



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО
ВІДДІЛЕННЯ

«05» жовтня 2023 року

№ 60/127-р/к

справа № 295/60/74-рп/к.23

м. Київ

*Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції*

Бориспільська міська рада Київської області (надалі – БОРИСПІЛЬСЬКА МР, Міськрада) прийняла рішення **«Інформація, доступ до якої обмежено»** «Про надання дозволу комунальному підприємству «ВИРОБНИЧЕ УПРАВЛІННЯ КОМУНАЛЬНОГО ГОСПОДАРСТВА» на внесення змін до договору оренди **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, укладеного між комунальним підприємством «БОРИСПІЛЬСЬКЕ ВИРОБНИЧЕ УПРАВЛІННЯ КОМУНАЛЬНОГО ГОСПОДАРСТВА» та товариством з обмеженою відповідальністю «ЕКО-СЕРВІС», відповідно до якого зазначене комунальне підприємство отримало знижку у розмірі **«Інформація, доступ до якої обмежено»** на послуги захоронення твердих побутових відходів, які є складовою послуги із вивезення таких відходів.

Зазначені дії Міськради замінили власні досягнення суб'єкта господарювання, як джерело здобуття ним 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 № 295/60/74-рп/к.23 такі дії Бориспільської міської ради Київської області кваліфіковано як порушення, передбачене пунктом 3 статті 50 та абзацом 7 частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, а саме надання окремому суб'єкту господарювання пільг чи інших переваг, які ставлять його у привілейоване становище стосовно конкурентів, що можуть призвести до спотворення конкуренції на ринку послуг з вивезення твердих побутових відходів, складовою якої є послуги із захоронення твердих побутових відходів.

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 295/60/74-рп/к.23 про порушення Бориспільською міською радою Київської області законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене Законом України «Про захист економічної конкуренції», та подання Другого відділу досліджень і розслідувань від 31.08.2023 № 60-03/198п з попередніми висновками у зазначеній справі,

ВСТАНОВИЛА:

1. **Процесуальні дії**
- 1) Північне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення), керуючись положеннями пункту першого 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) За результатами моніторингу офіційного вебсайту Бориспільської міської ради Київської області, Відділенням виявлено рішення Бориспільської міської ради **«Інформація, доступ до якої обмежено»** «Про надання дозволу комунальному підприємству **«ВИРОБНИЧЕ УПРАВЛІННЯ КОМУНАЛЬНОГО ГОСПОДАРСТВА»** (надалі – КП «ВУКГ») на внесення змін до договору оренди **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, укладеного між комунальним підприємством **«БОРИСПІЛЬСЬКЕ ВИРОБНИЧЕ УПРАВЛІННЯ КОМУНАЛЬНОГО ГОСПОДАРСТВА»** та товариством з обмеженою відповідальністю «ЕКО-СЕРВІС» (надалі – ТОВ «ЕКО-СЕРВІС», Товариство). Відповідна інформація розміщена за посиланнями: <https://borispol-rada.gov.ua/item/53149-02-veresnia-2022-roku-205427viii-pro-nadannia-dozvolu-komunalnomu-pidpriemstvu-vyrobnyche-upravlinnia-komunalnoho-hospodarstva-na-vnesennia-zmin-do-dohovoru-orendy-vid-26-zhovtnia-2002-rok.html>.
- 3) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 20.07.2023 № 60/74-рп/к розпочато розгляд справи № 295/60/74-рп/к.23 у зв'язку з наявністю в діях Бориспільської міської ради Київської області ознак порушення, передбаченого пунктом 3 статті 50 та абзацом 7 частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, а саме надання окремому суб'єкту господарювання пільг чи інших переваг, які ставлять його у привілейоване становище стосовно конкурентів, що можуть призвести до спотворення конкуренції на ринку послуг з вивезення твердих побутових відходів, складовою якої є послуги із захоронення твердих побутових відходів (надалі – Розпорядження).
- 4) Листом від 20.07.2023 № 60-02/3201 Відділення надіслало БОРИСПІЛЬСЬКІЙ МР копію Розпорядження. Вказаний лист Міськрада отримала 28.07.2023.
- 5) З метою всебічного та об'єктивного розгляду порушеного питання, Відділенням було направлено листи про надання інформації до Міськради від 14.02.2023 № 60-02/705 (надалі – Лист № 60-02/705), до виконавчого комітету Бориспільської міської ради (надалі – ВК БОРИСПІЛЬСЬКОЇ МР, Виконком) від 14.02.2023 № 60-02/706 та вимогу про надання інформації до ТОВ «ЕКО-СЕРВІС» від 22.05.2023 № 60-02/2292.
- 6) Виконком листом **«Інформація, доступ до якої обмежено»** (вх. Відділення від 22.02.2023 № 60-01/564) та листом **«Інформація, доступ до якої обмежено»** (вх. Відділення від 22.02.2023 № 60-01/563) надіслав на адресу Відділення відповіді на листи про надання інформації.

- 7) Товариство листом *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (вх. Відділення від 13.06.2023 № 60-01/2015) надіслало на адресу Відділення відповідь на вимогу про надання інформації.
- 8) Листом Відділення від 04.09.2023 № 60-02/3770 Міськраді було направлено копію подання з попередніми висновками у справі № 295/60/74-рп/к.23. Вказаний лист БОРИСПІЛЬСЬКОЮ МР був одержаний 13.09.2023.
- 9) Листом *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (вх. Відділення від 25.09.2023 № 60-01/3209) Міськрада надала відповідь на копію подання з попередніми висновками у зазначеній справі.

2. Відповідач

- 10) Відповідачем у справі є Бориспільська міська рада Київської області (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»*), який є органом місцевого самоврядування. Основний вид діяльності: 84.11 Державне управління загального характеру.
- 11) 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).
- 12) 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.
- 13) Отже, Бориспільська міська рада Київської області є органом місцевого самоврядування. Виконавчим органом Бориспільської міської ради Київської області є виконавчий комітет.
- 14) Повноваження та порядок діяльності міської ради визначений Законом України «Про місцеве самоврядування в Україні».
- 15) 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

- 16) 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.
- 17) 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.

- 18) 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.

- 19) Відповідно до підпункту 6 пункту «а» статті 30 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» до відання виконавчих органів сільських, селищних, міських рад належить організація управління побутовими відходами, відходами будівництва та знесення, знешкодження та захоронення трупів тварин.

