втратило чинність, рішення виконавчого комітету Васильківської міської ради від 28.02.2017 № 96 «Про проведення конкурсу серед юридичних осіб, які здійснюватимуть у межах території м. Василькова збирання та перевезення побутових відходів спеціально обладнаним для цього транспортом», 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, що призвели до спотворення конкуренції на ринку надання послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області.*
- 2) **Щодо надання ВК Васильківської МР письмових вказівок ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ»**

- (57) ВК Васильківської МР направив на адресу ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» лист від 15.03.2021 № 129/16/02.01-08 з пропозицією у період з 08:00 31.03.2021 до 20:00 31.03.2021 організувати роботу щодо вивезення усіх контейнерів для збору побутових відходів, що належать Товариству, з усіх місць їх розташування та повідомити споживачів послуг, з якими у ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» укладені договори, про те, що з 31.03.2020 Товариство припиняє надавати відповідні послуги.
- (58) Листом від 18.03.2021 № 1803/1 ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» повідомило Виконком, що Товариство не вбачає жодних підстав для дострокового розірвання Договору № 1, оскільки ніяких скарг та претензій зі сторони Замовника по вищевказаному договору не надходили. Також ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» зазначив, що ВК Васильківської МР є правонаступником територіальної громади м. Васильків.
- (59) Також, листом від 02.04.2021 № 301 ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» повідомило Виконком:
- «Приписами частини першої статті 651 Цивільного кодексу України встановлено, що зміна або розірвання договору допускається лише за згодою сторін, якщо інше не встановлено договором або законом.*
- При цьому частиною другою статті 651 Цивільного кодексу України встановлено, що договір може бути змінено або розірвано за рішенням суду на вимогу однієї із сторін у разі істотного порушення договору другою стороною та в інших випадках, встановлених договором або законом.*
- Виходячи із зазначеного, доводимо до Вашого відома, що ані ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ», ані споживачі не мають наміру припинити договірні відносини, до того ж відсутні будь які рішення судів або відкриті позовні провадження, предметом яких є розірвання договорів, які укладено між ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» та споживачами.*
- Окрім зазначеного, враховуючи наведені правові норми, наголошуємо, що ані Виконавчий комітет Васильківської міської ради, ані міський голова м. Васильків не наділені повноваженням и вимагати від ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» припинити договірні відносини зі споживачами, більш того така вимога є нічим іншим як втручанням суб'єктів владних повноважень у приватні господарські відносини, що порушує приписи частини четвертої статті 23 Господарського кодексу України...*
- Окрім зазначеного нагадуємо, що Договір № 1 від 21 квітня 2017 року на надання послуг з вивезення побутових відходів на території м. Василькова, виконавцем з надання послуг згідно якого є ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» не розірваний. Рішення виконавчого комітету Васильківської міської ради від 13.04.2017 № 148 не скасоване. Строк дії Договору та Рішення виконавчого комітету Васильківської міської ради від 13.04.2017 № 148 становить 5 років, до 21.04.2022 року...» (мова оригіналу).*
- (60) Також, ВК Васильківської МР направив на адресу ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» лист від 05.04.2021 № 151/16/02.01-08 щодо припинення використання електронної бази даних, переданої комунальним підприємством «КОМБІНАТ КОМУНАЛЬНИХ ПІДПРИЄМСТВ М. ВАСИЛЬКІВ» за угодою від 17.04.2017 б/н «Про передачу бази даних користувачів послуг з вивезення побутових відходів».
- (61) Додатково Виконком направив на адресу ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» листи від 05.04.2021 № 150/16/02.01 та від 05.04.2021 № 150/16/02.01-08 з повторними пропозиціями організувати роботу щодо вивезення усіх контейнерів для збору побутових відходів, що належать Товариству.

- (62) Направлення вищезазначених листів щодо припинення використання електронної бази даних, переданої комунальним підприємством «КОМБІНАТ КОМУНАЛЬНИХ ПІДПРИЄМСТВ М. ВАСИЛЬКІВ» МК Васильківської МР, та щодо вивезення усіх контейнерів для збору побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області протягом одного календарного дня може призвести до перебоїв чи повної зупинки процесу надання послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області та створює несприятливі умови діяльності для Товариства в частині виконання Договору № 1.
- 3) ***Щодо скасування тарифу на комунальні послуги з вивезення побутових відходів, які надає ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» в м. Васильків Київської області***
- (63) Після визначення ПП «НВП ГІДРОРЕСУРС» виконавцем послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади та укладання договору від 05.03.2021 б/н щодо надання послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської територіальної громади, ПП «НВП ГІДРОРЕСУРС» направило до Виконкому лист від 15.03.2021 № 1503/2-1 «Щодо затвердження тарифів на вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади» та планові розрахунки тарифів.
- (64) Після розгляду зазначеного листа та розрахунку тарифів МК Васильківської МР прийняв рішення від 17.03.2021 № 106 «Про затвердження тарифів на вивезення побутових відходів, які надаватиме ПП «НВП ГІДРОРЕСУРС» на території Васильківської міської територіальної громади» (надалі – Рішення № 106).
- (65) При цьому, пунктом 4 Рішення № 106 передбачено, що з дня набрання чинності даного рішення вважати таким, що втратило чинність рішення від 30.10.2020 № 418 «Про встановлення скоригованих тарифів на комунальні послуги з вивезення побутових відходів, які надає ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» в м. Васильків Київської області».
- (66) У відповідності до норм Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» виконавчі комітети, сільські, селищні, міські ради наділені управлінською функцією створити умови для набуття юридичними особами права здійснювати певну господарську діяльність, зокрема щодо вивезення побутових відходів. Реалізація такого права вчиняється на підставі укладено договору для надання відповідних послуг в межах визначеної території.
- (67) Оскільки наразі Договір № 1 є чинним, незмінним та нерозірваним, то ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ», за відсутності взаємної згоди щодо розірвання Договору № 1, наразі (зокрема, до квітня 2022 року) є належним виконавцем послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області.
- (68) Товариство, як суб'єкт господарської діяльності, а також як виконавець послуг з вивезення побутових відходів на території м. Васильків Київської області, зобов'язаний передавати такі відходи суб'єктам господарювання, які знешкоджують та утилізують відходи за плату, що встановлена для такого виду послуги. Ці витрати на знешкодження та захоронення відходів відповідно впливають на встановлення тарифу на послугу зі збору побутових відходів, оскільки процес знешкодження та захоронення є завершальним процесом поводження з побутовими відходами.
- (69) Приймаючи пункт 4 Рішення № 106, МК Васильківської МР мав враховувати можливі негативні наслідки для діючого виконавця послуг, заходи подальшого поводження з побутовими відходами на відповідній території, а також права,

свободи та інтереси споживачів послуг Товариства, уникаючи дій, що містять ознаки дискримінації останнього в частині обмеження законного права відповідно до Договору № 1 на надання ним послуг.

