АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«27» червня 2024 року **№ 60/78-р/к** **справа № 403/60/74-рп/к.24**

м. Київ

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Виконавчий комітет Фастівської міської ради Київської області (надалі – ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР, Виконком) протягом 2021 – 2024 років не виконав зобов'язання згідно пункту 2 резолютивної частини рішення адміністративної колегії Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України «Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції» від 15.07.2021 № 60/58-р/к у справі № 76/60/81-рп/к.19 щодо припинення порушення, вказаного у пункті 1 резолютивної частини цього рішення.

За результатами розгляду справи № 403/60/74-рп/к.24 такі дії ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР визнано порушенням у вигляді невиконання рішення органу Антимонопольного комітету України (пункт 4 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції»).

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 403/60/74-рп/к.24 про порушення виконавчим комітетом Фастівської міської ради Київської області законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене Законом України «Про захист економічної конкуренції», та подання Другого відділу досліджень і розслідувань від 14.06.2024 № 60-03/205-П з попередніми висновками у зазначеній справі,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

1) За результатами розгляду справи № 76/60/81-рп/к.19 було встановлено, що дії виконавчого комітету Фастівської міської ради Київської області, які полягають у затверджені рішенням Фастівської міської ради від 01.11.2018 № 10-XLV-VII «Про проведення конкурсу з визначення виконавця послуг із вивезення побутових відходів на території міста Фастова» конкурсної документації для участі у конкурсі з визначення послуг з вивезення твердих побутових відходів у територіальних межах м. Фастова, умови якої містять дискримінаційний характер (зокрема в частині кваліфікаційних вимог щодо наявності визначеної кількості одиниць техніки для збирання та вивезення твердих побутових відходів, а також наявності досвіду надання відповідних послуг обмежують кількість потенційних учасників та містять дискримінаційний характер відносно можливих конкурентів) та необ'єктивному оцінюванні учасників такого конкурсу, є порушенням законодавства про захист

економічної конкуренції, передбаченим частиною першою статті 15 та пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які призвели до спотворення конкуренції на ринку надання послуг з вивезення твердих побутових відходів у межах м. Фастова.

2) У зв'язку з наведеним, керуючись статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (в редакції чинній на момент вчинення порушення), адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийняла рішення від 15.07.2021 № 60/58-р/к (надалі – Рішення).

3) Відділення листом від 19.07.2021 № 60-02/5307 направило на поштову адресу Виконкому ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*** копію рішення адміністративної колегії Відділення від 15.07.2021 № 60/58-р/к. Відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення копію Рішення Виконком отримав 22.07.2021.

4) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 14.05.2024 № 60/74-рп/к розпочато розгляд справи № 403/60/74-рп/к.24 у зв'язку з наявністю в діях виконавчого комітету Фастівської міської ради ознак порушення, передбаченого пунктом 4 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», вигляді невиконання рішення органу Антимонопольного комітету України (надалі – Розпорядження).

5) Листом від 14.05.2024 № 60-02/2196е Відділення надіслало ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР копію Розпорядження. Вказаний лист відповідно до даних Системи електронної взаємодії органів виконавчої влади (надалі – СЕВ ОВВ) Виконкомом був прийнятий 15.05.2024 ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)***.

6) Відділенням було направлено до Виконкому листи про надання інформації від 05.11.2021 № 60-02/8118, від 09.12.2021 № 60-02/8996, від 17.01.2023 № 60-02/182, від 16.01.2024 № 60-02/137 та від 18.04.2024 № 60-02/1608е.

7) Листами ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)***, ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)***, ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)***, ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*** та ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*** надав Відділенню відповіді на листи.

8) Листом Відділення від 14.06.2024 № 60-02/2995е Виконкому було направлено копію подання з попередніми висновками у справі № 403/60/74-рп/к.24. Вказаний лист відповідно до даних СЕВ ОВВ ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР був прийнятий 14.06.2024 ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)***.

9) Листом ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*** ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР на подання з попередніми висновками у справі № 403/60/74-рп/к.24 надав заперечень та пояснень.

2. ВІДПОВІДАЧ

10) Відповідачем у справі є виконавчий комітет Фастівської міської ради Київської області ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)***. 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) Згідно з частиною третьою статті 11 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» у сільських радах, що представляють територіальні громади, які налічують до 500 жителів, за рішенням відповідної територіальної громади або сільської ради виконавчий орган ради може не створюватися. У цьому випадку функції виконавчого органу ради (крім розпорядження земельними та природними ресурсами) здійснює сільський голова одноособово.