- 20) За визначенням термінів, наведених у статті 1 Закону України «Про відходи» (тут і надалі у редакції, чинній на момент вчинення дій – Закон про відходи):
відходи – будь-які речовини, матеріали і предмети, що утворюються у процесі людської діяльності і не мають подальшого використання за місцем утворення чи виявлення та яких їх власник повинен позбутися шляхом утилізації чи видалення;
поводження з відходами – дії, спрямовані на запобігання утворенню відходів, їх збирання, перевезення, зберігання, оброблення, утилізацію, видалення, знешкодження і захоронення, включаючи контроль за цими операціями та нагляд за місцями видалення;
захоронення відходів – остаточне розміщення відходів при їх видаленні у спеціально відведених місцях чи на об'єктах таким чином, щоб довгостроковий шкідливий вплив відходів на навколишнє природне середовище та здоров'я людини не перевищував установлених нормативів;
об'єкти поводження з відходами – місця чи об'єкти, що використовуються для збирання, зберігання, оброблення, утилізації, видалення, знешкодження та захоронення відходів;
відведені місця чи об'єкти – місця чи об'єкти (місця розміщення відходів, сховища, полігони, комплекси, споруди, ділянки надр тощо), на використання яких отримано дозвіл на здійснення інших операцій у сфері поводження з відходами;
операції поводження з відходами – збирання, перевезення, зберігання, оброблення (перероблення), утилізація, видалення, знешкодження і захоронення відходів.

- 21) Відповідно до статті 11 Закону України «Про управління відходами» суб'єктами права власності на відходи є фізичні та юридичні особи, територіальні громади, держава. Іноземці, особи без громадянства можуть набувати право власності на відходи відповідно до закону. Територіальні громади є власниками відходів, переданих їх утворювачами або попередніми власниками до систем управління побутовими відходами. Перехід права власності на відходи до інших суб'єктів здійснюється на підставі договору між органом місцевого самоврядування та суб'єктом господарювання у сфері управління відходами або між суб'єктами господарювання у сфері управління відходами. Організації розширеної відповідальності виробника є власниками відходів, прийнятих, зібраних або отриманих в інший спосіб у результаті діяльності такої організації.

- 22) Механізм надання суб'єктами господарювання незалежно від форми їх власності послуг з поводження з побутовими відходами у містах, селищах і селах було

визначено Правилами надання послуг з поводження з побутовими відходами, затвердженими постановою Кабінету Міністрів України від 10.12.2008 № 1070 (втратили чинність у зв'язку з прийняттям постанови Кабінету Міністрів України від 08.08.2023 № 835 «Про затвердження Правил надання послуги з управління побутовими відходами та типових договорів про надання послуги з управління побутовими відходами»).

- 23) Виконавця послуг з вивезення побутових відходів визначав орган місцевого самоврядування на конкурсних засадах у порядку, встановленому Порядком проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів затверджений постановою Кабінету Міністрів України від 16.11.2011 № 1173 (тут і надалі у редакції, чинній на момент вчинення дій – Порядок № 1173) (втратив чинність у зв'язку з прийняттям постанови Кабінету Міністрів України від 25.08.2023 № 918 «Про затвердження Порядку проведення конкурсу на здійснення операцій із збирання та перевезення побутових відходів»).
- 24) Виконавець послуг з вивезення побутових відходів укладав договори про надання послуг з поводження з побутовими відходами із споживачами. Виконавець послуг з вивезення побутових відходів зобов'язаний укласти договори про надання послуг з перероблення та захоронення побутових відходів із суб'єктами господарювання, що надають такі послуги відповідно до правил благоустрою території населеного пункту, розроблених з урахуванням схеми санітарного очищення населеного пункту. Договори про надання послуг з поводження з побутовими відходами мають містити інформацію про укладені договори між виконавцем послуг з вивезення побутових відходів та суб'єктами господарювання, що надають послуги з перероблення та/або захоронення побутових відходів. Великогабаритні та ремонтні відходи у складі побутових відходів мають збиратися окремо від інших видів побутових відходів.
- 25) Відповідно до пункту 38 частини першої статті 26 Закону України «Про місцеве самоврядування» визначено, що до виключної компетенції сільських, селищних, міських рад належить надання відповідно до законодавства згоди на розміщення на території села, селища, міста нових об'єктів, у тому числі місць чи об'єктів для управління відходами, сфера екологічного впливу діяльності яких згідно з діючими нормативами включає відповідну територію.
- 26) Згідно з підпунктом 7¹ пункту «б» частини першої статті 33 Закону України «Про місцеве самоврядування» до повноважень сільських, селищних, міських рад належить здійснення контролю за діяльністю суб'єктів господарювання у сфері управління побутовими відходами.
- 27) Відповідно до статті 5 Закону України «Про житлово-комунальні послуги» послуги з управління побутовими відходами є комунальними послугами, які, в свою чергу, належать до житлово-комунальних послуг.
- 28) Частина четверта статті 25 Закону України «Про житлово-комунальні послуги» визначає, що послуга з управління побутовими відходами надається згідно з умовами договору, що укладається з урахуванням особливостей, визначених цим Законом, Законом України «Про управління відходами» та вимогами правил надання послуг з управління побутовими відходами, що затверджуються Кабінетом Міністрів України.
- 29) Згідно з підпунктом 29 пункту «а» статті 30 Закону України «Про місцеве самоврядування» до відання виконавчих органів сільських, селищних, міських рад належить встановлення тарифу на послугу з управління побутовими відходами та тарифів на збирання, перевезення, відновлення та видалення побутових відходів як окремих його складових.

- 30) Механізм формування тарифів на послуги з поводження з побутовими відходами визначає порядок формування тарифів на послуги з поводження з побутовими відходами, затверджений постановою Кабінету Міністрів України від 26.07.2006 № 1010 (в редакції постанови Кабінету Міністрів України № 1086 від 20.10.2021) (надалі – Порядок № 1010).
- 31) Згідно частиною п'ятою статті 60 Закону України «Про місцеве самоврядування» органи місцевого самоврядування від імені та в інтересах територіальних громад відповідно до закону здійснюють правомочності щодо володіння, користування та розпорядження об'єктами права комунальної власності, в тому числі виконують усі майнові операції, можуть передавати об'єкти права комунальної власності у постійне або тимчасове користування юридичним та фізичним особам, укласти договори в рамках державно-приватного партнерства, у тому числі концесійні договори, здавати їх в оренду, продавати і купувати, використовувати як заставу, вирішувати питання їхнього відчуження, визначати в угодах та договорах умови використання та фінансування об'єктів, що приватизуються та передаються у користування і оренду.

