АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«21» серпня 2023 року **№ 60/95-р/к** **справа № 281/60/60-рп/к.23**

м. Київ

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Чабанівська селищна рада Фастівського району Київської області в особі її виконавчого комітету (надалі – Чабанівська СР, Селищна рада) використала 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 визначенні виконавців послуг з вивезення побутових відходів по населеним пунктам смт Чабани та с. Новосілки на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області.

Зазначені дії Селищної ради 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 обмежуються, 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 № 281/60/60-рп/к.23 такі дії Чабанівської селищної ради Фастівського району Київської області в особі її виконавчого комітету 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 та обмеження конкуренції на ринку послуг з вивезення побутових відходів на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області.

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 281/60/60-рп/к.23 про порушення Чабанівською селищною радою Фастівського району Київської області в особі її виконавчого комітету 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) керуючись пунктом першим статті 3 Закону України

«Про Антимонопольний комітет України», здійснило державний контроль за дотриманням виконавчими комітетами сільських, селищних рад у межах Київської, Житомирської, Черкаської та Чернігівської областей законодавства про захист економічної конкуренції на засадах рівності суб'єктів господарювання перед законом та пріоритету прав споживачів, запобігання, виявлення і припинення порушень законодавства про захист економічної конкуренції на ринках надання послуг з вивезення твердих побутових відходів.

2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення ***«Інформація, доступ до якої обмежено»*** розпочато розгляд справи № 281/60/60-рп/к.23 за ознаками вчинення Чабанівської селищної ради Фастівського району Київської області в особі її виконавчого комітету 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 могли призвели до спотворення та обмеження конкуренції на ринку надання послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області (надалі – Розпорядження).

3) Листом від 21.06.2023 № 60-02/2762 Відділення надіслало Виконкому копію Розпорядження. Вказаний лист Селищній раді вручений 27.06.2023.

4) З метою всебічного та об’єктивного розгляду порушеного питання, Відділенням було направлено листи про надання інформації до Чабанівської СР від 17.08.2022 № 60-02/2231/1 та від 07.12.2022 № 60-02/3878.

5) За допомогою системи електронної взаємодії органів виконавчої влади листом від 21.07.2023 № 60-02/1386е Селищній раді було направлено Подання з попередніми висновками у справі № 281/60/60-рп/к.23. Вказаний лист Чабанівською СР був одержаний 24.07.2023.

6) Листом ***«Інформація, доступ до якої обмежено»*** Селищна рада надала відповідь на подання з попередніми висновками у зазначеній справі.

2. Відповідач

7) Відповідачем у справі є Чабанівська селищна рада в особі її виконавчого комітету (***«Інформація, доступ до якої обмежено»***), який є органом місцевого самоврядування. Основний вид діяльності: ***«Інформація, доступ до якої обмежено»***.

8) 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).

9) Згідно з абзацом одинадцятим статті 1 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» **виконавчі органи рад** – органи, які відповідно до Конституції України та цього закону створюються сільськими, селищними, міськими, районними в містах (у разі їх створення) радами для здійснення виконавчих функцій і повноважень місцевого самоврядування у межах, визначених цим та іншими законами.

10) Частина перша статті 11 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» зазначає, що виконавчими органами сільських, селищних, міських, районних у містах (у разі їх створення) рад є їх виконавчі комітети, відділи, управління та інші створювані радами виконавчі органи.

11) 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.

12) Статтею 51 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» визначено, що виконавчим органом сільської, селищної, міської, районної у місті (у разі її створення) ради є виконавчий комітет ради, який утворюється відповідною радою на строк її повноважень. Після закінчення повноважень ради, сільського, селищного, міського голови, голови районної у місті ради її виконавчий комітет здійснює свої повноваження до сформування нового складу виконавчого комітету. Виконавчий комітет ради утворюється у складі відповідно сільського, селищного, міського голови, районної у місті ради - голови відповідної ради, заступника (заступників) сільського, селищного, міського голови, голови районної у місті ради, керуючого справами (секретаря) виконавчого комітету, а також керівників відділів, управлінь та інших виконавчих органів ради, інших осіб. Сільська, селищна, міська рада утворює у складі виконавчого комітету ради орган з питань містобудування та архітектури.

13) В структурі місцевого самоврядування Чабанівської селищної ради Фастівського району Київської області виконавчий комітет відповідної ради не утворений як окрема юридична особа.

14) Повноваження та порядок діяльності виконавчого комітету міської ради визначені Законом України «Про місцеве самоврядування в Україні».

15) Отже, Чабанівська селищна рада є органом місцевого самоврядування, юридичною особою. Виконавчим органом Чабанівської селищної ради є її виконавчий комітет.

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 управління відходами», «Про житлово-комунальні послуги», Правилами надання послуг з поводження з побутовими відходами, затвердженими постановою Кабінету Міністрів України від 10.12.2008 (в редакції постанови Кабінету Міністрів України від 27.03.2019 № 318) № 1070 (надалі – Правила № 1070), Порядком проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів, затвердженим постановою Кабінету Міністрів України від 16.11.2011 № 1173 «Питання надання послуг з вивезення побутових відходів» (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) Відповідно до підпункту 6 пункту «а» статті 30 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» до відання виконавчих органів сільських, селищних, міських рад належать організація управління побутовими відходами, відходами будівництва та знесення, знешкодження та захоронення трупів тварин.

