



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО
ВІДДІЛЕННЯ

«20» червня 2023 року

№ 60/68-р/к

справа № 42/45-р-02-03-17

м. Київ

*Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції*

Виконавчий комітет Броварської міської ради (надалі – ВК БРОВАРСЬКОЇ МР, Виконком) використав критерії оцінювання конкурсних пропозицій, які не передбачені Порядком проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів, затвердженим постановою Кабінету Міністрів України від 16.11.2011 № 1173 та були дискримінаційними, при визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у **«Інформація, доступ до якої обмежено»**.

Зазначені дії Виконкомом замінили власні досягнення суб'єктів господарювання, як джерело здобуття ними переваг у конкуренції, на дію зовнішніх чинників. За таких умов дія конкурентних механізмів спотворюється, а суб'єкти господарювання втрачають мотивацію до змагання на ринку, та, як наслідок, може призвести до підвищення витрат споживачів, зменшення якості послуг, що ними надаються, тощо.

За результатами розгляду справи № 42/45-р-02-03-17 такі дії ВК БРОВАРСЬКОЇ МР кваліфіковано як 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 могли призвести до спотворення конкуренції на ринку послуг з вивезення побутових відходів на території міста Бровари Київської області.

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 42/45-р-02-03-17 про порушення виконавчим комітетом Броварської міської ради законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене Законом України «Про захист економічної конкуренції», та подання Другого відділу досліджень і розслідувань **«Інформація, доступ до якої обмежено»** з попередніми висновками у зазначеній справі,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Північне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) на підставі інформації, викладеної у листі товариства з обмеженою відповідальністю **«Інформація, доступ до якої обмежено»** (надалі – **«Інформація, доступ до якої обмежено»**) щодо не відповідності умов конкурсної документації, затвердженої Броварською міською радою для проведення конкурсу на визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів (крім рідких) на

території міста Бровари, вимогам нормативних документів (вх. Відділення *«Інформація, доступ до якої обмежено»*), за власною ініціативою здійснило дослідження стану конкуренції на ринку збирання, вивезення (перевезення) твердих побутових відходів у межах міста Бровари Київської області, зокрема діяльність органу місцевого самоврядування при визначенні виконавців послуг у сфері поводження з побутовими відходами.

- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення *«Інформація, доступ до якої обмежено»* розпочато розгляд справи № 42/45-р-02-03-17 за ознаками вчинення ВК БРОВАРСЬКОЇ МР порушення, 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 (надалі – Розпорядження).
- (3) Листом *«Інформація, доступ до якої обмежено»* Відділення надіслало Виконкому копію Розпорядження. Вказаний лист ВК БРОВАРСЬКОЇ МР вручений за довіреністю 15.09.2017.
- (4) Відділенням було направлено листи про надання інформації до Виконкому *«Інформація, доступ до якої обмежено»* та *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (5) Листами *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (вх. Відділення від 27.07.2017 01-06-2017) (надалі – Лист 2-7/3910) та *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (вх. Відділення від 05.01.2023 № 60-01/74) (надалі – Лист 4-24/01/20) Виконком надав запитувану інформацію.
- (6) Листом Відділення *«Інформація, доступ до якої обмежено»* Броварській міській раді було направлено факсограму *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (надалі – Факсограма).
- (7) Листом *«Інформація, доступ до якої обмежено»* ВК БРОВАРСЬКОЇ МР надав відповідь на Факсограму.
- (8) На основі службових доручень Голови Відділення *«Інформація, доступ до якої обмежено»* та від *«Інформація, доступ до якої обмежено»* працівниками Відділення *«Інформація, доступ до якої обмежено»* були взяті протокольні пояснення заступника начальника управління житлово-комунального господарства Броварської міської ради Київської області *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (9) Листом *«Інформація, доступ до якої обмежено»* Виконкому було направлено Подання з попередніми висновками у справі від № 42/45-р-02-03-17. Вказаний лист ВК БРОВАРСЬКОЇ МР вручений за довіреністю 08.06.2023.
- (10) Листом *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (вх. Відділення від 13.06.2023 № 60-01/2010) Виконком надав відповідь на подання з попередніми висновками у зазначеній справі.

2. Відповідач

- (11) Відповідачем у справі є ВК БРОВАРСЬКОЇ МР (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*); ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (12) 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).

- (13) 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.
- (14) Отже, Броварська міська рада є органом місцевого самоврядування, юридичною особою. Виконавчим органом Броварської міської ради є її виконавчий комітет.
- (15) Повноваження та порядок діяльності виконавчого комітету міської ради визначені Законом України «Про місцеве самоврядування в Україні».
- (16) Відповідно до частини третьої статті 24 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» органи місцевого самоврядування та їх посадові особи діють лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, передбачені Конституцією і законами України, та керуються у своїй діяльності Конституцією і законами України, актами Президента України, Кабінету Міністрів України, а в Автономній Республіці Крим – також нормативно-правовими актами Верховної Ради і Ради міністрів Автономної Республіки Крим, прийнятими у межах їхньої компетенції.

3. Нормативно-правове регулювання

- (17) Згідно з частиною першою статті 25 Господарського кодексу України держава підтримує конкуренцію як змагання між суб'єктами господарювання, що забезпечує завдяки їх власним досягненням здобуття ними певних економічних переваг, внаслідок чого споживачі та суб'єкти господарювання отримують можливість вибору необхідного товару і при цьому окремі суб'єкти господарювання не визначають умов реалізації товару на ринку.
- (18) Організація поводження з відходами, вивезення побутових відходів врегульовано Законами України «Про місцеве самоврядування в Україні», «Про відходи», «Про житлово-комунальні послуги», Правилами надання послуг з поводження з побутовими відходами, затвердженими постановою Кабінету Міністрів України від 10.12.2008 № 1070 (в редакції постанови Кабінету Міністрів України від 27.03.2019 № 318) (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).
- (19) 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. У разі порушення цієї вимоги органи державної влади, до повноважень яких належить контроль та нагляд за додержанням антимонопольно-конкурентного законодавства, а також суб'єкти господарювання можуть оспорювати такі акти в установленому законом порядку.
- (20) Згідно з підпунктом 23 пункту «а» частини першої статті 30 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» до відання виконавчих органів сільських, селищних, міських рад належать власні (самоврядні) повноваження, зокрема, 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.
- (21) Відповідно до підпункту 6 пункту «а» статті 30 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» до відання виконавчих органів сільських, селищних,

міських рад належать вирішення питань збирання, транспортування, утилізації та знешкодження побутових відходів.