- (70) Відповідно до підпункту 4 пункту 5 Договору № 1 ВК Васильківської МР зобов'язаний приймати в установленому порядку рішення щодо встановлення чи коригування тарифів на послуги з вивезення побутових відходів у розмірі не нижче економічно обґрунтованих витрат відповідно до розрахунків, поданих Виконавцем.
- (71) Відтак, встановлення чи коригування відповідних тарифів на послуги з вивезення побутових відходів є невід'ємною частиною умов Договору № 1, тобто однією з основних умов відповідного договору.
- (72) Отже, скасування ВК Васильківської МР пунктом 4 рішення № 106 рішення від 30.10.2020 № 418 «Про встановлення скоригованих тарифів на комунальні послуги з вивезення побутових відходів, які надає ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» в м. Васильків Київської області», тобто тарифу для ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ», як однієї з основних умов Договору № 1, призводить до неможливості Товариством надавати послугу з вивезення побутових відходів, а саме, отримувати грошові кошти, які необхідні для покриття фінансових затрат під час надання споживачам послуг із вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області.
- (73) *Таким чином, дії виконавчого комітету Васильківської міської ради, які полягають у прийнятті пункту 4 рішення від 17.03.2021 № 106 «Про затвердження тарифів на вивезення побутових відходів, які надаватиме ПП «НВП ГІДРОРЕСУРС» на території Васильківської міської територіальної громади», відповідно до якого втратило чинність рішення від 10.10.2020 № 418 «Про встановлення скоригованих тарифів на комунальні послуги з вивезення твердих побутових відходів, які надає ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» в м. Василькові Київської області», 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, що призвели до спотворення конкуренції на ринку надання послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області.*
- (74) Згідно зі статтею 19 Конституції України органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов'язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією та Законами України.
- (75) Статтею 42 Конституції України передбачено, що кожен має право на підприємницьку діяльність, яка не заборонена законом. Держава забезпечує захист конкуренції у підприємницькій діяльності. Не допускається неправомірне обмеження конкуренції.
- (76) Відповідно до частини третьої статті 18 Господарського кодексу України 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. Законом можуть бути встановлені винятки з цього правила з метою забезпечення національної безпеки, оборони чи інших загальносуспільних інтересів.
- (77) Згідно з частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи місцевого самоврядування зобов'язані сприяти розвитку

конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

- (78) 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.
- (79) 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 і тягне за собою відповідальність згідно з законом.
- (80) *Таким чином, дії виконавчого комітету Васильківської міської ради, які полягають:*
- *у прийнятті рішення від 15.01.2021 № 30 «Про проведення конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади», пунктом 7 якого визначено таким, що втратило чинність рішення виконавчого комітету Васильківської міської ради від 28.02.2017 № 96 «Про проведення конкурсу серед юридичних осіб, які здійснюватимуть у межах території м. Василькова збирання та перевезення побутових відходів спеціально обладнаним для цього транспортом, 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, що призвели до спотворення конкуренції на ринку надання послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області;*
 - *у прийнятті рішення від 17.03.2021 № 106 «Про затвердження тарифів на вивезення побутових відходів, які надаватиме ПП «НВП ГДРОРЕСУРС» на території Васильківської міської територіальної громади», пунктом 4 якого визначено таким, що втратило чинність рішення від 10.10.2020 № 418 «Про встановлення скоригованих тарифів на комунальні послуги з вивезення твердих побутових відходів, які надає ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» в м. Василькові Київської області», 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, що призвели до спотворення конкуренції на ринку надання послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області.*
- (81) Враховуючи наведене, з метою припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, усунення причин і умов, що сприяли виникненню цього порушення, на підставі статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», адміністративна колегія Відділення надала ВК Васильківської МР обов'язкові для розгляду рекомендації від 21.10.2021 № 60/25-рк/к (надалі – Рекомендації), а саме:

Виконкому припинити дії, направлені на усунення ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» з ринку надання послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області, що містять ознаки порушення законодавства про

захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, що призвели до спотворення конкуренції на цьому ринку.

(82) Про результати розгляду Рекомендацій, шляхом забезпечення здійснення ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» діяльності з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області, як виконавця послуг, визначеного на конкурсних засадах відповідно до чинного законодавства, Виконком мав повідомити Відділення у 20 денний строк з дня отримання зазначених рекомендацій.

(83) Листом від 10.11.2021 № 740/02.01-04 (вх. Відділення від 12.11.2021 № 60-01/5459) ВК Васильківської МР надав інформацію про результати розгляду Рекомендацій (надалі – Лист-заперечення). Зокрема, Виконком зазначив про відсутність в його діях ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції та обґрунтовує свою позицію наступним.

«Конституція України має найвищу юридичну силу; закони та інші нормативно-правові акти приймаються на основі Конституції України і повинні відповідати їй; норми Конституції України є нормами прямої дії; 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 (частина друга статті 19 Конституції України).

Таким чином відповідно до наведених конституційних приписів органи місцевого самоврядування не є органами державної влади в Україні.

Враховуючи зазначене частина перша статті 31 Господарського кодексу України не може бути застосована до Виконкому, як до органу влади, адже він за своїм правовим становищем не є таким, тому зміст пункту рекомендації 80 є неправомірним та незаконним...» (мова оригіналу).

(84) Статтею 31 Господарського кодексу України визначено перелік дій органів влади, органів місцевого самоврядування та органів адміністративно-господарського управління і контролю, які вважаються дискримінаційними. Однак варто врахувати, що згідно з Законом України «Про захист економічної конкуренції» перелік таких дій розширено шляхом введення поняття «антиконкурентні дії органів влади та місцевого самоврядування». Поняття правопорушення у вигляді прийняття рішень про централізований розподіл товарів, який призводить до монопольного становища на ринку, розширено і викладено в такій редакції: «будь-яка дія, спрямована на централізований розподіл товарів, а також розподіл ринків між суб'єктами господарювання за територіальним принципом, асортиментом товарів, обсягом їх реалізації чи закупівель або за колом споживачів чи продавців; встановлення заборони на реалізацію певних товарів з одного регіону країни в іншому або надання дозволу на реалізацію товарів з одного регіону в іншому в певному обсязі чи за виконання певних умов».

(85) Таким чином, органи місцевого самоврядування повинні дотримуватися норм законодавства, зокрема, положень статті 31 Господарського кодексу України та Закону України «Про захист економічної конкуренції».