21) 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 у встановленому порядку суб'єктів господарювання, які здійснюють збирання, перевезення, відновлення та видалення побутових відходів.

22) Статтею 1 Закону України «Про відходи» (втратив чинність 09.07.2023) (надалі – Закон 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;
- послуги з поводження з побутовими відходами - послуги з вивезення, перероблення та захоронення побутових відходів, що надаються в населеному пункті згідно з правилами благоустрою території населеного пункту, розробленими з урахуванням схеми санітарного очищення населеного пункту та затвердженими органом місцевого самоврядування.

23) Відповідно до статті 9 Закону 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 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 35^1 Закону про відходи містила, 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) Відповідно до частин третьої статті 35^1 Закону про відходи виконавця послуг з вивезення побутових відходів визначає орган місцевого самоврядування на конкурсних засадах у порядку, встановленому Кабінетом Міністрів України.

27) 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».

28) Пункт 22 Порядку № 1173 зазначає, що під час розкриття конвертів з конкурсними пропозиціями конкурсна комісія перевіряє наявність та правильність оформлення документів, подання яких передбачено конкурсною документацією, а також оголошує інформацію про найменування та місцезнаходження кожного учасника конкурсу, критерії оцінки конкурсних пропозицій.

29) Згідно з Пунктом 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.

30) Критерії відповідності конкурсних пропозицій кваліфікаційним вимогам визначено додатком 1 до Порядку № 1173.

31) Відповідно до пункту 28 Порядку № 1173 переможцем конкурсу визначається його учасник, що відповідає кваліфікаційним вимогам, може забезпечити надання послуг відповідної кількості та якості, конкурсна пропозиція якого визнана найкращою за результатами оцінки. 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.

32) 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, який оприлюднює на своєму офіційному веб-сайті, рішення конкурсної комісії щодо визначення переможця конкурсу на певній території населеного пункту, межі якої були визначені умовами конкурсу та зазначає строк, протягом якого виконавець має право надавати такі послуги, але не менш як п'ять років.

33) Таким чином, 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. 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.

34) 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.

35) 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.

36) 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.

37) Ринок надання послуг з вивезення побутових відходів у територіальних межах населених пунктів смт. Чабани та с. Новосілки на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області не може функціонувати без визначених у встановленому законодавством порядку (конкурсному відборі) виконавців відповідної послуги.

38) Потенційним конкурентами на ринку послуг з вивезення побутових відходів є суб'єкти господарювання, які мають відповідну матеріально-технічну базу, технології, але з певних причин не реалізують ці можливості. Зокрема, до такої бази відносяться сміттєсортувальні, сміттєпереробні станції (лінії, комплекси), спеціалізований автотранспорт для збору, вивезення побутових відходів. Також, конкурентами можуть вважатися суб'єкти господарювання, які можуть увійти на ринок з метою надання послуг з вивезення побутових відходів та мають бажання взяти участь у конкурсі з визначення виконавців послуг з вивезення побутових відходів.

39) Відповідно до пункту 3 Порядку № 1173 учасниками конкурсу можуть бути суб'єкти господарювання установчими документами яких передбачено провадження діяльності у сфері поводження з побутовими відходами, а також, які можуть забезпечити виконання обов'язків, визначених у частині другій статті 8 Закону України «Про житлово-комунальні послуги».

40) При цьому, будь-яких інших обмежень щодо участі у такому конкурсі вказаний Порядок № 1173 не містить, отже, конкурс є відкритим для всіх претендентів.

41) Механізм надання суб'єктами господарювання незалежно від форми їх власності послуг з поводження з побутовими відходами у містах, селищах і селах визначено Правилами № 1070.

42) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 3 Закону України «Про управління відходами» (набув чинності 09.07.2023) основними принципами державної політики у сфері запобігання утворенню та управління відходами, зокрема, є формування **конкурентного середовища у сфері управління відходами** – суб'єкти господарювання, органи державної влади та органи місцевого самоврядування зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не повинні вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію у сфері управління відходами.

4. Обставини справи

43) Відповідно до інформації, розміщеної за посиланням https://gromada.info/gromada/chabanivska/ у складі Чабанівської селищної територіальної громади два населених пункти – **селище міського типу Чабани та село Новосілки**. Чисельність населення громади **15677 особи**.

44) Листом ***«Інформація, доступ до якої обмежено»*** Селищна рада повідомила, що в територіальних межах Чабанівської селищної територіальної громади діяльність із збирання та вивезення побутових відходів здійснюють комунальне підприємство «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ ЧАБАНИ» Чабанівської селищної ради» (надалі – КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ ЧАБАНИ») та комунальне підприємство «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ НОВОСІЛКИ» Чабанівської селищної ради» (надалі – КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ НОВОСІЛКИ»).

45) КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ ЧАБАНИ» (***«Інформація, доступ до якої обмежено»***) відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань провадить наступну господарську діяльність: ***«Інформація, доступ до якої обмежено»***.

46) КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ НОВОСІЛКИ» (***«Інформація, доступ до якої обмежено»***) відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань провадить наступну господарську діяльність: ***«Інформація, доступ до якої обмежено»***.