- (22) Статтею 1 Закону України «Про відходи» визначено, зокрема, 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;
 - послуги з вивезення побутових відходів - збирання, зберігання та перевезення побутових відходів, що здійснюються у населеному пункті згідно з правилами благоустрою, затвердженими органом місцевого самоврядування.
- (23) Відповідно до статті 9 Закону України «Про відходи» суб'єктами права власності на відходи є громадяни України, іноземці, особи без громадянства, підприємства, установи та організації усіх форм власності, територіальні громади, Автономна Республіка Крим і держава. Територіальні громади є власниками відходів, що утворюються на об'єктах комунальної власності чи знаходяться на їх території і не мають власника або власник яких невідомий (безхазяйні відходи). Держава є власником відходів, що утворюються на об'єктах державної власності чи знаходяться на території України і не мають власника або власник яких невідомий (крім відходів, зазначених у частині другій цієї статті), а також в інших випадках, передбачених законом. Від імені держави управління відходами, що є державною власністю, здійснюється Кабінетом Міністрів України відповідно до закону. Суб'єкти права власності володіють, користуються і розпоряджаються відходами в межах, визначених законом.
- (24) 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.
- (25) Частина друга статті 35¹ Закону України «Про відходи» зазначає, що власники або наймачі, користувачі, у тому числі орендарі, джерел утворення побутових відходів укладають договори з виконавцем послуг з вивезення побутових відходів, здійснюють оплату послуг з поводження з побутовими відходами та забезпечують роздільне збирання побутових відходів.
- (26) Механізм надання суб'єктами господарювання незалежно від форми їх власності послуг з поводження з побутовими відходами у містах, селищах і селах визначено Правилами № 1070.
- (27) Відповідно до пункту 3 Правил № 1070 послуги з поводження з побутовими відходами надаються суб'єктом господарювання, визначеним органом місцевого самоврядування на конкурсних засадах в установленому законодавством порядку виконавцем послуг з вивезення побутових відходів.
- (28) 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».
- (29) Згідно з пунктом 15 Порядку № 1173 для участі у конкурсі його учасники подають оригінали та (або) засвідчені в установленому законодавством порядку копії таких документів:

- балансового звіту суб'єкта господарювання за останній звітній період;
 - довідки відповідних органів державної податкової служби і Пенсійного фонду України про відсутність (наявність) заборгованості за податковими зобов'язаннями та платежами до Пенсійного фонду України;
 - документа, що містить інформацію про технічний потенціал суб'єкта господарювання (кількість спеціально обладнаних транспортних засобів, які перебувають на балансі суб'єкта господарювання, наявність власної ремонтної бази та контейнерного парку тощо);
 - документа, що містить відомості про обсяги надання послуг із збирання та перевезення твердих, великогабаритних, ремонтних, рідких побутових відходів за останній рік;
 - технічних паспортів на спеціально обладнані транспортні засоби та довідки про проходження ними технічного огляду;
 - довідки-характеристики спеціально обладнаних транспортних засобів: тип, вантажопідйомність, наявність пристроїв автоматизованого геоінформаційного контролю та супроводу перевезення побутових відходів, реєстраційний номер, найменування організації, якій належать спеціально обладнані транспортні засоби, номер телефону керівника такої організації;
 - довідки про забезпечення створення умов для щоденного миття спеціально обладнаних транспортних засобів, їх паркування та технічного обслуговування;
 - довідки про проходження водіями медичного огляду;
 - документа, що містить відомості про досвід роботи з надання послуг з вивезення побутових відходів;
 - документа, що містить інформацію про кількість відходів, залучених учасником до повторного використання; кількість відходів, які використовуються як вторинна сировина; кількість відходів, які відправляються на захоронення, тощо;
 - інших документів, які подаються за бажанням учасника конкурсу і містять відомості про його здатність надавати послуги з вивезення побутових відходів (впровадження роздільного збирання, інформація про наявність диспетчерської служби тощо) належного рівня якості.
- (30)** Пункт 16 Порядку № 1173 передбачає, що конкурсна пропозиція подається особисто або надсилається поштою конкурсній комісії у конверті, на якому зазначаються повне найменування і місцезнаходження організатора та учасника конкурсу, перелік послуг, на надання яких подається пропозиція.
- (31)** Відповідно до пункту 17 Порядку № 1173 конверти з конкурсними пропозиціями, що надійшли після закінчення строку їх подання, не розкриваються і повертаються учасникам конкурсу.
- (32)** Згідно пункту 24 Порядку № 1173 за результатами розгляду конкурсних пропозицій конкурсна комісія відхиляє пропозиції з таких причин:
- учасник конкурсу не відповідає кваліфікаційним вимогам, передбаченим конкурсною документацією;
 - конкурсна пропозиція не відповідає конкурсній документації;
 - встановлення факту подання недостовірної інформації, яка впливає на прийняття рішення;
 - учасник конкурсу перебуває у стані ліквідації, його визнано банкрутом або порушено провадження у справі про його банкрутство.
- Перелік учасників, конкурсні пропозиції яких були відхилені, та причини відхилення організатор конкурсу оприлюднює на своєму офіційному веб-сайті.
- (33)** Пункт 25 Порядку № 1173 визначає, що конкурс визнається таким, що не відбувся,

у разі:

- неподання конкурсних пропозицій;
 - відхилення всіх конкурсних пропозицій з підстав, передбачених пунктом 24 Порядку № 1173
- (34) Згідно з пунктами 30-31 Порядку № 1173 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.
- (35) Критерії відповідності конкурсних пропозицій кваліфікаційним вимогам визначено додатком 1 до Порядку № 1173.
- (36) Таким чином, виконавчі комітети або виконавчі органи сільської, селищної, міської ради є організаторами конкурсу та на конкурсних засадах повинні визначати виконавця послуги з вивезення побутових відходів на певній території населеного пункту.
- (37) 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.
- (38) Відповідно до частин третьої та десятої статті 35¹ Закону України «Про відходи» виконавця послуг з вивезення побутових відходів визначає орган місцевого самоврядування на конкурсних засадах у порядку, встановленому Кабінетом Міністрів України.
- (39) Згідно з частиною третьою статті 25 Господарського кодексу України уповноважені органи державної влади і органи місцевого самоврядування повинні здійснювати аналіз стану ринку і рівня конкуренції на ньому і вживати передбачених законом заходів щодо упорядкування конкуренції суб'єктів господарювання.
- (40) Враховуючи вищезазначене, орган місцевого самоврядування в особі виконавчих комітетів/органів сільської, селищної, міської ради зобов'язаний визначити організаторів проведення вказаних конкурсів, ініціювати процеси підготовки до проведення конкурсів, розробку конкурсних документацій та проведення конкурсів на визначення виконавців послуг із вивезення побутових відходів на конкурсних засадах в межах певної території населеного пункту чи громади, тобто створити конкурентне середовище на відповідному ринку.
- (41) Слід зазначити, що конкурс по своїй суті – це конкурентний спосіб надання права на вивезення побутових відходів. Основною метою проведення таких конкурсів є розвиток конкуренції та вибір на конкурсних засадах виконавців відповідних послуг, які спроможні забезпечувати якісне надання послуг за прийнятними цінами.
- 4. Обставини справи**
- (42) Відповідно до Листа 2-7/3910 Виконком прийняв рішення *«Інформація, доступ до якої обмежено»* «Про проведення конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів (крім рідких) на території міста Бровари» (надалі – Рішення № 332).
- (43) Пунктами 2 та 3 Рішення № 332 було затверджено склад конкурсної комісії та зміст і вимоги конкурсної документації з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів (крім рідких) на території міста Бровари у *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (надалі – Конкурсна документація).
- (44) Конкурсна документація була затверджена протоколом засідання конкурсної комісії

«Інформація, доступ до якої обмежено», зокрема, вказана документація містить інформацію щодо кваліфікаційних вимог до учасників Конкурсу, перелік документів, оригінали та (або) засвідчені в установленому законодавством порядку копії які мали подаватися учасниками конкурсу для підтвердження відповідності учасників встановленим кваліфікаційним вимогам, критерії та методику оцінки конкурсних пропозицій.

- (45) Відповідно до передбаченого Конкурсною документацією переліку документів, учасники конкурсу з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у *«Інформація, доступ до якої обмежено»* мали надати:
- копію Статуту або іншого установчого документу;
 - балансовий звіт суб'єкта господарювання за останній звітний період;
 - довідку з органів фіскальної служби про відсутність заборгованості за податковими зобов'язаннями та платежами дійсна станом на момент подачі конкурсної документації;
 - довідку в довільній формі про наявність: машин та механізмів з їх характеристиками (тип, вантажопідйомність, наявність пристроїв автоматичного геоінформаційного контролю, реєстраційний номер); наявність власної, орендованої ремонтної бази або договору щодо надання послуг з ремонту транспортних засобів; власного або орендованого контейнерного парку в достатній кількості для забезпечення потреб м. Бровари;
 - довідку в довільній формі про наявність працівників відповідних кваліфікацій;
 - копії технічних паспортів на спеціально обладнані транспортні засоби та довідки про проходження ними технічного огляду;
 - копії довідок про проходження водіями медичного огляду;
 - довідку складену у довільній формі, яка містить відомості про підприємство;
 - копію свідоцтва або виписки про державну реєстрацію (для юридичних осіб та суб'єктів підприємницької діяльності);
 - копію довідки ЄДРПОУ (для юридичних осіб).

Щодо створення умов для переможця конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів в місті Бровари у «Інформація, доступ до якої обмежено»

- (46) Згідно з реєстром отриманих конкурсних пропозицій, наданого Виконкомом Листом 2-7/3910, для участі у конкурсі з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у *«Інформація, доступ до якої обмежено»* свої пропозиції до ВК БРОВАРСЬКОЇ МР надали товариство з обмеженою відповідальністю «ПАРАГОНА-16» (надалі – ТОВ «ПАРАГОНА-16»), товариство з обмеженою відповідальністю «А-МУССОН» (надалі – ТОВ «А-МУССОН»), товариство з обмеженою відповідальністю «ЕКОВТОР-ТРАНС» (надалі – ТОВ «ЕКОВТОР-ТРАНС») та приватне підприємство «АМУССОН КИЇВ» (надалі – ПП «АМУССОН КИЇВ»).
- (47) Відповідно до протоколу засідання конкурсної комісії з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари від 30.06.2017 № 3 через відсутність в конкурсних пропозиціях, передбачених Конкурсною документацією, довідок з органів фіскальної служби про відсутність заборгованості за податковими зобов'язаннями та платежами, конкурсні пропозиції ТОВ «А-МУССОН» та ТОВ «ЕКОВТОР-ТРАНС» **не були допущені до розгляду**.
- (48) До розгляду були допущені конкурсні пропозиції ТОВ «ПАРАГОНА-16» та ПП «АМУССОН КИЇВ», які були визначені конкурсною комісією такими, **що відповідають кваліфікаційним вимогам** Конкурсної документації.
- (49) В ході проведеного Відділенням аналізу конкурсних пропозицій на відповідність

кваліфікаційним вимогам, передбаченим конкурсною документацією, з'ясовано наступне.