(86) Також, у Листі-запереченні Виконком зазначає:

Звертаємо увагу відділення на те, що Виконком, після визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів, листом від 09.03.2021 № 122/16/02.01-08 звертався до ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» з пропозицією щодо дострокового розірвання Договору № 1 за взаємною згодою сторін цього договору. У листі виконкомом, крім

іншого, зазначалось, що **«виконавчим комітетом Васильківської міської ради оформлено два примірника угоди про дострокове розірвання Договору № 1 від 21.04.2017 на надання послуг з вивезення побутових відходів на території міста Василькова, які направляються ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» для їх підписання.**

Після підписання зі сторони ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» примірників угоди до Договору № 1 від 21.04.2017 на надання послуг з вивезення побутових відходів на території міста Василькова просимо один примірник вказаної угоди повернути на адресу виконавчого комітету Васильківської міської ради».

Отже **Виконком**, керуючись та з дотриманням положень частини другої ст. 188 Господарського кодексу України, як сторона Договору № 1, **надіслав другій стороні за цим договором свою пропозицію про розірвання цього договору за взаємною згодою.**

Таким чином Виконком, надіславши ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» таку пропозицію скористався своїми повноваженнями, що передбачені п. п. 12, 13 Договору № 1 та правом, передбаченим законом.

У свою чергу ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ», у відповідь на пропозицію Виконкому, у листі від 18.03.2021 № 1803/1 зазначило, що залишає пропозицію без задоволення та відмовляється від підписання відповідної додаткової угоди. Іншими словами, направлення Виконком пропозиції не створювало для ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» імперативних вимог (законодавчого обов'язку), у зв'язку з цим висновок Північного відділення про те, що Договір № 1 виключно за листом Виконкому від 09.03.2021 № 122/16/02.01-08 повинен бути розірваний, є помилковим та необ'єктивним...

Враховуючи наведене, Виконком письмових вказівок, тобто інформаційно-методичних документів та вказівок, за невиконання яких наставала б передбачена законом відповідальність, ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» не надавав, тому листи, що надсилались Виконкомом на адресу ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ», письмовими вказівками вважати неможливо.

Підпунктом 6 пункту «а» статті 30 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» визначено **власні (самоврядні) повноваження виконавчих органів міських рад в галузі житлово-комунального господарства, побутового, торговельного обслуговування, транспорту і зв'язку, вирішення питань збирання, транспортування, утилізації та знешкодження побутових відходів.**

Надсилання Виконкомом на адресу ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» листів, зазначених у пунктах 54, 57, 58 рекомендацій, є правомірним діями Виконкому, адже в них висловлюються поради, рекомендації та прохання до ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» з метою забезпечення Виконкомом належної та ефективної організації обслуговування споживачів (абонентів) послуг з вивезення побутових відходів, **які мешкають на території Васильківської міської територіальної громади, до складу якої входить території міста Василькова, адже відповідальність за вирішення питань збирання, транспортування, утилізації та знешкодження побутових відходів території Васильківської міської територіальної громади, відповідно до підпунктом 6 пункту «а» статті 30 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», покладається на Виконком...**(мова оригіналу).

- (87) У своїй діяльності органи Антимонопольного комітету України керуються, зокрема, положеннями та тлумаченнями термінів визначених Законом України «Про захист економічної конкуренції». Згідно зі частиною першою 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.

- (88) Враховуючи наведене, Відділення дійшло висновку, що направлення до ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» вищевказаних листів ВК Васильківської МР щодо припинення використання електронної бази даних, переданої комунальним підприємством «КОМБІНАТ КОМУНАЛЬНИХ ПІДПРИЄМСТВ М. ВАСИЛЬКІВ» та щодо вивезення усіх контейнерів для збору побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області протягом одного календарного дня, носили характер вказівок органу місцевого самоврядування, в розумінні норм Закону України «Про захист економічної конкуренції», із зазначенням дій, які має вчинити суб'єкт господарювання, чим створювались несприятливі умови діяльності Товариства, які могли призвести до спотворення конкуренції на ринку надання послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області.
- (89) Наступним пунктом Листа-заперечення Виконком зазначає:
- «09.03.2021 Виконком надіслав листа № 122/16/02.01-08 до ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» з пропозицією щодо дострокового розірвання Договору № 1 за взаємною згодою. ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» у відповідь надіслало лист № 1803/1 до Виконкому в якому зазначило, що залишає пропозицію Виконкому без задоволення та відмовляється від підписання угоди про розірвання Договору № 1 за взаємною згодою.*
- Отже, станом на 18.03.2021, ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» акти органу місцевого самоврядування, а саме: рішень Виконкому від 15.01.2021 № 30, від 04.03.2021 № 100 «Про визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади» з мотивів їх невідповідності Конституції або законам України в судовому порядку не оскаржував.*
- Таким чином є очевидним, і таким, що не спростовується рекомендаціями Північного відділення, невиконання станом на 18.03.2021 ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» рішення конкурсної комісії та актів замовника: протоколу засідання конкурсної комісії від 19.02.2021 № 2 та рішень Виконкому від 15.01.2021 № 30, від 04.03.2021 № 100...*
- Окремо зазначимо, що станом на 10.11.2021 рішення Виконкому від 17.03.2021 № 106 є чинним, та ні ким не визнавалось недійсним у встановленому законом порядку. (Ухвалою Київського окружного адміністративного суду від 27.05.2021 у справі № 320/3741/21 за позовом ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» до виконавчого комітету Васильківської міської ради про визнання протиправним та скасування рішення виконавчого комітету Васильківської міської ради від 17.03.2021 № 106, позов ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» цим судом залишено без розгляду саме за заявою ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ»)...*» (мова оригіналу).
- (90) Згідно з частиною п'ятою статті 55 Конституції України, кожному гарантується захист своїх прав, свобод та інтересів від порушень і протиправних посягань будь-якими не забороненими законом засобами.
- (91) Відповідно до положень статті 2 Закону України «Про захист економічної конкуренції» цим законом регулюються відносини органів державної влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю із суб'єктами господарювання; суб'єктів господарювання з іншими суб'єктами господарювання, із споживачами, іншими юридичними та фізичними особами у зв'язку з економічною конкуренцією. Зазначений закон застосовується до

відносин, які впливають чи можуть вплинути на економічну конкуренцію на території України.