4. Обставини справи

- 32) Листом *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (вх. Відділення від 22.02.2023 № 60-01/564) Виконком надав інформацію та копії документів на Лист № 60-02/705 (надалі – Лист *«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- 33) Для надання послуг з захоронення твердих побутових відходів полігон твердих побутових відходів, що розташований у південному напрямку від м. Бориспіль на відстані 3 км від його межі на землях Глибочкої сільської ради Бориспільського району (надалі – Полігон ТПВ), експлуатується ТОВ «ЕКО-СЕРВІС» на підставі договору оренди *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (надалі – Договір оренди), затвердженого Бориспільським міським головою, згідно з яким КП «ВУКГ», в особі начальника управління, передало ТОВ «ЕКО-СЕРВІС» в строкове (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) платне володіння і користування недобудований Полігон ТПВ загальною площею *«Інформація, доступ до якої обмежено»* та вартістю *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- 34) Згідно з пунктом 5.1. Договору орендна плата встановлюється в розмірі *«Інформація, доступ до якої обмежено»* рік, або *«Інформація, доступ до якої обмежено»* частину вад загальної вартості об'єкту оренди, що складає *«Інформація, доступ до якої обмежено»* за місяць. Орендна плата сплачується шляхом взаємозаліку за прийняття на утилізацію побутових відходів, що вивозяться «Орендодавцем». В суму орендної плати не ввійшла індексація, котра буде нараховуватися щоквартально. Підтвердженням сплати орендної плати є «Акти виконаних робіт», які складаються до 5-го числа наступного місяця. Вартість робіт по прийому твердих побутових відходів (надалі – ТПВ), вивезених на полігон «Орендодавцем» визначається «Тарифами», що затверджуються Бориспільською міською радою.
- 35) КП «ВУКГ» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*; ідентифікаційний код юридичної особи: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*) відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань провадить наступну господарську діяльність: 81.29 Інші види діяльності із прибирання (основний), 81.30 Надання ландшафтних послуг, 93.21 Функціонування атракціонів і тематичних парків, 96.03 Організування поховань і надання суміжних послуг, 33.14 Ремонт і технічне обслуговування електричного устаткування, 38.11 Збирання безпечних відходів, 42.11 Будівництво доріг і

автострад, 43.21 Електромонтажні роботи, 52.21 Допоміжне обслуговування наземного транспорту.

- 36) Листом **«Інформація, доступ до якої обмежено»** КП «ВУКГ» повідомило Бориспільського міського голову, що з метою охорони навколишнього природного середовища, здійснення екологічної політики, регулювання відносин у галузі охорони, використання і відтворення природних ресурсів, забезпечення екологічної безпеки, запобігання і ліквідації негативного впливу господарської та іншої діяльності на навколишнє природне середовище на території Бориспільської міської територіальної громади, та попросило надати дозвіл на укладання додаткового договору з ТОВ «ЕКО-СЕРВІС» щодо завершення експлуатації та здійснення рекультивації Полігону ТПВ, що знаходиться в оренді ТОВ «ЕКО-СЕРВІС» (на підставі Договору оренди).
- 37) Міськрада прийняла рішення **«Інформація, доступ до якої обмежено»** **«Про надання дозволу комунальному підприємству «ВИРОБНИЧЕ УПРАВЛІННЯ КОМУНАЛЬНОГО ГОСПОДАРСТВА» на внесення змін до договору оренди «Інформація, доступ до якої обмежено», укладеного між комунальним підприємством «БОРИСПІЛЬСЬКЕ ВИРОБНИЧЕ УПРАВЛІННЯ КОМУНАЛЬНОГО ГОСПОДАРСТВА» та товариством з обмеженою відповідальністю «ЕКО-СЕРВІС» (надалі – Рішення «Інформація, доступ до якої обмежено»).**
- 38) Відповідно до Рішення **«Інформація, доступ до якої обмежено»** Міськрадою було надано КП «ВУКГ» дозвіл на укладання додаткової угоди щодо внесення змін до Договору.
- 39) Так, пунктом 1.1. Рішення **«Інформація, доступ до якої обмежено»** пункт 1.1. розділу 1 «Предмет договору» необхідно було викласти в наступній редакції: «1.1. Орендодавець передає, а орендар приймає у строкове користування терміном **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, на умовах оренди, недобудований полігон ТПВ вартістю **«Інформація, доступ до якої обмежено»** загальною площею **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, що розміщений в межах відповідно до Державного акту на право постійного користування землею **«Інформація, доступ до якої обмежено»** додаток № 2 та вагончик для розміщення охорони вартістю **«Інформація, доступ до якої обмежено»**.
- 40) Пунктом 1.3. Рішення **«Інформація, доступ до якої обмежено»** пункт 4.1. розділу 4 «Термін дії договору» необхідно було викласти в наступній редакції: «4.1. Цей договір набуває чинності з дня підписання сторонами договору та акту прийому-передачі об'єкта оренди та діє терміном **«Інформація, доступ до якої обмежено»** від дати підписання договору».
- 41) Одночасно, пунктом 1.7. Рішення **«Інформація, доступ до якої обмежено»** було визначено, що пункт 5.2. розділу 5 «Розмір орендної плати» необхідно викласти в наступній редакції: «5.2. Орендодавцю, за послуги по прийому ТПВ, орендар надає **знижку в розмірі «Інформація, доступ до якої обмежено» від тарифу**, який затверджується рішенням виконавчого комітету Бориспільської міської ради».
- 42) Пунктом 1.13. Рішення **«Інформація, доступ до якої обмежено»** пункт 7.1. розділу 7 «Права та обов'язки орендаря» необхідно було доповнити підпунктами: «и) виготовити необхідну технічну і дозвільну документацію та здійснити належним чином завершення експлуатації об'єкту оренди, виконати необхідні роботи з рекультивації полігону; і) виготовити проектно-кошторисну документацію на рекультивацію об'єкту оренди у термін до **«Інформація, доступ до якої обмежено»** та завершити рекультивацію полігону твердих побутових відходів у термін до

«Інформація, доступ до якої обмежено» за кошти орендаря; ї) після закінчення рекультивації полігону передати на погодження орендодавцю Акт виконаних робіт та акт прийому-передачі об'єкту оренди для його підписання».