47) Виконавчий комітет Чабанівської селищної ради прийняв ***«Інформація, доступ до якої обмежено»*** «Про організацію та проведення конкурсу серед суб'єктів господарювання на визначення виконавців послуг з вивезення побутових відходів по населеним пунктам смт Чабани, с. Новосілки на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області». Додатком 2 до пункту 4 вищевказаного рішення було затверджено конкурсу документацію на визначення виконавців послуг з вивезення побутових відходів по населеним пунктам смт Чабани та с. Новосілки на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області (надалі – Конкурсна документація).

48) Протоколом засідання конкурсної комісії з проведення конкурсу серед суб'єктів господарювання на визначення виконавців послуг з вивезення побутових відходів по населеним пунктам смт Чабани, с. Новосілки на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області від 22.02.2022 (надалі – Протокол) за результатами оцінювання конкурсних пропозицій переможцем конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів ЛОТ № 1 – (територія населеного пункту смт Чабани) було визначене КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ ЧАБАНИ», переможцем конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів ЛОТ № 2 – (територія населеного пункту с. Новосілки) було визначене КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ НОВОСІЛКИ».

49) Згідно з умовами договору ***«Інформація, доступ до якої обмежено»*** про надання послуги з вивезення побутових відходів по населеному пункту смт Чабани на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ ЧАБАНИ» зобов'язується згідно з графіком надавати послуги з вивезення побутових відходів (тверді побутові відходи та будівельні відходи (в т.ч. великогабаритні та ремонтні відходи) на території смт Чабани. Строк дії відповідного договору з 01.08.2022 до 31.07.2027, тобто 5 років.

50) Згідно з умовами договору ***«Інформація, доступ до якої обмежено»*** про надання послуги з вивезення побутових відходів по населеному пункту с. Новосілки на

території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ НОВОСІЛКИ» зобов'язується згідно з графіком надавати послуги з вивезення побутових відходів (тверді побутові відходи та будівельні відходи (в т.ч. великогабаритні та ремонтні відходи) на території с. Новосілки. Строк дії відповідного договору з 01.08.2022 до 31.07.2027 року, тобто 5 років.

51) Відділенням проведено аналіз Конкурсної документації та з'ясовано, що конкурсна документація, зокрема, містила інформацію щодо кваліфікаційних вимог до учасників конкурсу серед суб'єктів господарювання на визначення виконавців послуг з вивезення побутових відходів по населеним пунктам смт. Чабани та с. Новосілки на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області, перелік документів, оригінали та (або) засвідчені в установленому законодавством порядку копії, які подавалися учасниками конкурсу для підтвердження відповідності учасників встановленим кваліфікаційним вимогам, критерії та методику оцінки конкурсних пропозицій.

52) Розділом 11 «Критерії та методика оцінки конкурсних пропозицій» Конкурсної документації були передбачені кваліфікаційні вимоги, критерії відповідності та критерії оцінки до учасників конкурсу.

53) У ході проведеного Відділенням порівняльного аналізу критеріїв оцінки відповідності конкурсних пропозицій, зазначених у розділі 11 «Критерії та методика оцінки конкурсних пропозицій» Конкурсній документації, до вимог визначених додатком 1 до Порядку № 1173 встановлено наступне.

54) Кваліфікаційною вимогою 1 для учасників конкурсу була наявність в учасника достатньої кількості спеціально обладнаних транспортних засобів для збирання та перевезення побутових відходів (твердих, великогабаритних, ремонтних побутових відходів), що утворюються у житловій забудові та на підприємствах, в установах та організаціях, розміщених у межах певної території. Критерій відповідності зазначав, що перевага надається учасникові, який має транспортні засоби з боковим завантаженням під контейнери місткістю 0,75 – 1,0 м^3, а також спеціально обладнані транспортні засоби для збирання та перевезення усіх відходів – твердих, великогабаритних, ремонтних, перевага надається учасникові, який має спеціально обладнані транспортні засоби, строк експлуатації та рівень зношеності яких менший. Критерій оцінки був зазначений наступний: відсутність спецтранспорту – **0 балів**, наявність орендованого спецтранспорту – **5 балів**, наявність власного спецтранспорту – **10 балів**.

55) Кваліфікаційною вимогою 2 для учасників конкурсу 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 вимагав наявність власного або орендованого технічного пункту огляду автотранспорту. Критерій оцінки був зазначений наступний: відсутність бази для обслуговування транспорту – **0 балів**, наявність орендованого пункту для обслуговування транспорту – **2 бали**, наявність власного пункту для обслуговування транспорту – **5 балів**.

56) Кваліфікаційною вимогою 3 для учасників конкурсу було підтримання належного санітарного стану спеціально обладнаних транспортних засобів для збирання та перевезення побутових відходів. Критерій відповідності вимагав наявність власного або орендованого обладнання для миття контейнерів та спеціально обладнаних транспортних засобів. Критерій оцінки був зазначений наступний: відсутність обладнання для миття контейнерів – **0 балів**, наявність орендованого обладнання для

миття контейнерів – **2 бали**, наявність власної обладнання для миття контейнерів – **5 балів**.

57) Кваліфікаційною вимогою 4 для учасників конкурсу 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**.

58) Кваліфікаційною вимогою 6 для учасників конкурсу була наявність власного або орендованого приміщення (фізичне розміщення суб'єкта господарювання) на території населеного пункту по якому проводиться конкурс. Критерій відповідності передбачав приміщення, що використовується як база розміщення суб'єкта господарювання. Критерій оцінки був зазначений наступний: відсутність власного або орендованого приміщення – **0 балів**, орендоване приміщення – **2 бали**, наявність власного приміщення – **5 балів**.