- (92) Чинним законодавством передбачені способи захисту права, як передбачені дії, що безпосередньо спрямовані на захист права. Такі дії є завершальними актами захисту у вигляді матеріально-правових дій або юрисдикційних дій щодо усунення перешкод на шляху здійснення суб'єктами своїх прав або припинення правопорушень, відновлення становища, яке існувало до порушення. Саме застосування конкретного способу захисту порушеного чи запереченого права і є результатом діяльності по захисту прав. Право подачі заяви про порушення законодавства про захист економічної конкуренції мають суб'єкти господарювання – конкуренти, постачальники чи покупці відповідача та інші фізичні та юридичні особи, які можуть підтвердити, що дії чи бездіяльність відповідача (органів влади та місцевого самоврядування), визначені зазначеними законами як порушення законодавства про захист економічної конкуренції, можуть безпосередньо і негативно вплинути на їхні права.
- (93) Таким чином, ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» реалізувало своє конституційне право на захист своїх господарських інтересів шляхом звернення до органів Антимонопольного комітету України із заявою щодо можливих ознак вчинення ВК Васильківської МР порушення законодавства про захист економічної конкуренції. У ході дослідження, аналізу та систематизації інформації наданою заявником та, зокрема, ВК Васильківської МР Відділенням були виявлені порушення норм законодавства про захист економічної конкуренції та розпочато розгляд справи № 121/60/126-рп/к.21.
- (94) При цьому, Верховний суд неодноразово робив висновки про те, що оцінка дій суб'єкта господарювання на предмет відповідності законодавству про захист економічної конкуренції належить до виключних повноважень Антимонопольного комітету України. Зокрема, у постанові від 12.06.2018 року у справі № 922/5616/15 Верховний Суд дійшов висновку, що Антимонопольний комітет України під час прийняття рішень здійснює свої виключні, надані йому чинним законодавством повноваження щодо оцінки та кваліфікації наявних дій як відповідного порушення.
- (95) Аналогічні висновки наведені у постанові від 07.08.2018 року у справі № 903/14/18, у постанові від 30.05.2018 року у справі № 916/500/17 та у постанові від 13.02.2018 року у справі № 914/456/17, в яких Верховний Суд також зазначає, що правова кваліфікація наявної події як порушення конкурентного законодавства належить до виключної компетенції Антимонопольного комітету України.
- (96) Також, у Листі-запереченні Виконком зазначає:
- «Організація Виконком обрання у 2021 році виконавця послуг з вивезення побутових відходів у межах новоствореної у 2020 році території Васильківської міської територіальної громади, шляхом проведення конкурсу, в якому також було прийнято участь ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ», є безперечною головною ознакою конкуренції та підтвердження створення Виконкомом конкурентного середовища на ринку житлово-комунальних послуг, та свідченням про вжиття Виконкомом заходів, спрямованих на визначення у порядку, встановленому Порядком, на конкурсних засадах виконавця житлово-комунальних послуг...»* (мова оригіналу).
- (97) Разом з тим, Відділення кваліфікувало як порушення законодавства про захист економічної конкуренції саме дії ВК Васильківської МР, які полягали, зокрема, у прийнятті рішення від 15.01.2021 № 30 «Про проведення конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської

міської територіальної громади», пунктом 7 якого визначено таким, що втратило чинність рішення виконавчого комітету Васильківської міської ради від 28.02.2017 № 96 «Про проведення конкурсу серед юридичних осіб, які здійснюватимуть у межах території м. Василькова збирання та перевезення побутових відходів спеціально обладнаним для цього транспортом.

(98) Тому, наведена інформація не спростовує наявність вищевказаного порушення в діях Виконкому.

(99) Наступним пунктом Листа-заперечення Виконком зазначає:

«Згідно із пунктом 2 частини третьої статті 4 Закону України «Про житлово-комунальні послуги» до повноважень органів місцевого самоврядування належать, зокрема, встановлення цін/тарифів на комунальні послуги відповідно до закону.

З урахуванням зазначеного, виконавчим комітетом Васильківської міської ради 17.03.2021 прийнято рішення № 106 «Про затвердження тарифів на послуги з вивезення побутових відходів, які надаватиме ПП «НВП ГІДРОРЕСУРС» на території Васильківської міської територіальної громади»...

Рішенням Конституційного Суду України від 16 квітня 2009 року № 7-рп/2009 у справі № 1-9/2009 за конституційним поданням Харківської міської ради щодо офіційного тлумачення положень частини другої статті 19, статті 144 Конституції України, статті 25, частини чотирнадцятої статті 46, частин першої, десятої статті 59 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» (справа про скасування актів органів місцевого самоврядування), а саме: абзацом шостим та сьомим п. 4.1 вказаного рішення встановлено, що «системний аналіз наведених положень Конституції і законів України дає підстави вважати, що за органами місцевого самоврядування законодавцем закріплюється право на зміну та скасування власних рішень. Таке право впливає із конституційного повноваження органів місцевого самоврядування самостійно вирішувати питання місцевого значення шляхом прийняття рішень, що є обов'язковими до виконання на відповідній території, оскільки вони є суб'єктам правотворчості, яка передбачає право формування приписів, їх зміну, доповнення чи скасування. Це узгоджується із правовою позицією Конституційного Суду України, викладеною у Рішенні від 3 жовтня 1997 року № 4-зп у справі про набуття чинності Конституцією України, що конкретна сфера суспільних відносин не може бути водночас врегульована однопредметними нормативними правовими актами однакової сили, які за змістом суперечать один одному. Звичайною є практика, коли наступний у часі акт містить пряме застереження щодо повного або часткового скасування попереднього. Загальновизнаним є й те, що з прийняттям нового акта, якщо інше не визначено самим цим актом, автоматично скасовується однопредметний акт, який діяв у часі раніше (абзац п'ятий пункту 3 мотивувальної частини вказаного Рішення)...

Таким чином, з прийняттям Виконкомом 17.03.2021 рішення № 106 «Про затвердження тарифів на послуги з вивезення побутових відходів, які надаватиме ПП «НВП ГІДРОРЕСУРС» на території Васильківської міської територіальної громади» автоматично скасовувався однопредметний акт Виконкому, який діяв у часі раніше, а саме: у 2020 році...» (мова оригіналу).

(100) Положеннями статті 13 Цивільного кодексу України, зокрема, визначено, що цивільні права особа здійснює у межах, наданих їй договором або актами законодавства. Не допускаються дії особи, що вчиняються з наміром завдати шкоди іншій особі, а також зловживання правом в інших формах. При здійсненні цивільних прав особа повинна додержуватися моральних засад суспільства.