- 43) Таким чином, Рішенням *«Інформація, доступ до якої обмежено»* органу місцевого самоврядування було затверджено зміни до Договору між орендарем Полігону ТПВ (ТОВ «ЕКО-СЕРВІС») та орендодавцем Полігону ТПВ (КП «ВУКГ»), яке, одночасно, є виконавцем послуг з вивезення твердих побутових відходів в межах Бориспільської міської територіальної громади.
- 44) Разом з тим, рішенням ВК БОРИСПІЛЬСЬКОЇ МР *«Інформація, доступ до якої обмежено»* «Про встановлення тарифу на послуги з поводженням з твердими побутовими відходами (захоронення твердих побутових відходів) товариству з обмеженою відповідальністю «ЕКО-СЕРВІС» *«Інформація, доступ до якої обмежено»* затверджено тариф на послуги з поводження з твердими побутовими відходами (захоронення твердих побутових відходів) на полігоні по утилізації та захороненню ТПВ 4 класу небезпеки, розташованому в межах Бориспільської міської територіальної громади в розмірі *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (надалі – Рішення *«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- 45) Листом від 22.05.2023 № 60-02/2292 Відділенням до ТОВ «ЕКО-СЕРВІС» була направлена вимога Голови Відділення про надання інформації.
- 46) Листом *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (вх. Відділення від 13.06.2023 № 60-01/2015) Товариство надало запитувану інформацію та відомості. Так, відповідне товариство з обмеженою відповідальністю вказало споживачів послуг по прийому та захороненню твердих побутових відходів на Полігоні ТПВ у 2022 році, а саме: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- 47) Також, відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань *«Інформація, доступ до якої обмежено»* провадять, зокрема, наступну господарську діяльність: 38.11 Збирання безпечних відходів, 38.21 Оброблення та видалення безпечних відходів, 39.00 Інша діяльність щодо поводження з відходами, 81.22 Інша діяльність із прибирання будинків і промислових об'єктів, 81.29 Інші види діяльності із прибирання.
- 48) ТОВ «ЕКО-СЕРВІС» повідомило, що у договорах з усіма вищевказаними споживачами послуг по прийманню та захороненню твердих побутових відходів на Полігоні ТПВ, за виключенням КП «ВУКГ», застосовувався єдиний тариф, а саме з *«Інформація, доступ до якої обмежено»* за одну тону ТПВ згідно з Рішенням *«Інформація, доступ до якої обмежено»*. Таким чином, *«Інформація, доступ до якої обмежено»* тариф на послуги по прийманню та захороненню твердих побутових відходів на Полігоні ТПВ для КП «ВУКГ» складає *«Інформація, доступ до якої обмежено»* за одну тону ТПВ згідно положень пункту 1.7. Рішення *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- 49) Товариство вказало споживачів послуг по прийому та захороненню твердих побутових відходів на Полігоні ТПВ у 2023 році, а саме: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- 50) Відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань *«Інформація, доступ до якої обмежено»* провадять, зокрема, наступну господарську діяльність: 38.11 Збирання безпечних відходів, 38.21 Оброблення та видалення безпечних відходів, 39.00 Інша діяльність щодо поводження з відходами, 81.22 Інша діяльність із прибирання будинків і промислових об'єктів, 81.29 Інші види діяльності із прибирання.

- 51) Також, ТОВ «ЕКО-СЕРВІС» повідомило, що оскільки воно має виконувати положення Рішення **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, яким були внесені зміни до Договору, а саме пункт 5.2. викладений у новій редакції, згідно якої КП «ВУКГ» надається знижка у розмірі **«Інформація, доступ до якої обмежено»** від затвердженого тарифу, у Товариства відсутня можливість застосовувати єдиний тариф на послуги по прийому та захороненню твердих побутових відходів на Полігоні ТПВ до КП «ВУКГ». Всі інші споживачі послуг по прийому та захороненню твердих побутових відходів на Полігоні ТПВ ніяких знижок/пільг не мають і користуються даними послугами за тарифом, встановленим Рішення **«Інформація, доступ до якої обмежено»**.
- 52) Пунктом 1 Порядку № 1010 передбачено, що до послуг з поводження з побутовими відходами належать операції поводження з побутовими відходами (збирання, зберігання, перевезення, сортування, перероблення, утилізація, видалення, **знешкодження та захоронення**), що здійснюються у населеному пункті згідно з правилами благоустрою, розробленими з урахуванням схеми санітарного очищення населеного пункту та затвердженими органом місцевого самоврядування.
- 53) Згідно з положеннями пункту 2 Порядку № 1010 повна планована собівартість послуг – економічно обґрунтовані плановані витрати підприємства, що бере участь у наданні послуг з поводження з побутовими відходами, включаючи витрати з операційної діяльності, фінансові витрати, пов'язані з основною діяльністю; структура тарифів – складові економічно обґрунтованих витрат, пов'язаних із наданням послуг з поводження з побутовими відходами, які групуються за статтями, визначеними цим Порядком, відповідно до положень (стандартів) бухгалтерського обліку, що затверджені Мінфіном, і складові планованого прибутку, на основі яких розраховуються та встановлюються тарифи.
- 54) Відповідно до пункту 3 Порядку № 1010 формування тарифів на послуги підприємством здійснюється відповідно до річних планів надання послуг і економічно обґрунтованих планованих витрат, визначених на підставі державних і галузевих нормативів (норм) витрат ресурсів, техніко-економічних розрахунків та кошторисів, ставок податків і зборів (обов'язкових платежів) та цін у планованому періоді, встановлених на підставі індексів зміни цін виробників промислової продукції.
- 55) Пунктом 5 Порядку № 1010 передбачено, що планування витрат для включення їх до повної планованої собівартості послуг за кожною операцією поводження з побутовими відходами здійснюється з урахуванням витрат з операційної діяльності, фінансових витрат, пов'язаних з основною діяльністю.
- 56) Згідно з пунктом 7 Порядку № 1010 калькулювання собівартості послуг здійснюється у розрахунку на планований період.
- 57) Відповідно до абзацу третього пункту 8 Порядку № 1010 формування тарифів на вивезення, перероблення, захоронення побутових відходів здійснюється з урахуванням витрат за кожною послугою та в розрізі операцій, облік яких ведеться суб'єктом господарювання окремо.
- 58) Згідно з пунктом 27 Порядку № 1010 розрахунок тарифу включає визначення розміру економічно обґрунтованих планованих витрат підприємства на одиницю калькулювання собівартості послуги з урахуванням потреби в кожному ресурсі у натуральному виразі.