59) Учасники зазначеного конкурсу, які претендували на здобуття статусу виконавців послуг з вивезення побутових відходів по населеним пунктам смт Чабани та с. Новосілки на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області 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, контейнерного парку 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.

60) 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.

61) 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, обслуговуючу та медичну 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.

62) 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.

63) 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.

64) 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.

65) Кваліфікаційна вимога 6 також носить дискримінаційний характер для учасників конкурсу в частині наявності власного або орендованого приміщення (фізичне розміщення суб'єкта господарювання) на території населеного пункту, відносно якого проводиться конкурс. Так, спеціально обладнані транспортні засоби та супутнє обладнання, ремонтна та обслуговуючі бази потенційних учасників конкурсів на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на визначеній території можуть розташовуватися на території інших територіальних громад, що у свою чергу не впливає на якість, своєчасність та повноту надання послуг з вивезення побутових відходів в територіальних межах населених пунктів Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області. При цьому, відповідний критерій взагалі не передбачений Порядком № 1173 та може обмежувати коло учасників конкурсу за територіальним принципом (місцезнаходження виробничих потужностей).

66) Таким чином, критерії оцінок конкурсних пропозицій, зазначені у пунктах 1, 2, 3, 4 та 6 розділу 11 «Критерії та методика оцінки конкурсних пропозицій» Конкурсної документації, які надають перевагу за наявності спеціально обладнаних транспортних засобів та супутнього обладнання, ремонтної, обслуговуючої та медичної бази саме на праві власності суб'єкта господарювання мають дискримінаційний характер.

67) Кваліфікаційною вимогою 7 для учасників конкурсу була вартість надання послуг з вивезення твердих побутових відходів. Критерій відповідності передбачав, що перевага надається учасникові, що пропонує найменшу вартість надання послуг. Критерій оцінки був зазначений наступний: найбільша пропозиція – **0 балів**, найменша пропозиція – **5 балів**.

68) При цьому, кваліфікаційною вимогою 7 Додатку 1 Порядку № 1173 передбачено надання переваги учасникові за критерієм найменшої ціни, а також встановлено, що вартість надання послуг порівнюється окремо. Отже, в розумінні положень Порядку № 1173, навіть за умови участі у конкурсі понад трьох учасників із відповідними ціновими пропозиціями, перевагу отримує тільки учасник із найменшою ціновою пропозицією.

69) Разом з тим, визначення питомої ваги переваги однієї цінової пропозиції над іншою у бальному виразі «5 балів» проти «0 балів» у сумарному підсумку отриманих балів за всіма критеріями оцінювання може призвести до отримання максимальної кількості балів певним учасником не завдяки кількості переваг над пропозиціями інших учасників, а внаслідок застосування на власний розсуд організатором конкурсу різної питомої ваги (вираженої у формі балів) переваги щодо кожного критерію оцінювання.

70) Так, наприклад, якщо учасник, в розумінні положень Додатку 1 до Порядку № 1173 має перевагу відносно іншого учасника за ціновою пропозицією, за умови наявності орендованої спецтехніки (кваліфікаційна вимога 1) та орендованого пункту обслуговування транспорту (кваліфікаційна вимога 2) відносно власного спецтранспорту та власного пункту для обслуговування транспорту іншого учасника, тобто за наявності тільки однієї переваги (наявність орендованого чи власного майна не впливає на якість та своєчасність надання послуги), то найкращою має бути визначена саме його пропозиція. Однак, якщо відповідні переваги будуть

оцінені відповідно до визначеної конкурсною документацією питомої ваги, вираженої у формі балів, у їх підсумку перемогу отримає інший учасник (із більшою ціновою пропозицією) не за кількістю переваг, а за сумою отриманих балів: 5+5+2 =12 балів порівняно з 0+10+5 =15 балів.

71) У іншому випадку, учасник із найменшою ціновою пропозицією отримує 5 балів порівняно з учасником, який за наявність власного спецтранспорту отримує 10 балів, при тому, що у розумінні положень Додатку 1 до Порядку № 1173 не передбачено можливість оцінки переваг за різними/рівнозначними критеріями у вартісному виразі між собою. Крім того, такий підхід свідчить про непропорційне оцінювання пропозицій учасників та може призвести до спотворення результатів відповідного конкурсу, та, як наслідок, до спотворення конкуренції на ринку послуг з вивезення побутових відходів на території Чабанівської селищної територіальної громади.

72) Також, слід зазначити, що за кваліфікаційною вимогою 7 перевага має надаватися тільки учаснику із найменшою ціновою пропозицією, тоді як оцінка найбільшої цінової пропозиції, зокрема за умови участі трьох і більше учасників, оцінці не підлягає.

73) Отже, зазначений критерій оцінки розділу 11 «Критерії та методика оцінки конкурсних пропозицій» Конкурсної документації (кваліфікаційна вимога 7) має дискримінаційний характер, оскільки пропозиція суб'єкта господарювання, який пропонує найменшу вартість надання послуг, отримує певну кількість балів, що у підсумковому оцінюванні з пропозиціями іншого/інших учасників, які оцінюються комплексно, тобто у сукупності переваг за встановленими критеріями, може призвести до спотворення результатів конкурсу та, відповідно, конкуренції на ринку послуг з вивезення побутових відходів на території Чабанівської селищної територіальної громади.