- (50) ТОВ «ПАРАГОНА-16» на підтвердження відповідності встановленим кваліфікаційним вимогам надало довідку про наявність працівників відповідних кваліфікацій, у якій зазначено: *«На підприємстві працюють Директор, Бухгалтер. Кваліфікація працівників адміністративного відділу підтверджена дипломами відповідно до їх спеціальності. На даний момент потреби в додаткових співробітниках (водії, вантажники) не має, у зв'язку з тим що підприємство не займається вивозом ТПВ. Але у разі перемоги в конкурсі беремо на себе зобов'язання в п'ятиденний строк набрати потрібний штат працівників»* (мова оригіналу).
- (51) Також, ТОВ «ПАРАГОНА-16» в підтвердження відповідності встановленим кваліфікаційним вимогам надало довідку про проходження водіями медичного огляду, в якій було зазначено: *«На даний час в штаті товариства відсутні водії, у зв'язку з тим що підприємство не займається вивозом ТПВ. Але у разі перемоги в конкурсі беремо на себе зобов'язання в п'ятиденний строк укласти відповідні договори та провести медичний огляд працівників»* (мова оригіналу).
- (52) Одними з кваліфікаційних вимог до учасників конкурсу з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у **«Інформація, доступ до якої обмежено»** була наявність в учасника конкурсу працівників відповідної кваліфікації в кількості, достатній для надання послуги з збирання та вивезення побутових відходів відповідно до вимог нормативних документів, та копії довідок про проходження водіями медичного огляду.
- (53) Одночасно, ТОВ «ПАРАГОНА-16» в підтвердження відповідності встановленим кваліфікаційним вимогам надало довідку про укладення договору «Про надання послуг по розміщенню та захоронення органічних твердих побутових відходів і прийманню та переробці неорганічних сухих твердих побутових відходів на полігоні ТОВ «ДЕСНА – 2», у якій було зазначено: *«На даний час товариство не уклало договір з товариством з обмеженою відповідальністю «ДЕСНА – 2» «Про надання послуг по розміщенню та захоронення органічних твердих побутових відходів і прийманню та переробці неорганічних сухих твердих побутових відходів на полігоні ТОВ «ДЕСНА – 2», у зв'язку з тим, що підприємство не займається вивозом ТПВ. Але у разі перемоги в конкурсі беремо на себе зобов'язання в п'ятиденний строк укласти відповідні договір»* (мова оригіналу).
- (54) Пункт 15 Порядку № 1173 вимагає від учасників конкурсів на визначення виконавців послуг з вивезення побутових відходів надавати **оригінали та (або) засвідчені** в установленому законодавством порядку **копії документа, що містить інформацію про кількість відходів, залучених учасником до повторного використання;** кількість відходів, які використовуються як вторинна сировина; кількість відходів, які відправляються на захоронення, тощо.
- (55) Отже, Конкурсною документацією серед переліку документів, які подавалися учасниками конкурсу на визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у **«Інформація, доступ до якої обмежено»** для підтвердження відповідності встановленим кваліфікаційним вимогам, не дотримуючись вимог пункту 15 Порядку № 1173, не було передбачено необхідність надання вищезазначеного документу.
- (56) Однак, ТОВ «ПАРАГОНА-16» та ПП «АМУССОН КИЇВ» на виконання положень пункту 15 Порядку № 1173 надали в конкурсних пропозиціях конкурсу з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у 2017 році документи, які мали відомості щодо кількості відходів, залучених

учасником до повторного використання; кількість відходів, які використовуються як вторинна сировина; кількість відходів, які відправляються на захоронення, тощо.

- (57) Відповідно до абзацу другого пункту 30 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 організовується і проводиться новий конкурс.
- (58) Рішенням ВК БРОВАРСЬКОЇ МР *«Інформація, доступ до якої обмежено»* ПП «АМУССОН КИЇВ» було визначено виконавцем послуг із вивезення побутових відходів на території м. Бровари.
- (59) Договором з надання послуги з вивезення побутових відходів на території м. Бровари *«Інформація, доступ до якої обмежено»* ПП «АМУССОН КИЇВ» було зобов'язане згідно з графіком надавати послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари, визначеною умовами конкурсу у період з *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (60) Отже, у ВК БРОВАРСЬКОЇ МР були відсутні підстави для обмеження строку дії договору з переможцем відповідного конкурсу на строк у 12 місяців, враховуючи положення абзацу другого пункту 30 Порядку № 1173.
- (61) Одночасно слід зазначити, що Листом 4-24/01/20 Виконком надав копію додаткової угоди *«Інформація, доступ до якої обмежено»* до договору з надання послуги з вивезення побутових відходів на території м. Бровари *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, відповідно до якої ВК БРОВАРСЬКОЇ МР та ПП «АМУССОН КИЇВ» за взаємною згодою вирішили розірвати договір з надання послуги з вивезення побутових відходів на території м. Бровари *«Інформація, доступ до якої обмежено»*. Відповідна угода набула чинності *«Інформація, доступ до якої обмежено»* та з моменту її набуття сторони договору не вважали себе пов'язаними будь-якими правилами та обов'язками.
- (62) Наступний конкурс на визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари відбувся *«Інформація, доступ до якої обмежено»*. Відповідно до протоколу засідання конкурсної комісії від 12.03.2018 та рішення Виконкому *«Інформація, доступ до якої обмежено»* було укладено договір з надання послуги з вивезення побутових відходів (твердих, великогабаритних, ремонтних) на території м. Бровари *«Інформація, доступ до якої обмежено»*. Згідно з положеннями вказаного договору *«Інформація, доступ до якої обмежено»* було зобов'язане згідно з графіком надавати послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари, визначеною умовами конкурсу у період *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (63) Таким чином, за результатами розгляду справи № 42/45-р-02-03-17 Відділенням не виявлено порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях ВК БРОВАРСЬКОЇ МР, які стосувалися створення умов для визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів строком не менше як п'ять років під час проведення конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів в місті Бровари у *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

Щодо кваліфікаційних вимог конкурсної документації конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів в місті Бровари у «Інформація, доступ до якої обмежено»

- (64) Також, відповідно до пункту 27 Порядку № 1173 конкурсні пропозиції, які не були

відхилені з підстав, передбачених пунктом 24 Порядку № 1173, оцінюються конкурсною комісією за критеріями, встановленими у конкурсній документації.