- 59) При цьому, положеннями Порядку № 1010 під час формування та застосування тарифів на вивезення, перероблення, захоронення побутових відходів не передбачено застосування знижок/пільг для отримувачів відповідних послуг.
- 60) Також необхідно зазначити, що форма власності отримувача послуги (юридичної особи) не впливає на собівартість послуги з захоронення твердих побутових відходів. Отже, встановлення розміру тарифу та його застосування для споживачів не може залежати від форми власності таких осіб.
- 61) Із листа Виконкому *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (вх. Відділення від 22.02.2023 № 60-01/564) також встановлено, що відповідно до рішення ВК БОРИСПІЛЬСЬКОЇ МР *«Інформація, доступ до якої обмежено»* «Про затвердження протоколів засідань конкурсної комісії з визначення переможця конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів у місті Бориспіль по лотам № 1, № 2» (надалі – Рішення *«Інформація, доступ до якої обмежено»*) КП «ВУКГ» визначене виконавцем послуг із збирання та вивезення твердих побутових відходів (великогабаритних та будівельних) на території міста Бориспіль.
- 62) Відповідно до матеріалів протоколу *«Інформація, доступ до якої обмежено»* засідання конкурсної комісії з визначення переможця конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів у місті Бориспіль (тверді; органічна складова побутових відходів, що легко загниває, дерево; ремонтні, великогабаритні) лот № 1 (надалі – Протокол № 3), для участі у вказаному конкурсі надійшли пропозиції від КП «ВУКГ» та товариства з обмеженою відповідальністю «ТПК ЕКО-СВІТ» (надалі – ТОВ «ТПК ЕКО-СВІТ»).
- 63) Згідно з даними Протоколу № 3 під час проведення конкурсу з визначення переможця конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів у місті Бориспіль по лотам № 1, № 2, КП «ВУКГ» пропонувало наступний тариф на відповідні послуги: для бюджетних організацій – *«Інформація, доступ до якої обмежено»*; для інших споживачів – *«Інформація, доступ до якої обмежено»*; приватний сектор від 1 садиби – *«Інформація, доступ до якої обмежено»*; великогабаритні та ремонтні відходи – ВГВ (великогабаритні) – *«Інформація, доступ до якої обмежено»*; - РВ (рідкі відходи) – *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- 64) ТОВ «ТПК ЕКО-СВІТ» під час проведення вищевказаного конкурсу пропонувало наступний тариф на відповідні послуги: для населення – *«Інформація, доступ до якої обмежено»*; бюджетні установи – *«Інформація, доступ до якої обмежено»*; інші споживачі – *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- 65) Також, відповідно до рішення Виконкому від *«Інформація, доступ до якої обмежено»* «Про затвердження протоколу № 3 засідання конкурсної комісії з визначення переможця конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території Бориспільської міської територіальної громади *«Інформація, доступ до якої обмежено»*» КП «ВУКГ» було визначене виконавцем послуг з поводження з побутовими відходами (тверді: органічна складова побутових відходів, що легко загниває, дерево; ремонтні, великогабаритні, папір та картон, полімери, скло) на території Бориспільської міської територіальної громади з контейнерних майданчиків та від індивідуальних житлових будинків приватного сектора.
- 66) Згідно з договором *«Інформація, доступ до якої обмежено»* на надання послуг з вивезення побутових відходів на території м. Бориспіль лот № 1, укладеного між ВК БОРИСПІЛЬСЬКОЇ МР та КП «ВУКГ», послуги з вивезення побутових відходів

(тверді: органічна складова побутових відходів, що легко загниває, дерево; ремонтні, великогабаритні) повинні надаватися по всій території міста Бориспіль (надалі – Договір *«Інформація, доступ до якої обмежено»*). Відповідний договір діє з *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

- 67) Відповідно до пункту 6.1. Договору *«Інформація, доступ до якої обмежено»* КП «ВУКГ» має право подавати ВК БОРИСПІЛЬСЬКОЇ МР розрахунки економічно обґрунтованих витрат на надання послуг з вивезення побутових відходів у місті Бориспіль (тверді: органічна складова побутових відходів, що легко загниває, дерево; ремонтні, великогабаритні).
- 68) Згідно з пунктом 7.5. Договору *«Інформація, доступ до якої обмежено»* КП «ВУКГ» зобов'язується перевозити побутові відходи на полігон із захоронення відходів, який знаходиться на землях Глибоцької сільської ради Бориспільської району Київської області, та знаходиться в оренді ТОВ «ЕКО-СЕРВІС».
- 69) Також, згідно договору *«Інформація, доступ до якої обмежено»* «Про надання послуг з поводження з побутовими відходами», укладеного між ВК БОРИСПІЛЬСЬКОЇ МР та КП «ВУКГ», послуги з поводження з побутовими відходами (тверді: органічна складова побутових відходів, що легко загниває, дерево; ремонтні, великогабаритні, папір та картон, полімери, скло) на території Бориспільської міської територіальної громади з контейнерних майданчиків та від індивідуальних житлових будинків приватного сектора повинні надаватися на території с. Глибоке, с. Городище, с. Іванків, с. Кучаків, с. Артемівка, с. Лебедин, с. Мала Стариця, с. Сулимівка, с. Любарці, с. Тарасівка, с. Рогозів, с. Кириївщина, с. Сеньківка, с. Андріївка, с. Велика Стариця, с. Горобіївка, с. Григорівна, с. Перегуди (надалі – Договір *«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- 70) Згідно з пунктом 7.5. Договору *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, КП «ВУКГ» зобов'язується перевозити побутові відходи на територію Глибоцької сільської ради Бориспільської району Київської області (знаходиться в оренді ТОВ «ЕКО-СЕРВІС»).
- 71) Відповідно до пункту 6 розділу XI Закону України «Про управління відходами» виконавчі органи місцевих рад визначають комунальне підприємство – адміністратора послуги з управління побутовими відходами у строк не більше шести місяців з дня набрання чинності цим законом. До визначення адміністратора послуги з управління побутовими відходами та встановлення тарифу на послугу з управління побутовими відходами функції виконавця послуги з управління побутовими відходами здійснює суб'єкт господарювання, **визначений виконавцем послуг з вивезення побутових відходів** у встановленому порядку.
- 72) Суб'єкти господарювання, визначені виконавцями послуг з вивезення побутових відходів, що на момент набрання чинності Закону України «Про управління відходами» мають чинний договір на надання відповідних послуг з органами місцевого самоврядування, повинні переукласти такий договір з адміністратором (у разі його визначення). Договір про надання послуги з управління побутовими відходами переукладається на той самий строк, на який він був укладений з органом місцевого самоврядування.
- 73) Рішенням ВК БОРИСПІЛЬСЬКОЇ МР *«Інформація, доступ до якої обмежено»* «Про встановлення тарифів на послуги з вивезення побутових відходів у місті Борисполі» (надалі – Рішення *«Інформація, доступ до якої обмежено»*) КП «ВУКГ», зокрема, було встановлено тарифи на послуги з вивезення твердих побутових відходів у місті Борисполі з *«Інформація, доступ до якої обмежено»*: для населення, що проживає у багатоквартирних та одноквартирних будинках з

наявністю усіх видів благоустрою та гуртожитках де проживають сім'ями: вивезення твердих побутових відходів – **«Інформація, доступ до якої обмежено»** в місяць на одну людину; для населення, що проживає в індивідуальних будинках з присадибною ділянкою за відсутності каналізації: вивезення твердих побутових відходів – **«Інформація, доступ до якої обмежено»** в місяць на одну людину; для бюджетних установ: вивезення твердих побутових відходів – **«Інформація, доступ до якої обмежено»**; для інших споживачів: вивезення твердих побутових відходів – **«Інформація, доступ до якої обмежено»**; вартість послуги з вивезення ТПВ грн/м3. для населення в тому числі ОСББ, житлові кооперативи та гуртожитки – **«Інформація, доступ до якої обмежено»**.