74) Кваліфікаційною вимогою 8 для учасників конкурсу був досвід роботи з надання послуг з вивезення побутових відходів відповідно до вимог стандартів, нормативів, норм та правил. Критерій відповідності зазначав, що перевага надається учасникові, що має досвід роботи з надання послуг з вивезення відходів відповідно до вимог стандартів, нормативів, норм та правил. Критерій оцінки був зазначений наступний: досвід роботи з надання послуг з вивезення побутових відходів 0 - 5 років – **0 балів**, досвід роботи з надання послуг з вивезення побутових відходів 5 - 10 років – **2 бали**, досвід роботи з надання послуг з вивезення побутових відходів більше 10 років – **5 балів**.

75) При цьому, згідно з Додатком 1 до Порядку № 1173: досвід роботи з надання послуг з вивезення побутових відходів відповідно до вимог стандартів, нормативів, норм та правил визначає, що перевага надається учасникові, який має досвід роботи з надання послуг з вивезення побутових відходів відповідно до вимог стандартів, нормативів, норм та правил понад три роки.

76) Разом з тим, відповідна кваліфікаційна вимога 8 є такою, що не відповідає пункту 8 «Критеріїв відповідності» Додатку 1 до Порядку 1173, оскільки вимог «0-5 років», «5-10 років» та «більше 10 років», зазначене положення Порядку 1173 не містить.

77) Натомість, учаснику, який має досвід роботи з надання послуг з вивезення побутових відходів понад три роки має надаватися перевага. Однак, внаслідок встановлення критерію оцінки за наявність досвіду роботи «0-5 років» у розмірі нуль балів, зазначений критерій є дискримінаційний для тих учасників, які мають відповідний досвід робіт у діапазоні від трьох до п'яти років, оскільки позбавляє отримання при цьому переваги. Одночасно, надання питомої ваги у бальному вимірі для тих учасників, які мають досвід роботи «5-10 років» та «більше 10 років» не передбачена

нормативно-правовими актами, які регулюють діяльність у сфері поводження з твердими побутовими відходами, має дискримінаційний характер та може призвести до спотворення конкуренції на ринку вивезення побутових відходів на території Чабанівської селищної територіальної громади.

78) Кваліфікаційною вимогою 5 для учасників конкурсу була можливість забезпечити зберігання та охорону спеціально обладнаних транспортних засобів для перевезення побутових відходів на підставі та у порядку, встановленому законодавством. Критерій відповідності передбачав зберігання та охорону спеціально обладнаних транспортних засобів. Критерій оцінки був зазначений наступний: відсутність штатних працівників або договору з іншим підприємством – **0 балів**, наявність штатних працівників або договору з іншим підприємством – **5 балів**.

79) При цьому, пункт 5 «Критеріїв відповідності» Додатку 1 до Порядку 1173 взагалі не передбачає надання переваг щодо цієї кваліфікаційної вимоги. Відтак, цей критерій визначає, що зберігання спеціально обладнаних транспортних засобів забезпечують штатні працівники або інше підприємство за договором на власній або орендованій території виконавця послуг, тобто є критерієм відповідності.

80) Кваліфікаційною вимогою 9 для учасників конкурсу була 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**.

81) При цьому, Додаток 1 до Порядку 1173 взагалі не передбачає встановлення критерію, передбаченого кваліфікаційною вимогою 9, зокрема надання будь-яких переваг для учасників конкурсу.

82) Таким чином, критерії оцінки 5 та 9 розділу 11 «Критерії та методика оцінки конкурсних пропозицій» є дискримінаційними та їх застосування під час проведення конкурсу може призвести до спотворення конкуренції на ринку вивезення побутових відходів на території Чабанівської селищної територіальної громади.

83) Також, згідно з положеннями розділу 11 «Критерії та методика оцінки конкурсних пропозицій» Конкурсної документації за наявність інвестиційної програми мало додаватися **5 (п’ять) балів**.

84) Відповідно до абзацу другого пункту 28 Порядку № 1173 **перевага** надається тому учасникові конкурсу, що подав конкурсній комісії проєкт або затверджену інвестиційну програму (програма капітальних витрат) розвитку підприємства, яка повинна включати заходи щодо впровадження роздільного збирання твердих побутових відходів.

85) Претенденти на здобуття статусу виконавця послуг з вивезення побутових відходів на визначеній території 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.

86) Таким чином, після здійснення аналізу вищевказаної інформації 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.

87) Разом з тим, визначення питомої ваги переваги за наявність інвестиційної програми у бальному виразі «5 балів» у сумарному підсумку отриманих балів за всіма критеріями оцінювання може призвести до отримання максимальної кількості балів певним учасником не завдяки кількості переваг над пропозиціями інших учасників, а внаслідок застосування на власний розсуд організатором конкурсу різної питомої ваги (вираженої у формі балів) переваги щодо кожного критерію оцінювання.

88) Отже, такий підхід свідчить про непропорційне оцінювання пропозицій учасників та може призвести до спотворення результатів відповідного конкурсу, та, як наслідок, до спотворення конкуренції на ринку послуг з вивезення побутових відходів на території Чабанівської селищної територіальної громади.