- (65) Конкурсна документація конкурсу з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у **«Інформація, доступ до якої обмежено»** складалася з 15 розділів та 2 додатків.
- (66) Так, зокрема, розділом 11 «Критерії та методика оцінки конкурсних пропозицій» Конкурсною документацією були передбачені наступні кваліфікаційні вимоги, критерії відповідності та критерії оцінки до учасників конкурсу з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у **«Інформація, доступ до якої обмежено»**.
- (67) У ході проведеного Відділенням порівняльного аналізу критеріїв оцінки відповідності конкурсних пропозицій, зазначених у Конкурсній документації, до вимог визначених, зокрема, додатком 1 до Порядку № 1173 та нормам законодавства про захист економічної конкуренції Відділенням встановлено наступне.
- (68) Кваліфікаційною вимогою 1 для учасників конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у **«Інформація, доступ до якої обмежено»** була наявність в учасника достатньої кількості спеціально обладнаних транспортних засобів для збирання та перевезення побутових відходів (твердих, великогабаритних, ремонтних), що утворюються у житловій забудові та на підприємствах, в установах та організаціях, розміщених у межах певної території, строк експлуатації яких не перевищує п'яти років (тобто випуску не пізніше 2012 року). Критерій відповідності зазначав, що перевага надається учасникові, який має спеціально обладнані транспортні засоби різних типів для збирання та перевезення побутових відходів – твердих, великогабаритних, ремонтних, строк експлуатації яких не перевищує п'яти років (тобто випуску не пізніше 2012 року). Під час проведення розрахунків спеціально обладнані транспортні засоби, рівень зношеності яких перевищує 75 відсотків, не враховується. Критерій оцінки зазначав наступне: відсутність спецтранспорту – 0 балів; наявність орендованого спецтранспорту – 2 бали; наявність власного спецтранспорту – 5 балів.
- (69) Кваліфікаційною вимогою 2 для учасників конкурсу з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у **«Інформація, доступ до якої обмежено»** була можливість здійснювати щоденний контроль за технічним станом транспортних засобів власними силами, виконання регламентних робіт з технічного обслуговування та ремонту спеціально обладнаних транспортних засобів. Критерій відповідності зазначав, що перевага надається учасникові, який має власну виробничу-ремонтну базу у сукупності: – приміщень, споруд, обладнання та інструмента, призначених для зберігання, технічного обслуговування, ремонту та зберігання засобів автомобільного транспорту (тобто обладнання, призначене для механічного, термічного і хімічного впливу на предмет праці, вимірювальні прилади і пристрої загального і спеціального призначення), а також створення необхідних умов для високопродуктивної праці персоналу. Критерій оцінки зазначав наступне: відсутність бази – 0 балів; наявність орендованої бази – 2 бали; наявність власної бази – 5 балів.
- (70) Кваліфікаційною вимогою 3 для учасників конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у **«Інформація, доступ до якої обмежено»** було підтримання належного санітарного та технічного стану спеціально обладнаних транспортних засобів для утримання контейнерів. Критерій відповідності передбачав наявність власного або орендованого обладнання для миття контейнерів та спеціального обладнання транспортних засобів. Критерій

оцінки зазначав наступне: відсутність транспорту для миття контейнерів – 0 балів; наявність орендованого транспорту для миття контейнерів – 2 бали; наявність власного транспорту для миття контейнерів – 5 балів.

- (71) Кваліфікаційною вимогою 4 для учасників конкурсу з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у **«Інформація, доступ до якої обмежено»** була можливість проводити в установленому законодавством порядку щоденний огляд водіїв у належним чином обладнаному медичному пункті. Критерій відповідності передбачав використання власного медичного пункту або отримання таких послуг на договірній основі. Критерій оцінки зазначав наступне: відсутність медичного пункту – 0 балів; отримання медичних послуг на договірній основі – 2 бали; наявність власного медичного пункту – 5 балів.
- (72) Кваліфікаційною вимогою 6 для учасників конкурсу з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у **«Інформація, доступ до якої обмежено»** була наявність власного контейнерного парку (можлива оренда (копія договору оренди)) не менше ніж 300 контейнерів об'ємом 1,1 м³. Критерій відповідності зазначав, що перевага надається учасникові, який має власний контейнерний парк (можлива оренда (копія договору оренди)) не менш ніж 300 контейнерів об'ємом 1,1 м³. Критерій оцінки зазначав наступне: відсутність контейнерного парку – 0 балів; контейнерний парк орендований або зі строком використання – 2 бали; контейнерний парк власний нові та використані у відмінному стані – 5 балів.
- (73) Кваліфікаційною вимогою 7 для учасників конкурсу з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у **«Інформація, доступ до якої обмежено»** була наявність підземних накопичувачів заглибленого типу об'ємом 5 м³ не менше ніж 20 одиниць з підтверджуючими документами. Критерій відповідності зазначав, що перевага надається учасникові, який має власні підземні накопичувачі заглибленого типу об'ємом 5 м³. Критерій оцінки зазначав наступне: відсутність підземних накопичувачів заглибленого типу – 0 балів; підземний накопичувач заглибленого типу до 19 одиниць (включно) – 2 бали; підземний накопичувач заглибленого типу від 20 одиниць – 5 балів.
- (74) Кваліфікаційною вимогою 8 для учасників конкурсу з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у **«Інформація, доступ до якої обмежено»** була наявність власного контейнерного парку (можлива оренда (копія договору оренди)) склопластичні контейнери для роздільного збору відходів об'ємом 2,5 м³, які не використовувались (нові). Критерій відповідності зазначав, власний контейнерний парк (можлива оренда (копія договору оренди)) склопластичні контейнери для роздільного збору відходів об'ємом 2,5 м³, які не використовувались (нові). Критерій оцінки зазначав наступне: відсутність контейнерного парку – 0 балів; склопластичні контейнери до 49 одиниць, або такі що були у використанні – 2 бали; склопластичні контейнери від 50 одиниць – 5 балів.
- (75) Кваліфікаційною вимогою 9 для учасників конкурсу з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у **«Інформація, доступ до якої обмежено»** була наявність в учасника спеціального транспортного засобу (з маніпулятором) для збору контейнерів склопластичних для роздільного збору відходів, можлива оренда (копія договору оренди). Критерій відповідності зазначав, що перевага надається учасникові, який має спеціально обладнані транспортні засоби (з маніпулятором) для збору контейнерів склопластичних для роздільного збору відходів, можлива оренда (копія договору оренди). Критерій оцінки зазначав наступне: відсутність спецтранспорту – 0 балів; наявність орендованого спецтранспорту – 2 бали; наявність власного спецтранспорту – 5 балів.