- (101) Зловживання правом є особливим цивільним правопорушенням, яке здійснюється уповноваженою в ході реалізації належного їй суб'єктивного права і полягає у використанні конкретної форми його реалізації, що суперечить соціальному призначенню права та спрямоване на спричинення шкоди іншій особі.
- (102) Порядок формування тарифів на послуги з поводження з побутовими відходами затверджений постановою Кабінету Міністрів України від 26 липня 2006 року № 1010. Відповідно до статті 5 Закону України «Про житлово-комунальні послуги» послуги з поводження з побутовими відходами є комунальними послугами, які, у свою чергу, належать до житлово-комунальних послуг. Статтею 25 Закону України «Про житлово-комунальні послуги» встановлено, що послуга з поводження з побутовими відходами надається згідно з умовами договору, що укладається з урахуванням особливостей, визначених законом, та вимогами правил надання послуг з поводження з побутовими відходами, що затверджуються Кабінетом Міністрів України.
- (103) Вищевказані тарифи встановлюються окремо для кожного суб'єкта господарювання, який подає інформацію щодо річних планів надання послуг і економічно обґрунтованих планованих витрат, визначених на підставі державних і галузевих нормативів (норм) витрат ресурсів, техніко-економічних розрахунків та кошторисів, ставок податків, зборів, платежів та цін у планованому періоді, встановлених на підставі індексів зміни цін виробників промислової продукції.
- (104) Наприклад, розпорядженням від 18.03.2019 № 447 «Про внесення змін до Тарифів на послуги з вивезення твердих, великогабаритних побутових відходів з урахуванням операцій поводження з побутовими відходами (збирання, перевезення, утилізація, захоронення)» виконавчий орган Київської міської ради (Київська міська державна адміністрація) внесла зміни до відповідних тарифів для 10 суб'єктів господарювання, що здійснюють діяльність із вивезення побутових відходів з території м. Києва.
- (105) Суб'єкт господарювання, який набув статусу виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території м. Васильків Київської області та має діючий договір із відповідним органом місцевого самоврядування, зобов'язаний передавати відходи суб'єктам господарювання, які знешкоджують та утилізують відходи за плату, що встановлена для такого виду послуги. Вказані витрати на знешкодження та захоронення відходів відповідно впливають на встановлення тарифу на послугу зі збору побутових відходів, оскільки процес знешкодження та захоронення є завершальним процесом поводження з побутовими відходами.
- (106) Таким чином, органам місцевого самоврядування гарантується конституційне право на зміну та скасування власних рішень, однак відповідні зміни та скасування не повинні суперечити нормам чинного законодавства, зокрема, нормам законодавства про захист економічної конкуренції.
- (107) Так, скасування тарифу для ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» призводить до неможливості Товариству надавати послугу з вивезення побутових відходів, згідно з Договором № 1, та покривати фінансові затрати під час надання споживачам послуг із вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області.
- (108) Також, у Листі-запереченні Виконком зазначає:
- «З урахування змісту приписів актів законодавства України наведених вище, рішенням виконавчого комітету Васильківської міської ради (як організатором конкурсу) від 04.03.2021 № 100 «Про визначення виконавця послуг з вивезення*

побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади» ПП «НВП ГІДРОРЕСУРС» було визначено виконавцем послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади.

Крім того, Виконком, здійснивши аналіз положень Порядку (мається на увазі – Порядок проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів, затвердженим постановою Кабінету Міністрів України від 16.11.2011 № 1173), прийшов до висновку, що цей Порядок не має правової регламентації, зокрема:

а) процедури оскарження результатів конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів;

б) можливості проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів з розподілом на лоти за територіальним принципом (район міста, частина населеного пункту тощо);

в) унормованого алгоритму переходу від одного виконавця послуг з вивезення побутових відходів до іншого;

г) змісту типового договору на надання послуг з вивезення побутових відходів між органом місцевого самоврядування та виконавцем послуг з вивезення побутових відходів.

У зв'язку з цим, Виконком приходить до висновку, що рекомендації Північного відділення фактично обмежують права Виконкому вирішувати питання, які належать по закону до власних (самоврядних) повноважень та до його відання... Чинний Порядок не передбачає правової регламентації проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів з розподілом на лоти за територіальним принципом (район міста, частина населеного пункту, частина певної території, частина території територіальної громади тощо)...» (мова оригіналу).

- (109)** Основним завданням органів Антимонопольного комітету України є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики в частині, зокрема, здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції на засадах рівності суб'єктів господарювання перед законом та пріоритету прав споживачів та запобігання, виявлення і припинення порушень законодавства про захист економічної конкуренції.
- (110)** Враховуючи те, що у 2017 році на території м. Васильків був проведений відповідний конкурс, перемогу в якому здобуло ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ», котре внаслідок проведення Виконкомом конкурентного відбору набуло статусу виконавця послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області, а також, що Договір № 1, укладений між Виконкомом та ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ», є чинним, незмінним та нерозірваним, ВК Васильківської МР з метою врахування результатів конкурентного відбору та збереження відповідного конкурентного середовища міг під час підготовки до проведення конкурсу на визначення виконавців послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади у 2021 році та під час проведення зазначеного конкурсу застосовувати розподіл на лоти, зокрема, за територіальним принципом (район міста, частина населеного пункту тощо).
- (111)** Наприклад, конкурсна документація, затверджена розпорядженням від 11.08.2021 № 1766 «Про організаційні заходи щодо проведення з визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території міста Києва» виконавчого органу Київської міської ради (Київська міська державна адміністрація), розподілила територію м. Києва на 10 лотів за територіальним принципом.
- (112)** Конкурсна документація для проведення конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на певній території м. Житомир, затверджена наказом

управління житлового господарства Житомирської міської ради від 28.09.2020 № 36-ОС, розподілила територію Житомирської міської громади на 6 лотів за територіальним принципом.

- (113) Конкурсна документація, затверджена рішенням Ірпінської міської ради від 07.05.2020 № 6562-81-VII «Про проведення конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення твердих побутових відходів у м. Ірпінь», розподілила територію м. Ірпінь на 2 лоти за територіальним принципом.
- (114) Таким чином, розподіл на лоти, зокрема, за територіальним принципом (район міста, частина населеного пункту тощо) не суперечить положенням Порядку № 1173, та застосовується органами місцевого самоврядування міст з різною територією та різною кількістю населення.
- (115) Наступним пунктом Листа-заперечення Виконком зазначає:

«Пунктом 32 Порядку передбачено, що не пізніше ніж за два місяця до припинення договору на надання послуг з вивезення побутових відходів на певній території населеного пункту проводиться новий конкурс на надання послуг з вивезення побутових відходів.

Для обчислення перебігу строків проведення нового конкурсу Виконком керувався Цивільним кодексом України, та строком, визначеним пунктом 32 Порядку.

У зв'язку із зміною території, тобто утворенням нової території Васильківської міської територіальної громади, яка відповідно до ст. 1 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» є нерозривної територією, в межах якої територіальна громада здійснює свої повноваження щодо вирішення питань місцевого значення,

Виконком прийняв рішення № 30 щодо проведення нового конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади.