89) Як встановлено, Селищна рада в особі її виконавчого комітету в 9 пунктах кваліфікаційних вимог розділу 11 «Критерії та методика оцінки конкурсних пропозицій» Конкурсної документації використовувала критерії оцінювання конкурсних пропозицій, які суперечать Порядку № 1173.

90) Проте, використання вищевказаних критеріїв оцінювання під час оцінювання конкурсних пропозицій учасників конкурсу на визначення виконавців послуг з вивезення побутових відходів по населеним пунктам смт Чабани та с. Новосілки на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області не передбачено положеннями Порядку № 1173.

91) Зазначене також узгоджується з роз’ясненнями Міністерства розвитку громад, територій та інфраструктури України (надалі – Мінінфраструктури), наведеним у листі ***«Інформація, доступ до якої обмежено»***, 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).

92) Відповідно до положень Порядку № 1173 для надання переваги під час оцінювання конкурсних пропозицій учаснику достатньо: мати в наявності спеціально обладнані транспортні засоби різних типів, виробничо-ремонтну та медичну бази, обладнання для миття контейнерів та спеціально обладнаних транспортних засобів, 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 порівняні 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.

93) При цьому, встановлення окремих додаткових умов, за якими Конкурсною документацією також передбачено надання переваг, зокрема визначених у кваліфікаційних вимогах 5, 6 та 9, які не передбачені положеннями Порядку № 1173, носить дискримінаційний характер та може призвести до спотворення конкуренції на відповідному ринку.

94) Відповідно до відомостей Протоколу по ЛОТ № 1 – територія населеного пункту смт Чабани були оцінені конкурсні пропозиції КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ ЧАБАНИ» та КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ НОВОСІЛКИ», зазначені суб’єкти господарювання у результаті використання в усіх 9 пунктах кваліфікаційних вимог Конкурсної документації системи у вигляді нарахування балів отримали 52 та 37 балів відповідно.

95) Так, під час оцінювання конкурсних пропозицій КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ ЧАБАНИ» та КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ НОВОСІЛКИ» по пунктах 1, 2, 3, 4 ,5, 6 та 8 кваліфікаційних вимог отримали однакові оцінки.

96) При цьому, за кваліфікаційну вимогу 4 учасники отримали по 2 бали внаслідок того, що вказали про отримання медичних послуг на договірній основі (тоді як наявність власного медичного пункту оцінювалася у 5 балів).

97) За кваліфікаційну вимогу 5 учасники отримали по 5 балів, при тому, що пункт 5 «Критеріїв відповідності» Додатку 1 до Порядку № 1173 взагалі не передбачає надання переваг щодо цієї кваліфікаційної вимоги. Відтак, цей критерій визначає, що зберігання спеціально обладнаних транспортних засобів забезпечують штатні працівники або інше підприємство за договором на власній або орендованій території виконавця послуг, тобто є критерієм відповідності.

98) За кваліфікаційною вимогою 7 вартість надання послуг з вивезення твердих побутових відходів по ЛОТ № 1 – територія населеного пункту смт Чабани КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ ЧАБАНИ» отримало оцінку у вигляді бального виразу «5 балів», оскільки його пропозиція була нижчою по вартості.

99) За кваліфікаційну вимогу 8 учасники отримали по 5 балів, оскільки мали досвід роботи більше 10 років, при тому що законодавством передбачено надання переваги за досвід роботи від трьох років. Тому, у разі, якщо б один з учасників мав досвід роботи від трьох до дев’яти років, а інший – від десяти років, останній би мав перевагу, виражену у формі балів, попри те, що такі учасники мали би перебувати в рівних умовах (без жодних переваг по відношенню один до одного) за цим критерієм.

100) За кваліфікаційною вимогою 9 залучення інвестицій у галузь для підвищення якості надання послуг зі 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 по ЛОТ № 1 – територія населеного пункту смт Чабани КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ ЧАБАНИ» отримало оцінку у вигляді бального виразу «5 балів», при тому, що Додаток 1 до Порядку № 1173 взагалі не передбачає встановлення критерію, передбаченого кваліфікаційною вимогою 9, зокрема надання будь-яких переваг для учасників конкурсу.

101) Також, КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ ЧАБАНИ» конкурсною комісією було надано 5 балів за інвестиційну програму поводження з побутовими відходами на території смт Чабани, при тому, що такий підхід до оцінювання та визначення питомої ваги відповідного критерію носить дискримінаційний характер з огляду на обставини, зазначені в абзацах 81-84.

102) Таким чином, за результатами порівняльної оцінки переможцем за лотом 1 було обрано КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ ЧАБАНИ», як таке, що мало три переваги над КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ НОВОСІЛКИ» та 52 бали проти 37 балів, тоді як у відповідності до визначених Порядком № 1173 критеріїв, переможець фактично мав лише дві переваги (та по кваліфікаційній вимозі 4 надання переваг взагалі не передбачалося).

103) Також, відповідно до відомостей Протоколу по ЛОТ № 2 – територія населеного пункту с. Новосілки були оцінені конкурсні пропозиції КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ ЧАБАНИ» та КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ НОВОСІЛКИ», зазначені суб’єкти господарювання у результаті використання в усіх 9 пунктах

кваліфікаційних вимог Конкурсної документації системи у вигляді нарахування балів отримали 37 та 52 балів відповідно.