- (76) Учасники зазначеного конкурсу, які претендували на здобуття статусу виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у «*Інформація, доступ до якої обмежено*», мали надати документи, що містять інформацію про технічний потенціал суб'єкта господарювання (кількість спеціально обладнаних транспортних засобів, які перебувають на балансі суб'єкта господарювання, наявність власної ремонтної бази, наявність медичного пункту, різноманітного контейнерного парку та підземних накопичувачів заглибленого типу тощо). Слід зазначити, що для якісного, повного та своєчасного надавання послуг з вивезення побутових відходів на визначеній території не має значення щодо знаходження спеціально обладнаних транспортних засобів та супутнього обладнання, ремонтної та обслуговуючої бази на правах власності чи оренди, використання власного медичного пункту та персоналу чи отримання таких послуг на договірній основі.
- (77) Претендент на здобуття статусу виконавця послуг з вивезення побутових відходів на визначеній території має надати організатору конкурсу інформацію щодо наявності та можливості залучення спеціально обладнаних транспортних засобів та супутнього обладнання, ремонтної та обслуговуючої бази та отримання послуг щодо медичного огляду працівників, які залучаються для надання послуг з вивезення побутових відходів на визначеній території.
- (78) Таким чином, критерії оцінок конкурсних пропозицій, зазначені у пунктах 1, 2, 3, 4, 6, 7, 8 та 9 розділу 11 «Критерії та методика оцінки конкурсних пропозицій» Конкурсної документації, які надають перевагу за наявності спеціально обладнаних транспортних засобів та супутнього обладнання, ремонтної та обслуговуючої бази саме на праві власності суб'єкта господарювання мають дискримінаційний характер.
- (79) Так, потенційні учасники конкурсів на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на визначеній території можуть запропонувати новіші, потужніші та інноваційніші спеціально обладнані транспортні засоби та супутнє обладнання, ремонтну та обслуговуючу базу, проте зазначений технічний потенціал може знаходитися у претендента на праві оренди, що ніяким чином не впливає на повноту, своєчасність та якість надання відповідних послуг.
- (80) Крім того, характерною особливістю саме комунальних та державних підприємств є те, що вони мають власні приміщення, балансову техніку, спеціально обладнані транспортні засоби, контрольно-технічні, медичні пункти тощо.
- (81) При цьому, підприємства приватної форми власності, як правило, орендують приміщення та спеціально обладнані транспортні засоби, однак це не може свідчити про нижчу якість/несвоєчасність надання відповідних послуг.
- (82) Разом з тим, надання переваги саме підприємствам, які мають власні приміщення та технічний потенціал ставить комунальні та державні підприємства у привілейоване становище порівняно з підприємствами приватної форми власності, чим обмежується конкурентноспроможність останніх.
- (83) Також, додатковий дискримінаційний елемент носить кваліфікаційна вимога 1 для учасників конкурсу з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у «*Інформація, доступ до якої обмежено*» в частині строку експлуатації спеціально обладнаних транспортних засобів для збирання та перевезення побутових відходів (твердих, великогабаритних, ремонтних), який мав не перевищувати п'яти років (тобто випуску не пізніше 2012 року).
- (84) Згідно з пунктом 1 додатку 1 Порядку № 1173 перевага надається учасникові, який має спеціально обладнані транспортні засоби, строк експлуатації та рівень зношеності яких менший.

- (85) Також, вимога Конкурсної документації щодо дати випуску спеціально обладнаних транспортних засобів для збирання та перевезення побутових відходів (твердих, великогабаритних, ремонтних) не пізніше 2012 року обмежувала коло потенційних учасників конкурсу з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, адже спеціально обладнані транспортні засоби для збирання та перевезення побутових відходів, рівень зношеності яких не перевищував 75 відсотків, могли бути випущені до 2012 року але одночасно могли володіти ширшими можливостями (оснащені маніпуляторами, самонавантажувачем, пресом та/або кріплення для причипів) у порівнянні з спеціально обладнаних транспортних засобів для збирання та перевезення побутових відходів випущених не пізніше 2012 року.
- (86) Кваліфікаційною вимогою 5 для учасників конкурсу з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у **«Інформація, доступ до якої обмежено»** була наявність системи контролю руху спеціально обладнаних транспортних засобів під час збирання та перевезення побутових відходів. Критерій відповідності зазначав, що перевага надається учасникові, що використовує супутникову систему навігації. Критерій оцінки зазначав наступне: відсутня система навігації – 0 балів; наявний гарантійний лист про введення системи навігації у разі перемоги на протязі 3 місяців з дня оголошення результатів конкурсу – 2 бали; наявність власного медичного пункту – 5 балів.
- (87) Разом з тим, вищевказане не узгоджується з нормами додатку 1 до Порядку № 1173, де зазначено наступне: перевага надається учасникові, що використовує супутникову систему навігації.
- (88) Вищевказаний критерій оцінки має дискримінаційний характер, адже суб'єкт господарювання, який використовує супутникову систему навігації автоматично отримує перевагу для здобуття статусу виконавця послуг з вивезення побутових відходів на визначеній території.
- (89) Кваліфікаційною вимогою 10 для учасників конкурсу з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у **«Інформація, доступ до якої обмежено»** була вартість надання послуг з вивезення побутових відходів. Критерій відповідності зазначав, що вартість надання послуг з вивезення побутових відходів, а саме: твердих, великогабаритних та ремонтних відходів у складі побутових відходів порівнюється окремо по кожному виду відходів. Критерій оцінки зазначав наступне: найбільша пропозиція – 0 балів; найменша пропозиція – 5 балів; інші пропозиції – 2 бали.
- (90) Вищевказані критерії оцінки 10 розділу 11 «Критерії та методика оцінки конкурсних пропозицій» Конкурсній документації має дискримінаційний характер, адже суб'єкт господарювання, який пропонує найменшу вартість надання таких послуг, автоматично отримує перевагу над іншими суб'єктами господарювання для здобуття статусу виконавця послуг з вивезення побутових відходів на визначеній території.
- (91) Кваліфікаційною вимогою 11 для учасників конкурсу з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у **«Інформація, доступ до якої обмежено»** були способи поводження з побутовими відходами, яким надається перевага, у порядку спадання: повторне використання; використання як вторинної сировини; отримання теплової чи теплової енергії; захоронення побутових відходів. Критерій відповідності зазначав, що перевага надається учасникові, що здійснює поводження з побутовими відходами способом, який зазначений у графі «Кваліфікаційні вимоги» цього пункту у порядку зростання, і з більшою кількістю побутових відходів. Критерій оцінки зазначав наступне:

виключне захоронення відходів – 0 балів; сортування відходів з вилученням вторинної сировини – 2 бали; використання відходів для виробництва електричної, теплової енергії, тощо – 5 балів.