- 74) Рішенням ВК БОРИСПІЛЬСЬКОЇ МР **«Інформація, доступ до якої обмежено»** «Про встановлення тарифів на послуги з поводження з побутовими відходами комунальному підприємству «ВИРОБНИЧЕ УПРАВЛІННЯ КОМУНАЛЬНОГО ГОСПОДАРСТВА» у Бориспільській міській територіальній громаді» КП «ВУКГ» було встановлено тарифи на послуги з поводження з твердими побутовими відходами у Бориспільській міській територіальній громаді **«Інформація, доступ до якої обмежено»**: для населення, що проживає в багатоквартирних будинках у розмірі **«Інформація, доступ до якої обмежено»** в місяць на одну людину; для населення, що проживає в одноквартирних будинках у розмірі **«Інформація, доступ до якої обмежено»** в місяць на одну людину; для адміністративних та громадських установах та організацій у розмірі **«Інформація, доступ до якої обмежено»**; для інших споживачів у розмірі **«Інформація, доступ до якої обмежено»**. Також, відповідно до вказаного рішення Виконкому було визнано таким, що втратило чинність Рішення **«Інформація, доступ до якої обмежено»**.
- 75) Таким чином, у **«Інформація, доступ до якої обмежено»** Міськрадою було прийнято рішення, відповідно до яких зросли тарифи КП «ВУКГ» на послуги з поводження з твердими побутовими відходами для споживачів вказаних послуг у Бориспільській міській територіальній громаді та, одночасно, зазначений суб'єкт господарювання отримав знижку у розмірі **«Інформація, доступ до якої обмежено»** на послуги захоронення відповідних відходів, які є складовою послуги із вивезення твердих побутових відходів, що містить ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, що може призвести до спотворення конкуренції на ринку надання послуг з вивезення твердих побутових відходів.
- 76) Листом № 60-02/705 Відділення запропонувало БОРИСПІЛЬСЬКІЙ МР надати ґрунтовні пояснення із посиланням на нормативно-правові акти (абзац, пункт, статтю тощо) щодо положень пункту 5.2. розділу 5 Договору оренди, відповідно до якого орендар надає орендодавцю за послуги по прийому твердих побутових відходів на захоронення знижку в розмірі **«Інформація, доступ до якої обмежено»** від тарифу, який затверджується рішенням виконавчого комітету Бориспільської міської ради.
- 77) У Листі **«Інформація, доступ до якої обмежено»** ВК БОРИСПІЛЬСЬКОЇ МР зазначив наступне:
««Інформація, доступ до якої обмежено» рішенням Бориспільської міської ради **«Інформація, доступ до якої обмежено»** прийнято рішення про надання дозволу КП «ВУКГ» та ТОВ «ЕКО-СЕРВІС» на внесення змін до договору оренди **«Інформація, доступ до якої обмежено»** та відповідно доповнено Розділ 5 пунктами 5.1. та 5.2. Засідання міської ради проходять колегіально, рішення приймаються більшістю голосів та ніхто не має права впливати на депутатів. Так, відповідно до ч. 1 ст. 59 Закону України «Про місцеве самоврядування» рада в межах

своїх повноважень приймає нормативні та інші акти у формі рішень, а згідно ч. 2 цієї ж статті рішення ради приймається на її пленарному засіданні після обговорення більшістю депутатів від загального складу ради, крім випадків, передбачених цим Законом...» (мова оригіналу).

- 78) Разом з тим, надання знижки в розмірі **«Інформація, доступ до якої обмежено»** від тарифу на послуги по прийому ТПВ для окремого споживача послуги (а саме послуг із захоронення твердих побутових відходів) є перевагою для визначеного споживача – виконавця послуг з вивезення ТПВ в особі КП «ВУКГ» порівняно з іншими суб'єктами господарювання, які також надають послуги з вивезення твердих побутових відходів.
- 79) Тобто, відповідні дії БОРИСПІЛЬСЬКОЇ МР з надання окремому суб'єкту господарювання відповідної знижки може призвести до спотворення конкуренції на ринку надання послуг вивезення твердих побутових відходів, оскільки послуга із захоронення твердих побутових відходів є складовою послуги з вивезення відповідних відходів, вартість якої впливає на формування тарифу на послуги з вивезення твердих побутових відходів, тобто має визначальний вплив на конкурентоспроможність на відповідному ринку.
- 80) Одночасно, за результатами проведеного аналізу інформації, розміщеної на офіційних майданчиків державних тендерів Prozorro та аукціонів Prozorro (надалі – система Prozorro), а саме закупівель послуг з поводження з побутовими відходами, Відділенням встановлено, що в територіальних межах Бориспільської міської територіальної громади відбувалися наступні процедури закупівель послуг.
- 81) Управління поліції охорони в Київській області **«Інформація, доступ до якої обмежено»** оголосило закупівлю без використання електронної системи по наданню послуги «ДК 021:2015:90510000-5: Утилізація/видалення сміття та поводження зі сміттям» UA-2023-06-12-006833-а. Переможцем по вказаній процедурі закупівлі було визначено КП «ВУКГ».
- 82) Комунальне підприємство «КЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «МІЙ ДІМ – БОРИСПІЛЬ» **«Інформація, доступ до якої обмежено»** оголосило закупівлю без використання електронної системи по наданню послуги «ДК 021:2015:90510000-5: Утилізація/видалення сміття та поводження зі сміттям» UA-2023-03-02-003509-а. Переможцем по вказаній процедурі закупівлі було визначено КП «ВУКГ».
- 83) Головне управління ДПС у Київській області за адресою: **«Інформація, доступ до якої обмежено»** оголосило закупівлю без використання електронної системи по наданню послуги «ДК 021:2015:90510000-5: Утилізація/видалення сміття та поводження зі сміттям» UA-2023-02-21-012951-а. Переможцем по вказаній процедурі закупівлі було визначено КП «ВУКГ».
- 84) Комунальна організація (установа, заклад) Бориспільська дитячо-юнацька спортивна школа **«Інформація, доступ до якої обмежено»** оголосила закупівлю без використання електронної системи по наданню послуги «ДК 021:2015:90510000-5: Утилізація/видалення сміття та поводження зі сміттям» UA-2023-01-23-000710-а. Переможцем по вказаній процедурі закупівлі було визначено КП «ВУКГ».
- 85) Управління поліції охорони в Київській області (м. Бориспіль) **«Інформація, доступ до якої обмежено»** оголосило закупівлю без використання електронної системи по наданню послуги «ДК 021:2015:90510000-5: Утилізація/видалення сміття та поводження зі сміттям» UA-2023-01-17-014078-а. Переможцем по вказаній процедурі закупівлі було визначено КП «ВУКГ».