104) Так, під час оцінювання конкурсних пропозицій КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ ЧАБАНИ» та КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ НОВОСІЛКИ» по пунктах 1, 2, 3, 4 ,5, 6 та 8 кваліфікаційних вимог отримали однакові оцінки.

105) При цьому, за кваліфікаційну вимогу 4 учасники отримали по 2 бали внаслідок того, що вказали про отримання медичних послуг на договірній основі (тоді як наявність власного медичного пункту оцінювалася у 5 балів).

106) За кваліфікаційну вимогу 5 учасники отримали по 5 балів, при тому, що пункт 5 «Критеріїв відповідності» Додатку 1 до Порядку № 1173 взагалі не передбачає надання переваг щодо цієї кваліфікаційної вимоги. Відтак, цей критерій визначає, що зберігання спеціально обладнаних транспортних засобів забезпечують штатні працівники або інше підприємство за договором на власній або орендованій території виконавця послуг, тобто є критерієм відповідності.

107) За кваліфікаційною вимогою 7 вартість надання послуг з вивезення твердих побутових відходів по ЛОТ № 2 – територія населеного пункту с. Новосілки КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ НОВОСІЛКИ» отримало оцінку у вигляді бального виразу «5 балів», оскільки його пропозиція була нижчою по вартості.

108) За кваліфікаційну вимогу 8 учасники отримали по 5 балів, оскільки мали досвід роботи більше 10 років, при тому що законодавством передбачено надання переваги за досвід роботи від трьох років. Тому, у разі, якщо б один з учасників мав досвід роботи від трьох до дев'яти років, а інший – від десяти років, останній би мав перевагу, виражену у формі балів, попри те, що такі учасники мали би перебувати в рівних умовах (без жодних переваг по відношенню один до одного) за цим критерієм.

109) За кваліфікаційною вимогою 9 залучення інвестицій у галузь для підвищення якості надання послуг зі 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 по ЛОТ № 2 – територія населеного пункту с. Новосілки КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ НОВОСІЛКИ» отримало оцінку у вигляді бального виразу «5 балів», при тому, що Додаток 1 до Порядку № 1173 взагалі не передбачає встановлення критерію, передбаченого кваліфікаційною вимогою 9, зокрема надання будь-яких переваг для учасників конкурсу.

110) Також, КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ НОВОСІЛКИ» конкурсною комісією було надано 5 балів за інвестиційну програму поводження з побутовими відходами на території с. Новосілки, при тому, що такий підхід до оцінювання та визначення питомої ваги відповідного критерію носить дискримінаційний характер з огляду на обставини, зазначені в абзацах 81-84.

111) Таким чином, за результатами порівняльної оцінки переможцем за лотом 2 було обрано КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ НОВОСІЛКИ», як таке, що мало три переваги над КП «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ ЧАБАНИ» та 52 бали проти 37 балів, тоді як у відповідності до визначених Порядком № 1173 критеріїв, переможець фактично мав лише дві переваги (та по кваліфікаційній вимозі 4 надання переваг взагалі не передбачалося).

112) Отже, сумарний підсумок отриманих балів за всіма критеріями оцінювання може призвести до отримання максимальної кількості балів певним учасником не завдяки

кількості переваг над пропозиціями інших учасників, а внаслідок застосування на власний розсуд організатором конкурсу різної питомої ваги (вираженої у формі балів) переваги щодо кожного критерію оцінювання, а також внаслідок надання переваг за тими кваліфікаційними вимогами, які є критеріями відповідності та не передбачають отримання переваг.

113) Такий підхід може призвести до непропорційного оцінювання пропозицій учасників і до спотворення результатів відповідного конкурсу, та, як наслідок, до спотворення конкуренції на ринку послуг з вивезення побутових відходів на території Чабанівської селищної територіальної громади.

114) При цьому, використання Чабанівської селищною радою в особі її виконавчого комітету в 9 пунктах кваліфікаційних вимог 11 «Критерії та методика оцінки конкурсних пропозицій» Конкурсної документації системи надання переваг у вигляді нарахування балів з різною питомою вагою (від 0 до 10) могло призвести до обмеження кола потенційних учасників конкурсу серед суб'єктів господарювання на визначення виконавців послуг з вивезення побутових відходів по населеним пунктам смт Чабани, с. Новосілки на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області внаслідок ознайомлення із визначеними критеріями оцінювання, та, як наслідок, призвести до обмеження конкуренції на ринку послуг з вивезення побутових відходів на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області.

115) Таким чином, використання Чабанівської селищною радою в особі її виконавчого комітету в 9 пунктах кваліфікаційних вимог 11 «Критерії та методика оцінки конкурсних пропозицій» Конкурсної документації системи надання переваг у вигляді нарахування балів з різною питомою вагою (від 0 до 10) та встановлення інших окремих додаткових вимог під час оцінювання конкурсних пропозицій учасників конкурсу на визначення виконавців послуг з вивезення побутових відходів по населеним пунктам смт Чабани та с. Новосілки на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області, не було передбачено діючими нормативно-правовими актами, носить дискримінаційний характер, містить ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції та могло призвести до спотворення та обмеження конкуренції під час обрання виконавців послуг з вивезення побутових відходів на визначених територіях.

5. Правова кваліфікація дій відповідача та висновки у справі

5.1. Антиконкурентні дії Відповідача

116) 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.

117) 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.

118) 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.

119) 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.

120) 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.

121) 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.

122) 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.

123) 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.

124) 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.