- (92) Вищевказаний критерій оцінки має дискримінаційний характер, адже суб'єкт господарювання, який здійснює поводження з побутовими відходами способами, які зазначені у графі «Кваліфікаційні вимоги» пункту 10 додатку 1 Порядку № 1173 у порядку зростання і з більшою кількістю побутових відходів автоматично отримує перевагу для здобуття статусу виконавця послуг з вивезення побутових відходів на визначеній території. Конкурсні комісії мають можливість розглядати у конкурсних пропозиціях претендентів договори щодо отримання послуг із сортування відходів, повторної переробки відходів, використання в енергетичних цілях відходів та захоронення відходів.
- (93) Претенденти на здобуття статусу виконавця послуг з вивезення побутових відходів на визначеній території можуть надавати інформацію щодо об'ємів відходів, які направлялися у попередні періоди на сортування, повторну переробку, використання в енергетичних цілях відходів та захоронення. Відповідні послуги претендентами можуть отримуватися як окремо так і в комплексі.
- (94) Таким чином, претендент на здобуття статусу виконавця послуг з вивезення відповідних відходів на визначеній території, який передає зібрані побутові відходи (великогабаритні та ремонтні) саме на більшій ступені сортування, повторної переробки, використання в енергетичних цілях має отримувати перевагу для здобуття статусу виконавця послуг з вивезення побутових відходів на визначеній території.
- (95) Кваліфікаційною вимогою 12 для учасників конкурсу з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у **«Інформація, доступ до якої обмежено»** було залучення інвестицій у галузь для підвищення якості надання послуг з збирання та вивезення побутових відходів, в тому числі на придбання сучасної техніки для збору побутових відходів, контейнерів для збору побутових відходів та вторинної сировини, облаштування контейнерних майданчиків відповідно до вимог нормативних документів. Критерій відповідності зазначав, що перевага надається учасникові, який гарантує найбільший обсяг інвестицій. Критерій оцінки зазначав наступне: обсяг інвестицій становить до 100 тис. грн – 0 балів; обсяг інвестицій становить від 100 до 300 тис. грн – 2 бали; обсяг інвестицій становить більше 300 тис. грн – 5 балів.
- (96) Критерій оцінки 12 розділу 11 «Критерії та методика оцінки конкурсних пропозицій» Конкурсній документації передбачав оцінювання конкурсних пропозицій претендентів із використанням бальної системи оцінювання.
- (97) Одночасно, претенденти на здобуття статусу виконавця послуг з вивезення побутових відходів на визначеній території, на виконання положень відповідної кваліфікаційної вимоги, мають надавати інвестиційну програму щодо залучення інвестицій у галузь для підвищення якості надання послуг з збирання та вивезення побутових відходів. Відповідна інформація щодо залучення інвестицій у галузь претендентами може надаватися як окремо так і в комплексі.
- (98) Таким чином, після здійснення аналізу вищевказаної інформація щодо залучення інвестицій у галузь, конкурсні комісії конкурсів на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на визначеній території мають надати перевагу найбільш повній, обґрунтованій та забезпеченій інвестиційній програмі претендента.

- (99) Також, відповідно до абзацу другого пункту 28 Порядку № 1173 перевага надається тому учасникові конкурсу, що подав конкурсній комісії проект або затверджену інвестиційну програму (програму капітальних витрат) розвитку підприємства, яка повинна включати заходи щодо впровадження роздільного збирання твердих побутових відходів.
- (100) Виконком використовував у всіх 12 пунктах кваліфікаційних вимог Конкурсної документації систему у вигляді нарахування балів, під час оцінювання конкурсних пропозицій учасників Конкурсу.
- (101) Проте, використання такої системи у вигляді нарахування балів під час оцінювання конкурсних пропозицій учасників конкурсу з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у **«Інформація, доступ до якої обмежено»** не була передбачена положеннями Порядку № 1173 та призвели до спотворення конкуренції під час обрання виконавців послуг з вивезення побутових відходів на визначеній території.
- (102) Зазначене узгоджується з роз'ясненнями Міністерства розвитку громад, територій та інфраструктури України (надалі – Мінінфраструктури) наведеним у листі **«Інформація, доступ до якої обмежено»** (вх. Відділення від 17.03.2021 № 60-01/1432), в яких зазначено наступне: *«Критерії відповідності конкурсних пропозицій кваліфікаційним вимогам наведено у додатку 1 до Порядку (Мінінфраструктури мається на увазі Порядок № 1173). Враховуючи зазначене, законодавством не встановлено системи нарахування балів під час оцінювання конкурсних пропозицій...»* (мова оригіналу).
- (103) Також, відповідно до Порядку № 1173 для надання переваги під час оцінювання конкурсних пропозицій учаснику достатньо: мати в **наявності** спеціально обладнані транспортні засоби різних типів, виробничо-ремонтну базу, обладнання для миття контейнерів та спеціально обладнаних транспортних засобів, медичний пункт незалежно чи перебуває таке обладнання та засоби у нього на правах власності чи оренди, мати спеціально обладнані транспортні засоби, строк експлуатації та рівень зношеності яких **менший** у порівнянні з іншими учасниками; **пропонувати** найменшу вартість надання послуг; мати досвід роботи з надання послуг з вивезення побутових відходів відповідно до вимог стандартів, нормативів, норм та правил понад три роки; **не мати порушень** правил безпеки дорожнього руху водіями спеціально обладнаних транспортних засобів під час надання послуг з вивезення побутових відходів; **здійснювати поведження** з побутовими відходами способом, який зазначено у графі «Кваліфікаційні вимоги» у порядку зростання, і з більшою кількістю побутових відходів.
- (104) Відповідно до відомостей протоколу **«Інформація, доступ до якої обмежено»** засідання конкурсної комісії з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари до розгляду були допущені конкурсні пропозиції ТОВ «ПАРАГОНА-16» та ПП «АМУССОН КИЇВ», зазначені суб'єкти господарювання у результаті використання в усіх 12 пунктах кваліфікаційних вимог Конкурсної документації системи у вигляді нарахування балів отримали **10 та 54 бали відповідно**.
- (105) Однак, оскільки ПП «АМУССОН КИЇВ» пропонувало меншу вартість надання послуг з вивезення побутових відходів, надало довідку про щозмінні передрейсові медичні огляди водіїв транспортних засобів, надало медичні довідки щодо придатності до керування транспортними засобами, а також довідку щодо працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, та можуть бути залучені для надання комунальних послуг з організації збирання,