Строк дії Договору № 1 (територія, де надаються послуги з вивезення побутових відходів - є місто Васильків) спливав 20.04.2022. Враховуючи вимоги пункту 32 Порядку та строк дії Договору № 1, кінцевим (присічним) строком проведення нового конкурсу з вивезення побутових відходів на певній території є 20.02.2022.

Таким чином рішення Виконкому від 15.01.2021 про проведенні нового конкурсу з вивезення побутових відходів було прийнято без порушення вимог пункту 32 Порядку...

Новоутворена територія Васильківської міської територіальної громади Обухівського району Київської області становить площу 356,7 кв. км. та складається з площ: території міста Василькова (29,6 кв. км.) та інших площ території населених пунктів Васильківської міської територіальної громади.

У зв'язку із зміною та розширенням меж певної території, а саме створення нової території Васильківської міської територіальної громади, де надаються послуги з вивезення побутових відходів, 15.01.2021 Виконкомом прийняв рішення № 30 про проведення нового конкурсу.

За умовами конкурсу, відповідно до сформованої території Васильківської міської територіальної громади, не існує окремої території, як територія меж міста Василькова.

Відповідно до пункту 32 Порядку не пізніше ніж за два місяця до припинення договору на надання послуг з вивезення побутових відходів на певній території населеного пункту проводиться новий конкурс на надання послуг з вивезення побутових відходів.

У зв'язку з тим, що чинний Порядок не передбачає правової регламентації, унормованого алгоритму переходу від одного виконавця послуг з вивезення

побутових відходів до іншого, при розгляді питання щодо чинності договору підлягають застосуванню спеціальна норма щодо встановлення строків проведення нового конкурсу, а саме: пункту 32 Порядку, тому посилання Північного відділення на дату спливу строку дії Договору № 1, як на підставу наявності ознак антиконкурентних дій, порушення Виконкомом конкурентного механізму права на здійснення господарської діяльності, правового значення немає.

Пунктом 31 Порядку встановлено, що з переможцем конкурсу протягом десяти календарних днів після прийняття конкурсною комісією рішення укладається договір на надання послуг з вивезення побутових відходів на певній території населеного пункту...» (мова оригіналу).

- (116) Отже, відповідно до норм, передбачених пунктом 32 Порядку № 1173 Виконком мав провести конкурс на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території м. Васильків Васильківської міської територіальної громади не пізніше 20.02.2022 року. Дотримуючись відповідного принципу, ВК Васильківської МР всебічно та повно сприяв би ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» в реалізації статусу виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території м. Васильків Київської області та не створював антиконкурентні наслідки.
- (117) Разом з тим, Виконком провів новий конкурс на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території м. Васильків Київської області за 11 місяців до спливу терміну дій Договору № 1. Проте, ця обставина не наділяє Виконком правом достроково розірвання зазначеного договору та позбавлення можливості надавати відповідні послуги чинним виконавцем.
- (118) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а запереченнями та поясненнями відповідача не спростовуються висновок про те, що дії ВК Васильківської МР, які полягають у прийнятті рішення від 15.01.2021 № 30 «Про проведення конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади», пунктом 7 якого визначено таким, що втратило чинність рішення виконавчого комітету Васильківської міської ради від 28.02.2017 № 96 «Про проведення конкурсу серед юридичних осіб, які здійснюватимуть у межах території м. Василькова збирання та перевезення побутових відходів спеціально обладнаним для цього транспортом, становлять порушення, передбачене пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, що призвели до спотворення конкуренції на ринку надання послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області.
- (119) Крім того, дії Виконкому, які полягають у прийнятті рішення від 17.03.2021 № 106 «Про затвердження тарифів на вивезення побутових відходів, які надаватиме ПП «НВП ГІДРОРЕСУРС» на території Васильківської міської територіальної громади», пунктом 4 якого визначено таким, що втратило чинність рішення від 10.10.2020 № 418 «Про встановлення скоригованих тарифів на комунальні послуги з вивезення твердих побутових відходів, які надає ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» в м. Василькові Київської області», становлять порушення, передбачене пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, що призвели до спотворення конкуренції на ринку надання послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області.

4. **Правова кваліфікація дій відповідача та висновки у справі**

- (120) Виконання органами місцевого самоврядування обов'язку щодо сприяння розвитку конкуренції та не вчинення будь-яких дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію, здійснюється шляхом створення, відповідно до вимог чинного законодавства, умов, за яких здобуття суб'єктами господарювання переваг над іншими суб'єктами господарювання повинно відбуватися саме завдяки власним досягненням, без впливу зовнішніх чинників, чим забезпечується змагальність між суб'єктами господарювання, що є головною ознакою конкуренції.
- (121) Недотримання зазначених принципів призводить до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції та, відповідно, до незабезпечення органами місцевого самоврядування заходів, які сприяють розвитку економічної конкуренції та обмеження монополізму.
- (122) Органи місцевого самоврядування повинні здійснювати заходи щодо створення та розвитку конкурентного середовища на ринку житлово-комунальних послуг, визначаючи у порядку, встановленому законодавством, на конкурсних засадах, виконавців житлово-комунальних послуг.
- (123) У свою чергу, відповідно до частини другої статті 25 Господарського кодексу України 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.
- (124) Державі в особі органів місцевого самоврядування необхідно виконувати позитивні зобов'язання, зазначені у статті 25 Господарського кодексу України: не 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.
- (125) Окрім того, право органів місцевого самоврядування на вільне прийняття рішень з питань, віднесених до її компетенції, відповідає обов'язку останніх під час прийняття цих рішень дотримуватись й прав інших осіб.
- (126) 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.
- (127) 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 і тягне за собою відповідальність згідно з законом.
- (128) Згідно зі статтею 51 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушення законодавства про захист економічної конкуренції тягне за собою відповідальність, встановлену законом.

- (129) Таким чином, дії ВК Васильківської МР, які полягають у прийнятті рішення від 15.01.2021 № 30 «Про проведення конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади», пунктом 7 якого визначено таким, що втратило чинність рішення виконавчого комітету Васильківської міської ради від 28.02.2017 № 96 «Про проведення конкурсу серед юридичних осіб, які здійснюватимуть у межах території м. Василькова збирання та перевезення побутових відходів спеціально обладнаним для цього транспортом, становлять порушення, передбачене пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, що призвели до спотворення конкуренції на ринку надання послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області.
- (130) Крім того, дії Виконкому, які полягають у прийнятті рішення від 17.03.2021 № 106 «Про затвердження тарифів на вивезення побутових відходів, які надаватиме ПП «НВП ГІДРОРЕСУРС» на території Васильківської міської територіальної громади», пунктом 4 якого визначено таким, що втратило чинність рішення від 10.10.2020 № 418 «Про встановлення скоригованих тарифів на комунальні послуги з вивезення твердих побутових відходів, які надає ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» в м. Василькові Київської області», становлять порушення, передбачене пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, що призвели до спотворення конкуренції на ринку надання послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області.