125) Таким чином, дії Чабанівської селищної ради в особі її виконавчого комітету, 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 під час обрання виконавців послуг з вивезення побутових відходів по населеним пунктам смт Чабани, с. Новосілки на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області є антиконкурентними.

5.2. Негативний вплив на конкуренцію

126) При цьому, зазначені дії Селищної ради в особі її виконавчого комітету 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 обмежуються, 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.

127) 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.

128) 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.

129) *Таким чином, дії Чабанівської селищної ради Фастівського району Київської області в особі її виконавчого комітету, 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 виконавців послуг з вивезення побутових відходів по населеним пунктам смт Чабани та с. Новосілки на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району 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 могли призвести до спотворення та обмеження конкуренції на ринку послуг з вивезення побутових відходів на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області.*

6. Заперечення відповідача та їх спростування

130) На подання про попередні висновки у справі № 281/60/60-рп/к.23 листом ***«Інформація, доступ до якої обмежено»*** Селищна рада надала відповідь на подання з попередніми висновками у зазначеній справі та повідомила наступне.

131) За період розміщення в офіційному друкованих засобах масової інформації та на офіційному вебсайті Чабанівської селищної ради оголошення про конкурс, зауважень та пропозицій щодо умов та методики оцінки конкурсних пропозицій по конкурсній документації від суб'єктів господарювання, які б виявили бажання прийняти участь до виконавчого комітету Чабанівської селищної ради не надходило.

132) На підставі вищезазначеного та з метою встановлення оптимальних тарифів на послуги з вивезення побутових відходів перевага кваліфікаційних вимог до конкурсних пропозицій надається власникам матеріально-технічної бази та, зокрема, встановлюється у визначені бальної системи.

133) Вказані пояснення Чабанівської СР спростовуються тим, що органи місцевого самоврядування повинні здійснювати заходи щодо створення та розвитку конкурентного середовища на ринку житлово-комунальних послуг, визначаючи виконавців житлово-комунальних послуг у порядку, встановленому законодавством, на конкурсних засадах.

134) Застосування принципів конкуренції, як вирішального фактору розвитку ринкової економіки для органів виконавчої влади і місцевого самоврядування, полягає у встановленні прозорих процедур проведення конкурсів, тендерів, із залученням якомога більшого кола учасників.

135) Використання бальної системи оцінювання конкурсних пропозицій учасників конкурсів на визначення виконавців послуг з вивезення відходів не передбачені діючими нормативно-правовими актами.

136) Також, використання бальної системи за всіма критеріями оцінювання може призвести до отримання максимальної кількості балів певним учасником не завдяки кількості переваг над пропозиціями інших учасників, а внаслідок застосування на власний розсуд організатором конкурсу різної питомої ваги (вираженої у формі балів) переваги щодо кожного критерію оцінювання, а також внаслідок надання переваг за тими кваліфікаційними вимогами, які є критеріями відповідності та не передбачають отримання переваг.

137) Одночасно слід зазначити, що використання бальної системи з різною питомою вагою могло призвести до обмеження кола потенційних учасників конкурсу серед суб'єктів господарювання, адже ознайомившись із визначеними критеріями оцінювання, потенційні учасники конкурсу на визначення виконавців послуг з вивезення побутових відходів по населеним пунктам смт Чабани, с. Новосілки на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області могли відмовитися від подання своїх конкурсних пропозицій.

138) Такий підхід може призвести до непропорційного оцінювання пропозицій учасників і до спотворення та обмеження результатів відповідного конкурсу, та, як наслідок, до спотворення та обмеження конкуренції на ринку послуг з вивезення побутових відходів на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області.

139) Додатком 1 до Порядку № 1173 чітко визначені критерії надання переваг учасникам конкурсів на визначення виконавців послуг з вивезення відходів. Відповідні переваги надаються конкурсними комісіями в процесі розгляду конкурсних пропозицій претендентів, в яких надаються оригінали та (або) засвідчені в установленому законодавством порядку копії документів з характеристиками матеріально-технічної бази, технічного потенціалу, охоронних та медичних ресурсів, відсутності заборгованостей за податковими та пенсійними зобов'язаннями, розрахунками тарифів, наявності та підтвердження досвіду виконання робіт, способів подальшого поводження із зібраними відходами.

140) Таким чином, використання критеріїв оцінювання конкурсних пропозицій, які не передбачені Порядком № 1173 та є дискримінаційними, під час визначення виконавців послуг з вивезення побутових відходів на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.

7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення у справі

141) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а поясненнями відповідача не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те що дії Чабанівської селищної ради Фастівського району Київської області в особі її виконавчого комітету, 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 виконавців послуг з вивезення побутових відходів по населеним пунктам смт Чабани та с. Новосілки на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району 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 могли призвести до спотворення та обмеження конкуренції на ринку послуг з вивезення побутових відходів на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області.

Враховуючи наведене та керуючись статтями 7, 12^1 і 14 Закону України

«Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 та 49 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 (зі змінами), адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії Чабанівської селищної ради Фастівського району Київської області в особі її виконавчого комітету (***«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 виконавців послуг з вивезення побутових відходів по населеним пунктам смт Чабани та с. Новосілки на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району Київської області, 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 могли призвести до спотворення та обмеження конкуренції на ринку послуг з вивезення побутових відходів на території Чабанівської селищної територіальної громади Фастівського району 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**