13) Відповідно до частини першої статті 16 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» органи місцевого самоврядування є юридичними особами і наділяються цим та іншими законами власними повноваженнями, в межах яких діють самостійно і несуть відповідальність за свою діяльність відповідно до закону.

14) 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.

15) У статті 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.

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

17) 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. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

18) Відповідно до абзацу другого частини першої статті 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за результатами розгляду справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції органи Антимонопольного комітету України приймають рішення про визнання вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

19) Адміністративною колегією Відділення прийнято Рішення від 15.07.2021 № 60/58-р/к про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, згідно з яким:

1. Визнано дії виконавчого комітету Фастівської міської ради Київської області

(«Інформація, доступ до якої обмежено»), які полягають у затверджені рішенням Фастівської міської ради від 01.11.2018 № 10-XLV-VII «Про проведення конкурсу з визначення виконавця послуг із вивезення побутових відходів на території міста Фастова» конкурсної документації для участі у конкурсі з визначення послуг з вивезення твердих побутових відходів у територіальних межах м. Фастова, умови якої містять дискримінаційний характер (зокрема в частині кваліфікаційних вимог щодо наявності визначеної кількості одиниць техніки для збирання та вивезення твердих побутових відходів, а також наявності досвіду надання відповідних послуг обмежують кількість потенційних учасників та містять дискримінаційний характер відносно можливих конкурентів) та необ'єктивному оцінюванні учасників такого конкурсу, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які призвели до спотворення конкуренції на ринку надання послуг з вивезення твердих побутових відходів у межах м. Фастова..

2. Зобов'язано виконавчий комітет Фастівської міської ради Київської області протягом 30 календарних днів припинити порушення, вказане у пункті 1 резолютивної частини цього рішення.

20) Згідно з частиною першою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення (витяг з нього за вилученням інформації з обмеженим доступом, а також визначеної відповідним державним уповноваженим Антимонопольного комітету України, головою територіального відділення Антимонопольного комітету України інформації, розголошення якої може завдати шкоди інтересам інших осіб, які брали участь у справі), розпорядження органів Антимонопольного комітету України, голів його територіальних відділень надається для виконання шляхом надсилання або вручення під розписку чи доведення до відома в інший спосіб.

21) Відповідно до частини другої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення та розпорядження органів Антимонопольного комітету України, голів його територіальних відділень є обов'язковими до виконання. Рішення та розпорядження органу Антимонопольного комітету України набирають чинності з дня їх прийняття.

22) Відділення листом від 19.07.2021 № 60-02/5307 направило на поштову адресу ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР копію Рішення. Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення копію Рішення Виконком отримав 22.07.2021.

23) Рішення Виконкомом до господарського суду не оскаржувалось, не перебувало на перегляді в Антимонопольному комітеті України, з огляду на що його дія не зупинялась та останнє є законним та обов'язковим до виконання.

24) Таким чином, строк виконання пункту 2 резолютивної частини Рішення сплив **20.08.2021**.

25) На лист Виконкому щодо надання роз'яснень яким чином або у який спосіб ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР повинен виконати Рішення. Відділення листом від 05.11.2021 № 60-02/8118 повідомило, що з метою виконання пункту 2 резолютивної частини Рішення Виконкому необхідно вжити дії, передбачені чинним законодавствам України, зокрема, положеннями Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» та Регламентом роботи виконавчих органів Фастівської міської ради, затвердженим рішенням Фастівської міської ради від 01.03.2021 № 18-VII-VIII, які покликані привести положення конкурсної документації з визначення виконавця послуг з вивезення твердих побутових відходів

у територіальних межах м. Фастова (Фастівської міської громади) у відповідність до норм порядку проведення конкурсу на надання послуг з вивезення побутових відходів, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 16.11.2011 № 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»), виключення умов дискримінаційного характеру (зокрема в частині кваліфікаційних вимог щодо наявності визначеної кількості одиниць техніки для збирання та вивезення твердих побутових відходів, а також наявності досвіду надання відповідних послуг обмежують кількість потенційних учасників та містять дискримінаційний характер відносно можливих конкурентів), не здійснювати необ'єктивне оцінювання учасників конкурсів з визначення послуг з вивезення твердих побутових відходів у територіальних межах м. Фастова (Фастівської міської громади), а також вчинити дії направлені на виправлення негативних наслідків, вчинених Виконкомом, на ринку надання послуг з вивезення твердих побутових відходів у межах м. Фастова (Фастівської міської громади), зокрема, шляхом застосування положень статей 52 та 58 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні».