- 86) Таким чином, в територіальних межах Бориспільської міської територіальної громади наявне конкурентне середовище на ринку послуг з утилізації/видалення сміття та поводження зі сміттям, а суб'єкти господарювання, які здійснюють професійну діяльність із вивезення твердих побутових відходів, які, зокрема, не є переможцями конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів, відповідно до вимог Порядку № 1173 у межах визначеної адміністративно-територіальної одиниці, можуть брати участь у цих тендерах на здобуття права надавати послуги з вивезення твердих побутових відходів за результатами проведення публічних закупівель у системі Prozorro.
- 87) Отже, вищенаведені дії Міськради можуть негативно впливати на конкуренцію на ринку послуг з вивезення твердих побутових відходів, з огляду на надання незаконних конкурентних переваг на тривалий період (3 роки) окремому суб'єкту господарювання, зокрема, під час участі відповідного комунального підприємства в конкурсах, які будуть проводитися органами місцевого самоврядування, та в інших, передбачених законом випадках щодо закупівлі послуг з вивезення побутових відходів за відсутності вказаних переваг в інших споживачів послуг захоронення твердих побутових відходів, що може мати істотний вплив на формування собівартості послуги з вивезення твердих побутових відходів.
- 88) Таким чином, дії Міськради, які полягають у прийнятті Рішення *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, пунктом 1.7. якого пункт 5.2. розділу 5 «Розмір орендної плати» викладено в наступній редакції: «5.2. Орендодавцю, за послуги по прийому ТПВ, орендар надає знижку в розмірі *«Інформація, доступ до якої обмежено»* від тарифу, який затверджується рішенням виконавчого комітету Бориспільської міської ради», є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування.
- 5. Правова кваліфікація дій відповідача та висновки у справі**
- 5.1. Антиконкурентні дії Відповідача**
- 89) 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.
- 90) 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.
- 91) 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.
- 92) 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.

- 93) 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.
- 94) 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.
- 95) 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.
- 96) 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.
- 97) Частина друга статті 25 Господарського кодексу України зазначає, що органам державної влади і органам місцевого самоврядування, що регулюють відносини у сфері господарювання, забороняється приймати акти або вчиняти дії, що визначають привілейоване становище суб'єктів господарювання тієї чи іншої форми власності, або ставлять у нерівне становище окремі категорії суб'єктів господарювання чи іншим способом порушують правила конкуренції. 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.
- 98) Вчиняючи певні дії (ухвалюючи відповідні рішення) органи місцевого самоврядування в межах власних повноважень (дискреційних повноважень) повинні враховувати положення статті 25 Господарського кодексу України та сприяти розвитку конкуренції, не допускаючи порушень законодавства про захист економічної конкуренції.
- 99) Відповідно до частини другої 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.
- 100) Згідно з абзацом 7 частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними діями органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю, зокрема, визнаються надання окремим суб'єктам господарювання або групам суб'єктів господарювання пільг чи інших переваг, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно конкурентів, що призводить або може призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.
- 101) Відповідно до пункту 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушеннями законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні дії органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю.
- 102) Таким чином, дії БОРИСПІЛЬСЬКОЇ МР, які полягали у прийнятті Рішення **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, пунктом 1.7. якого пункт 5.2. розділу 5 «Розмір орендної плати» викладено в наступній редакції: «5.2. Орендодавцю, за послуги по прийому ТПВ, орендар надає знижку в розмірі **«Інформація, доступ до**

якої обмежено» від тарифу, який затверджується рішенням виконавчого комітету Бориспільської міської ради», є антиконкурентними.

5.2. *Негативний вплив на конкуренцію та визначення відповідальності Відповідача*

- 103)** При цьому, зазначені дії Міськради замінили власні досягнення суб'єкта господарювання, як джерело здобуття ним переваг у конкуренції, на дію зовнішніх чинників. За таких умов дія конкурентних механізмів спотворюється, а суб'єкти господарювання втрачають мотивацію до змагання на ринку, що, як наслідок, може призвести до підвищення витрат споживачів, зменшення якості послуг, які ними надаються, тощо.
- 104)** 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.
- 105)** Таким чином, дії Бориспільської міської ради Київської області, які полягають у прийнятті рішення **«Інформація, доступ до якої обмежено»** «Про надання дозволу комунальному підприємству **«ВИРОБНИЧЕ УПРАВЛІННЯ КОМУНАЛЬНОГО ГОСПОДАРСТВА»** на внесення змін до договору оренди **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, укладеного між комунальним підприємством **«БОРИСПІЛЬСЬКЕ ВИРОБНИЧЕ УПРАВЛІННЯ КОМУНАЛЬНОГО ГОСПОДАРСТВА»** і товариством з обмеженою відповідальністю **«ЕКО-СЕРВІС»**, пунктом 1.7. якого було визначено, що пункт 5.2. розділу 5 «Розмір орендної плати» необхідно викласти в наступній редакції: «5.2. Орендодавцю, за послуги по прийому ТПВ, орендар надає знижку в розмірі **«Інформація, доступ до якої обмежено»** від тарифу, який затверджується рішенням виконавчого комітету Бориспільської міської ради», є порушенням, передбаченим пунктом 3 статті 50 та абзацом 7 частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, а саме надання окремому суб'єкту господарювання пільг чи інших переваг, які ставлять його у привілейоване становище стосовно конкурентів, що можуть призвести до спотворення конкуренції на ринку послуг з вивезення твердих побутових відходів, складовою якої є послуги із захоронення твердих побутових відходів.

6. *Заперечення відповідача та їх спростування*

- 106)** На подання про попередні висновки у справі № 295/60/74-рп/к.23 листом **«Інформація, доступ до якої обмежено»** (вх. Відділення від 25.09.2023 № 60-01/3209) Міськрада повідомила, що не погоджується з висновками Відділення (надалі – Заперечення). Свою позицію БОРИСПІЛЬСЬКА МР обґрунтовує наступним.
- 107)** Засідання міської ради проходять колегіально, рішення приймаються більшістю голосів та ніхто не має права впливати на депутатів. Так, відповідно до частини першої статті 59 Закону України «Про місцеве самоврядування» рада в межах своїх повноважень приймає нормативно-правові акти у формі рішень, а згідно із частиною другою статті 59 Закону України «Про місцеве самоврядування» рішення ради приймається на її пленарному засіданні після обговорення більшістю депутатів від загального складу ради, крім випадків, передбачених Законом України «Про місцеве самоврядування» (мова оригіналу).
- 108)** Положення статті 25 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» виділяє загальну компетенцію міської ради, в межах якої вона правомірна розглядати та вирішувати питання, віднесені Конституцією та законами України до її відання.