вивезення, утилізації твердих побутових, великогабаритних та ремонтних відходів конкурсна пропозиція відповідного суб'єкта господарювання мала значні конкурентні переваги над конкурсною пропозицією ТОВ «ПАРАГОНА-16».

- (106) При цьому, товариство з обмеженою відповідальністю **«Інформація, доступ до якої обмежено»** ознайомившись з Конкурсною документацією, зокрема, з методикою оцінювання критеріїв відповідності конкурсних пропозицій, не приймало участь у конкурсі з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у «Інформація, доступ до якої обмежено», про що повідомило ВК БРОВАРСЬКОЇ МР листом б/д б/н (вх. Виконком від 29.06.2017 № 2-6/4061).
- (107) Здійснивши аналіз тарифів **«Інформація, доступ до якої обмежено»** на послуги з вивезення побутових відходів, затверджених розпорядженням виконавчого органу Київської міської ради (Київської міської державної адміністрації) **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, та тарифи переможця конкурсу ПП «АМУССОН КИЇВ», затверджених рішенням Виконкому **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, Відділенням з'ясовано, що взявши участь у конкурсі з визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, **«Інформація, доступ до якої обмежено»** могло запропонувати тарифи на послуги з вивезення твердих побутових відходів для населення нижчі, ніж тарифи, запропоновані ПП «АМУССОН КИЇВ».
- (108) *Таким чином, дії виконавчого комітету Броварської міської ради, які полягають у використанні критеріїв оцінювання конкурсних пропозицій, які не передбачені Порядком проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів, затвердженим постановою Кабінету Міністрів України від 16.11.2011 № 1173 та є дискримінаційними, при визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у «Інформація, доступ до якої обмежено», 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 послуг з вивезення побутових відходів на території міста Бровари Київської області.*

4. Правова кваліфікація дій відповідача та висновки у справі

4.1. Антиконтурентні дії Відповідача

- (109) 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.
- (110) 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.
- (111) 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.

- (112) 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.
- (113) 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.
- (114) 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.
- (115) Згідно з частиною першою статті 31 Господарського кодексу України дискримінацією суб'єктів господарювання органами влади у цьому Кодексі визнається, зокрема, обмеження прав суб'єктів господарювання щодо придбання та реалізації товарів.
- (116) Окрім того, право органів місцевого самоврядування на вільне прийняття рішень з питань, віднесених до її компетенції, відповідає обов'язок останніх у прийнятті цих рішень дотримуватись й прав інших осіб.
- (117) 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.
- (118) Таким чином, дії виконавчого комітету Броварської міської ради, які полягають у використанні критеріїв оцінювання конкурсних пропозицій, які не передбачені Порядком проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів, затвердженим постановою Кабінету Міністрів України від 16.11.2011 № 1173, та є дискримінаційними, при визначення виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у *«Інформація, доступ до якої обмежено»* є антиконкурентними.

4.2. *Негативний вплив на конкуренцію*

- (119) При цьому, зазначені дії Виконкому замінили власні досягнення суб'єктів господарювання, як джерело здобуття ними переваг у конкуренції, на дію зовнішніх чинників. За таких умов дія конкурентних механізмів спотворюється та недопускається, а суб'єкти господарювання втрачають мотивацію до змагання на ринку, та, як наслідок, може призвести до підвищення витрат споживачів, зменшення якості послуг, що ними надаються, тощо.
- (120) 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.

- (121) 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.
- (122) *Таким чином, дії виконавчого комітету Броварської міської ради, які полягають у використанні критеріїв оцінювання конкурсних пропозицій, які не передбачені Порядком проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів, затвердженим постановою Кабінету Міністрів України від 16.11.2011 № 1173, та є дискримінаційними, при визначенні виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у «Інформація, доступ до якої обмежено», 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 послуг з вивезення побутових відходів на території міста Бровари Київської області.*

5. Заперечення відповідача та їх спростування

- (123) На подання про попередні висновки у справі № 42/45-р-02-03-17 листом «Інформація, доступ до якої обмежено» (вх. Відділення від 13.06.2023 № 60-01/2010) Виконком надав відповідь на подання з попередніми висновками у зазначеній справі та повідомила наступне.
- (124) ВК БРОВАРСЬКОЇ МР зазначив, що пояснення по справі та документи, що її підтверджують були надані Листом 4-24/01/20. Інші додаткові документи та пояснення відсутні.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення у справі

- (125) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться висновок адміністративної колегії Відділення про те що дії виконавчого комітету Броварської міської ради, які полягають у використанні критеріїв оцінювання конкурсних пропозицій, які не передбачені Порядком проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів, затвердженим постановою Кабінету Міністрів України від 16.11.2011 № 1173, та є дискримінаційними, при визначенні виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у «Інформація, доступ до якої обмежено», 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 послуг з вивезення побутових відходів на території міста Бровари Київської області.

Враховуючи наведене та керуючись статтями 7, 12¹ і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого 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,

zareєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (зі змінами), адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії виконавчого комітету Броварської міської ради (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*); ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»*), які полягають у використанні критеріїв оцінювання конкурсних пропозицій, які не передбачені Порядком проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів, затвердженим постановою Кабінету Міністрів України від 16.11.2011 № 1173, та є дискримінаційними, при визначенні виконавця послуги з вивезення побутових відходів на території міста Бровари у *«Інформація, доступ до якої обмежено»* 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 призвести до спотворення конкуренції на ринку послуг з вивезення побутових відходів на території міста Бровари Київської області.

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