5. Заперечення відповідача та їх спростування

- (131) На подання про попередні висновки у справі № 121/60/126-рп/к.21 Виконавчий комітет листом від 13.01.2022 № 25/02.01-06-22 (вх. Відділення від 17.01.2022 № 60-01/151) повідомив, що Виконком не погоджується з висновками Відділення (надалі – Заперечення). Свою позицію Виконавчий комітет обґрунтовує наступним.
- (132) «Так, відповідно до Цивільного кодексу України, про зміну та розірвання договору сторони вправі домовитися у будь-який час на свій розсуд незалежно від наявності підстави порушення договору. Варто також зазначити, що відсутність підстав для розірвання, не може обмежувати свободу сторін на власний розсуд домовитися про розірвання або зміну договору, якщо звичайно законом не заборонено змінювати або розривати той чи інший врегульований ним договір.
- (133) Водночас службовці Відділення, без посилання на законодавчі акти, інтерпретуючи на свій розсуд норми пункту 32 Порядку № 1173 та Цивільного кодексу України, зазначають, що: «... за 11 місяців до сплину терміну дії Договору № 1 виконавчий комітет Васильківської міської ради не наділений правом достроково розірвання зазначеного договору...» та позбавлення можливості надавати відповідні послуги чинним виконавцем. Такий висновок службовців Відділення не можна вважати правовим, адже таке вказує на обмеження свободи сторони Договору № 1, тобто виконавчого комітету Васильківської міської ради, на власний розсуд домовитися про розірвання договору, крім того, цей висновок, суперечить іншому висновку службовців Відділення, зробленим у цьому ж Поданні.
- (134) Службовці Відділення, у Поданні аргументують, що відповідно до норм, передбачених пунктом 32 Порядку № 1173 Виконком мав провести конкурс на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території

м. Васильків Васильківської міської територіальної громади не пізніше 20.02.2022, і таке, на їх думку, не створювало б антиконкурентних наслідків.

- (135) *15.01.2021 виконавчий комітет Васильківської міської ради прийняв рішення № 30 щодо проведення нового конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів на території новоствореної Васильківської міської територіальної громади.*
- (136) *Відповідно до статті 255 Цивільного кодексу України (порядок вчинення дій в останній день строку) передбачено, що якщо строк встановлено для вчинення дії, вона може бути вчинена до закінчення останнього дня строку.*
- (137) *Звертаємо увагу на те, що подія: - рішення виконавчого комітету Васильківської міської ради № 30, прийняте 15.01.2021, була вчинена відповідно зазначеного Порядку №1173 до закінчення останнього дня строку, а саме до 20.02.2022, тобто до строку, який зазначають службовці Відділення у Поданні...» (мова оригіналу).*
- (138) *Відповідно до матеріалів Заяви, встановлено, що направлення Виконкомом листів до ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» щодо дострокового розірвання Договору № 1 не містять домовленостей щодо розірвання вказаного договору за взаємною згодою сторін.*
- (139) *Одночасно слід зазначити, що пункт 7 Рішення № 30 Виконком був прийнятий 15.01.2021 року, тобто втрата чинності рішення виконавчого комітету Васильківської міської ради від 28.02.2017 № 96 «Про проведення конкурсу серед юридичних осіб, які здійснюватимуть у межах території м. Василькова збирання та перевезення побутових відходів спеціально обладнаним для цього транспортом», відповідно до якого Товариство у 2017 році було визначено виконавцем послуг з вивезення побутових відходів на території м. Василькова, відбулося до моменту направлення пропозицій щодо взаємної згоди на розірвання договору, переговорів щодо розірвання чи надання оцінки дії договору органами судової влади.*
- (140) *Таким чином, визнання Виконкомом пунктом 7 Рішення № 30 таким, що втратило чинність Рішення № 96, призводить до правової неврегульованості результатів конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів у 2017 році. Зазначене, у свою чергу, створює умови до неможливості виконання ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» Договору № 1 у повному обсязі до завершення строку його дії та всупереч його інтересів.*
- (141) *Також у Запереченнях Виконавчий комітет зазначив:*

«Частиною третьою, десятою статті 35^і Закону України «Про відходи» передбачено, що збирання та вивезення побутових відходів у межах певної території здійснюються юридичною особою, яка уповноважена на це органом місцевого самоврядування на конкурсних засадах у порядку, встановленому Кабінетом Міністрів України, спеціально обладнаними для цього транспортними засобами. Отже, саме орган місцевого самоврядування на конкурсних засадах визначає виконавця послуг з перевезення побутових відходів з певної території населеного пункту.

Органи виконавчої влади, їх посадові особи не мають права втручатися в законну діяльність органів та посадових осіб місцевого самоврядування, а також вирішувати питання, віднесені Конституцією України, цим та іншими законами до повноважень органів та посадових осіб місцевого самоврядування, крім випадків виконання делегованих їм радами повноважень, та в інших випадках, передбачених законом (ч. 2 ст. 71 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні») ...» (мова оригіналу).

- (142) Як зазначалося вище, основним завданням органів Антимонопольного комітету України, зокрема, є запобігання, виявлення і припинення порушень законодавства про захист економічної конкуренції.
- (143) Дискримінаційні дії Виконавчого комітету стосовно ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ», як суб'єкта господарювання, які полягали у прийнятті Виконкомом рішення від 15.01.2021 № 30 «Про проведення конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади», пунктом 7 якого визначено таким, що втратило чинність рішення виконавчого комітету Васильківської міської ради від 28.02.2017 № 96 «Про проведення конкурсу серед юридичних осіб, які здійснюватимуть у межах території м. Василькова збирання та перевезення побутових відходів спеціально обладнаним для цього транспортом та рішення від 17.03.2021 № 106 «Про затвердження тарифів на вивезення побутових відходів, які надаватиме ПП «НВП ГІДРОРЕСУРС» на території Васильківської міської територіальної громади», пунктом 4 якого визначено таким, що втратило чинність рішення від 10.10.2020 № 418 «Про встановлення скоригованих тарифів на комунальні послуги з вивезення твердих побутових відходів, які надає ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» в м. Василькові Київської області» були кваліфіковані Відділенням як порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (144) Виконавчий комітет зазначає:
«Таким чином, рішення від 15.01.2021 № 30 «Про проведення конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади», рішення від 17.03.2021 № 106 «Про затвердження тарифів на вивезення побутових відходів, які надаватиме ПП «НВП ГІДРОРЕСУРС» жодним чином не порушували законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», іншими словами не «спотворювали конкуренцію», а навпаки сприяли умовам для «економічної конкуренції» на новому ринку товару (на новоутвореній території Васильківської міської територіальної громади, яка відповідно до ст. 1 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» є нерозривної територією), а також не створювало бар'єрів вступу на новий ринок новим суб'єктів господарювання почати конкурувати на рівних із суб'єктами господарювання, що вже діють на певному товарному ринку. Безперечним доказом цього є участь ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» у новому конкурсі на визначення виконавця послуг...» (мова оригіналу).
- (145) Відповідно до норм Порядку № 1173 під час підготовки до проведення конкурсів на визначення виконавців послуг з вивезення побутових відходів органи місцевого самоврядування, як організатори таких конкурсів, зокрема, розробляють характеристики територій, де повинні надаватися послуги з вивезення побутових відходів, розміри та межі певних територій, перелік розміщених в зазначених межах об'єктів утворення побутових відходів, середня відстань до об'єктів поводження з відходами та їх місцезнаходження.
- (146) Беручи до уваги факт створення Васильківської міської територіальної громади, слід зважати на певні характеристики та межі територій у порівнянні 2017 та 2021 років.
- (147) Товариство було визначено переможцем конкурсу серед юридичних осіб, які здійснюватимуть в територіальних межах м. Васильків Київської області збирання та перевезення побутових відходів спеціально обладнаним для цього транспортом та забезпечувало виконання таких послуг відповідно до характеристики території 2017 року (в тому числі її територіальних меж).