Нормами статті 26 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» визначена виключна компетенція міської ради, тобто ті питання, які розглядаються обраними представниками територіальної громади – депутатами, обговорюються колегіальним органом – радою; вирішуються, виключно, на її пленарних засіданнях; не мають права передаватися іншим органам влади і посадовим особам для їх вирішення.

- 109) БОРИСПІЛЬСЬКА МР складається з 38 депутатів, і діють у відповідності до Закону України «Про статус депутатів місцевих рад». Відповідно до частини другої статті 19 Закону України «Про статус депутатів місцевих рад» кожний депутат місцевої ради у раді та її органах, до складу яких він входить, має один голос. Таким чином визнання дій Бориспільської міської ради порушенням, що передбачено пунктом 3 статті 50 та абзацом 7 частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», є таким, що суперечить чинному законодавству, так як Бориспільська міська рада це не одна юридична особа, що самостійно приймає рішення, а колегіальним орган, що складається з 38 депутатів, кожен з яких має один голос.
- 110) Вказані Заперечення БОРИСПІЛЬСЬКОЇ МР спростовуються тим, що відповідно до частини другої статті 2 Закону України «Про місцеве самоврядування» місцеве самоврядування здійснюється територіальними громадами сіл, селищ, міст як безпосередньо, так і через сільські, селищні, міські ради та їх виконавчі органи, а також через районні та обласні ради, які представляють спільні інтереси територіальних громад сіл, селищ, міст.
- 111) Згідно з частиною першою статті 10 Закону України «Про місцеве самоврядування» сільські, селищні, **міські ради є органами місцевого самоврядування**, що представляють відповідні територіальні громади та здійснюють від їх імені та в їх інтересах функції і повноваження місцевого самоврядування, визначені Конституцією України, цим та іншими законами.
- 112) Відповідно до статті 3 Закону України «Про статус депутатів місцевих рад» депутат місцевої ради є повноважним і рівноправним членом відповідної ради – **представницького органу місцевого самоврядування**. Депутат місцевої ради відповідно до Закону України «Про статус депутатів місцевих рад» наділяється всією повнотою прав, необхідних для забезпечення його реальної участі у діяльності ради та її органів.
- 113) Визначення порядку і послідовності, способу вчинення органом місцевого самоврядування відповідних дій є питанням внутрішньої діяльності відповідної ради, а не органів Антимонопольного комітету України, зокрема Відділення.
- 114) Відповідно до абзацу 7 частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними діями органів влади, **органів місцевого самоврядування**, органів адміністративно-господарського управління та контролю, зокрема, визнаються надання окремим суб'єктам господарювання або групам суб'єктів господарювання пільг чи інших переваг, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно конкурентів, що призводить або може призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.
- 115) 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.

- 116) Отже, у розумінні положень Закону України «Про місцеве самоврядування», Закону України «Про статус депутатів місцевих рад» та Закону України «Про захист економічної конкуренції» БОРИСПІЛЬСЬКА МР є органом місцевого самоврядування.
- 117) Таким чином, дії БОРИСПІЛЬСЬКОЇ МР, які полягали у прийнятті Рішення **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, пунктом 1.7. якого пункт 5.2. розділу 5 «Розмір орендної плати» викладено в наступній редакції: «5.2. Орендодавцю, за послуги по прийому ТПВ, орендар надає знижку в розмірі **«Інформація, доступ до якої обмежено»** від тарифу, який затверджується рішенням виконавчого комітету Бориспільської міської ради», є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.

7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення у справі

- 118) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а поясненнями відповідача не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Бориспільської міської ради Київської області, які полягають у прийнятті рішення **«Інформація, доступ до якої обмежено»** «Про надання дозволу комунальному підприємству **«ВИРОБНИЧЕ УПРАВЛІННЯ КОМУНАЛЬНОГО ГОСПОДАРСТВА»** на внесення змін до договору оренди **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, укладеного між комунальним підприємством **«БОРИСПІЛЬСЬКЕ ВИРОБНИЧЕ УПРАВЛІННЯ КОМУНАЛЬНОГО ГОСПОДАРСТВА»** і товариством з обмеженою відповідальністю **«ЕКО-СЕРВІС»**, пунктом 1.7. якого було визначено, що пункт 5.2. розділу 5 «Розмір орендної плати» необхідно викласти в наступній редакції: «5.2. Орендодавцю, за послуги по прийому ТПВ, орендар надає знижку в розмірі **«Інформація, доступ до якої обмежено»** від тарифу, який затверджується рішенням виконавчого комітету Бориспільської міської ради», є порушенням, передбаченим пунктом 3 статті 50 та абзацом 7 частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, а саме надання окремому суб'єкту господарювання пільг чи інших переваг, які ставлять його у привілейоване становище стосовно конкурентів, що можуть призвести до спотворення конкуренції на ринку послуг з вивезення твердих побутових відходів, складовою якої є послуги із захоронення твердих побутових відходів.

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

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії Бориспільської міської ради Київської області (ідентифікаційний код юридичної особи **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, м. Бориспіль), які полягають у прийнятті рішення **«Інформація, доступ до якої обмежено»** «Про надання дозволу комунальному підприємству **«ВИРОБНИЧЕ УПРАВЛІННЯ КОМУНАЛЬНОГО**

ГОСПОДАРСТВА» на внесення змін до договору оренди від **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, укладеного між комунальним підприємством «БОРИСПІЛЬСЬКЕ ВИРОБНИЧЕ УПРАВЛІННЯ КОМУНАЛЬНОГО ГОСПОДАРСТВА» і товариством з обмеженою відповідальністю «ЕКО-СЕРВІС», пунктом 1.7. якого було визначено, що пункт 5.2. розділу 5 «Розмір орендної плати» необхідно викласти в наступній редакції: «5.2. Орендодавцю, за послуги по прийому ТПВ, орендар надає знижку в розмірі **«Інформація, доступ до якої обмежено»** від тарифу, який затверджується рішенням виконавчого комітету Бориспільської міської ради», порушенням, передбаченим пунктом 3 статті 50 та абзацом 7 частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, а саме надання окремому суб'єкту господарювання пільг чи інших переваг, які ставлять його у привілейоване становище стосовно конкурентів, що можуть призвести до спотворення конкуренції на ринку послуг з вивезення твердих побутових відходів, складовою якої є послуги із захоронення твердих побутових відходів.

2. Зобов'язати Бориспільську міську раду Київської області (ідентифікаційний код юридичної особи **«Інформація, доступ до якої обмежено»**, м. Бориспіль) у двомісячний строк з дати отримання рішення у справі припинити порушення, вказане у пункті 1 резолютивної частини цього рішення.

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

Голова адміністративної колегії -
голова відділення

О. ХМЕЛЬНИЦЬКИЙ