26) Також, Відділення повідомило Виконком про можливість застосування положень пункту 4 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (в редакції чинній на момент виникнення правовідносин), відповідно до якого порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є, зокрема, невиконання рішення, попереднього рішення органів Антимонопольного комітету України або їх виконання не в повному обсязі.

27) Листом ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*** ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР повідомив Відділення, що на чергову сесію Фастівської міської ради буде внесено питання: «Про повторне проведення конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території міста Фастова».

28) Листом від 09.12.2021 № 60-02/8996 Відділення наголосило Виконкому, що з метою недопущення встановлення у конкурсній документації з визначення виконавців послуг з вивезення побутових відходів положень та критеріїв оцінювання конкурсних пропозицій, які не передбачені законодавством, орган місцевого самоврядування мав надати Відділенню на погодження проекти нормативно-правових актів щодо проведення конкурсу на визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території Фастівської міської громади.

29) ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР листом ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*** повідомив, що вищевказана конкурсна документація буде надана на погодження до Відділення після прийняття Фастівською міською радою рішення про повторне проведення конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території міста Фастова.

30) Відділення з метою контролю за виконанням Рішення направило до Виконкому лист від 17.01.2023 № 60-02/182.

31) Листом ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*** ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР вчергове зазначив, що документація про повторне проведення конкурсу з визначення виконавця послуг з вивезення побутових відходів на території міста Фастова буде надана Відділенню на погодження після прийняття Фастівською міською радою відповідного рішення.

32) Відділення листом від 16.01.2024 № 60-02/137 запитало у Виконкому інформацію щодо вжитих заходів стосовно організації/проведення конкурсів на визначення виконавців послуг з вивезення побутових відходів на території міста Фастів,

повідомило, що невиконання Рішення є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, а також зазначило про законодавчі зміни, які відбулися на ринку послуг із збирання та вивезення твердих побутових відходів.

33) Листом ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*** Виконком повідомив Відділення про прийняття Фастівською міською радою рішення ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*** «Про делегування повноважень виконавчому комітету Фастівської міської ради на підготовку та проведення конкурсу з визначення суб'єкту господарювання на здійснення операцій із збирання та перевезення побутових відходів на території міста Фастова» відповідно до якого ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР має провести конкурс з визначення суб'єкта господарювання на здійснення операцій з перевезення побутових відходів на території м. Фастів відповідно до Порядку проведення конкурсу на здійснення операцій із збирання та перевезення побутових відходів, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 25.08.2023 № 918, а також про прийняття рішення ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*** «Про укладення додаткової угоди до Договору на надання послуг з вивезення побутових відходів на території міста Фастова від 08.01.2019» та протокольного рішення онлайн засідання комісії Фастівської міської територіальної громади з питань техногенно-екологічної безпеки та надзвичайних ситуацій ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)***.

34) Також, ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР додатково повідомив щодо укладення договору ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*** про надання послуг із визначення норм надання послуг з управління побутовими відходами, необхідних Виконкому як організатору для підготовки конкурсної документації вищевказаного конкурсу.

35) Листом від 21.02.2024 № 60-02/730 Відділення повідомило ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР про необхідність вжиття своєчасних та належних заходів для виконання рішень органів Антимонопольного комітету України, а саме адмінколегії Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, та недопущення порушень законодавства про захист економічної конкуренції на ринку здійснення операцій із збирання та перевезення побутових відходів на території Фастівської міської територіальної громади, а також після розробки та затвердження норми надання послуг з управління побутовими відходами на території міської територіальної громади додатково наголосило про термінову організацію проведення конкурсу з визначення суб'єктів господарювання на здійснення операцій із збирання та перевезення побутових відходів на території Фастівської міської територіальної громади.

36) Відділення листом від 18.04.2024 № 60-02/1608е запитало у Виконкому інформацію щодо вжитих заходів із розроблення конкурсної документації конкурсу з визначення суб'єкту господарювання на здійснення операцій із збирання та перевезення побутових відходів на території міста Фастова та організації/проведення конкурсу з визначення суб'єкту господарювання на здійснення операцій із збирання та перевезення побутових відходів на території міста Фастова.