- (148) Будучи належним виконавцем послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків за результатами конкурсу 2017 року, ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» у 2021 році мало на меті здобути завдяки конкурентним механізмам право на надання вказаних послуг в новоутворених територіальних межах міської громади.
- (149) Тобто, не здобувши статусу виконавця послуг з вивезення побутових відходів в новоутворених територіальних межах міської громади, Товариство не мало втратити відповідного статусу виконавця таких послуг в територіальних межах м. Васильків за результатами конкурсу 2017 року.
- (150) Отже, з огляду на те, що станом на дату проведення Виконавчим комітетом нового конкурсу Договір № 1 не був розірваний із ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» належним чином та, відповідно, був незмінним і чинним, такі дії Виконкому призвели до порушення законних прав та інтересів Товариства.
- (151) Також у Запереченнях Виконавчий комітет зазначив:
- «І головне, таке обґрунтування (щодо розподілу на лоти) не може бути покладено в основу рішення Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України у цій справі, адже наведені службовцями відділення обставини не мають преюдиціального характеру по відношенню до певних та конкретних обставин, які досліджувались у цій справі, не мають похідного характеру до первісних доказів у цій справі, стосуються іншого суб'єктного складу учасників відносин, іншого об'єкта, інших умов застосування правових норм (зокрема, іншого часу, іншого місця, інших підстав виникнення, припинення та зміни відповідних правовідносин) ...» (мова оригіналу).*
- (152) Як зазначалося вище, органи місцевого самоврядування зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчинення будь-яких дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.
- (153) Одночасно з цим, органи місцевого самоврядування повинні здійснювати заходи щодо створення та розвитку конкурентного середовища на ринку житлово-комунальних послуг, визначаючи у порядку, встановленому законодавством, на конкурсних засадах, виконавців житлово-комунальних послуг.
- (154) Під час підготовки конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території новоутвореної Васильківської міської територіальної громади у 2021 році Виконавчий комітет, у разі застосування розподілу на лоти за територіальним принципом (район міста, частина населеного пункту тощо), не порушив би законні права та інтереси ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ», тим самим не допустив би спотворення конкуренції та виникнення порушень законодавства про захист економічної конкуренції.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення у справі

- (155) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а запереченнями та поясненнями відповідача не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії ВК Васильківської МР, які полягають у прийнятті рішення від 15.01.2021 № 30 «Про проведення конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади», пунктом 7 якого визначено таким, що втратило чинність рішення виконавчого комітету Васильківської міської ради від 28.02.2017 № 96 «Про проведення конкурсу серед юридичних осіб, які здійснюватимуть у межах території м. Василькова збирання та перевезення побутових відходів спеціально обладнаним для цього транспортом, є порушенням, передбаченим пунктом 3

статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, що призвели до спотворення конкуренції на ринку надання послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області.

(156) Крім того, дії Виконкому, які полягають у прийнятті рішення від 17.03.2021 № 106 «Про затвердження тарифів на вивезення побутових відходів, які надаватиме ПП «НВП ГІДРОРЕСУРС» на території Васильківської міської територіальної громади», пунктом 4 якого визначено таким, що втратило чинність рішення від 10.10.2020 № 418 «Про встановлення скоригованих тарифів на комунальні послуги з вивезення твердих побутових відходів, які надає ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» в м. Василькові Київської області», є порушенням, передбаченим пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, що призвели до спотворення конкуренції на ринку надання послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області.

(157) Відповідно до статті 51 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушення законодавства про захист економічної конкуренції тягне за собою відповідальність, встановлену законом.

Враховуючи наведене та керуючись статтями 7, 12, 12¹ і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 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 в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, та 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) (зі змінами), адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії виконавчого комітету Васильківської міської ради (08600, Київська область, м. Васильків, вул. Соборна, буд. 56; ідентифікаційний код юридичної особи: 04054857), які полягають:

- у прийнятті рішення від 15.01.2021 № 30 «Про проведення конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території Васильківської міської територіальної громади», пунктом 7 якого визначено таким, що втратило чинність рішення виконавчого комітету Васильківської міської ради від 28.02.2017 № 96 «Про проведення конкурсу серед юридичних осіб, які здійснюватимуть у межах території м. Василькова збирання та перевезення побутових відходів спеціально обладнаним для цього транспортом, 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, що призвели до спотворення конкуренції на ринку надання послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області;

- у прийнятті рішення від 17.03.2021 № 106 «Про затвердження тарифів на вивезення побутових відходів, які надаватиме ПП «НВП ГІДРОРЕСУРС» на території Васильківської міської територіальної громади», пунктом 4 якого визначено таким, що

втрапило чинність рішення від 10.10.2020 № 418 «Про встановлення скоригованих тарифів на комунальні послуги з вивезення твердих побутових відходів, які надає ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» в м. Василькові Київської області», порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, що призвели до спотворення конкуренції на ринку надання послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області.

2. Зобов'язати виконавчий комітет Васильківської міської ради у місячний строк припинити порушення, викладені у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, шляхом забезпечення здійснення ТОВ «РАУНД РІСАЙКЛІНГ» діяльності з вивезення побутових відходів в територіальних межах м. Васильків Київської області, як виконавця послуг, визначеного на конкурсних засадах відповідно до чинного законодавства, про що письмово повідомити Північне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України з наданням підтвердних документів.

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