37) Листом ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*** ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР повідомив про розробку проєкту конкурсної документації для проведення конкурсу з визначення суб'єкта господарювання на здійснення операцій із збирання та перевезення побутових відходів на території міста Фастова Київської області, яка включає розроблені ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*** норми надання послуг з вивезення побутових відходів на території Фастівської міської територіальної громади. Підготовлено проєкт рішення Виконкому «Про організацію та проведення конкурсу щодо визначення суб'єкта господарювання на здійснення операцій із збирання та перевезення побутових відходів на території міста Фастів»,

який буде розглянуто на черговому засіданні ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР після погодження Антимонопольним комітетом України проєкту вищевказаної конкурсної документації, встановленому положеннями статті 20 Закону України «Про Антимонопольний комітет України». Після опрацювання проєкту відповідної конкурсної документації відповідними органами Фастівської міської ради, він буде направлений на погодження Відділенню.

38) Тобто, протягом 2021 – 2024 років виконавчий комітет Фастівської міської ради не вжив належних та вичерпних дій щодо організації та проведення конкурсу з визначення суб'єкту господарювання на здійснення операцій із збирання та перевезення побутових відходів на території міста Фастова.

39) Також, рішенням ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*** «Про укладення додаткової угоди до Договору на надання послуг з вивезення побутових відходів на території міста Фастова від 08.01.2019» суб'єкту господарювання, який набув статусу виконавця вказаних послуг внаслідок застосування Виконкомом умов конкурсної документації, що мали дискримінаційний характер, а також необ'єктивного оцінювання учасників, було продовжено строк надання послуг з вивезення побутових відходів на території міста Фастова до моменту проведення конкурсу з визначення суб'єкта господарювання на здійснення операцій із збирання та перевезення побутових відходів на території міста Фастова, хоча такий конкурс мав відбутися не пізніше 08.01.2024 у зв'язку із закінченням терміну дії попереднього договору.

40) Отже, вищевказане свідчить про не вжиття ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР належних заходів та виконання пункту 2 резолютивної частини рішення адміністративної колегії Відділення від 15.07.2021 № 60/58-р/к.

4. ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА ТА ВИСНОВКИ У СПРАВІ

41) 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.

42) Відповідно до частини п'ятої статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи влади, органи місцевого самоврядування, органи адміністративно-господарського управління та контролю зобов'язані сприяти Антимонопольному комітету України у здійсненні його повноважень у сфері підтримки й захисту економічної конкуренції, обмеження монополізму та контролю за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції.

43) Відповідно до статті 22 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» розпорядження, рішення та вимоги органу Антимонопольного комітету України, голови територіального відділення Антимонопольного комітету України, вимоги уповноважених ними працівників Антимонопольного комітету України, його територіального відділення в межах їх компетенції є обов'язковими для виконання у визначені ними строки, якщо інше не передбачено законом. Невиконання розпоряджень, рішень та вимог органу Антимонопольного комітету України, голови територіального відділення Антимонопольного комітету України, вимог уповноважених ними працівників Антимонопольного комітету України, його територіального відділення тягне за собою передбачену законом відповідальність.

44) Відповідно до частини 2 статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення та розпорядження органів Антимонопольного комітету України, голів його територіальних відділень є обов'язковими до виконання. Рішення та розпорядження органу Антимонопольного комітету України набирають

чинності з дня їх прийняття.

45) Відповідно до частини 3 статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» встановлені у рішенні органу Антимонопольного комітету України зобов'язання підлягають виконанню у двомісячний строк з дня одержання рішення органу Антимонопольного комітету України, якщо інше не передбачено законом або цим рішенням.

46) Відповідно до частини 10 статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» сплата штрафу не звільняє суб'єкта господарювання від обов'язку припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції, а також від виконання інших зобов'язань, встановлених рішенням органу Антимонопольного комітету України.

47) Відповідно до пункту 4 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» невиконання рішення, попереднього рішення органів Антимонопольного комітету України або їх виконання не в повному обсязі є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.

48) Таким чином, дії виконавчого комітету Фастівської міської ради Київської області, які полягають у невиконанні зобов'язання згідно пункту 2 резолютивної частини рішення адміністративної колегії Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України «Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції» від 15.07.2021 № 60/58-р/к у справі № 76/60/81-рп/к.19, є порушенням, передбаченим пунктом 4 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді невиконання рішення органу Антимонопольного комітету України.

5. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

49) Листом ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)***ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР на подання з попередніми висновками у справі № 403/60/74-рп/к.24 надав наступні заперечення та пояснення.

50) Пункт 1 резолютивної частини рішення від 15.08.2021 № 60/58-р/к був сформульований таким чином, що це унеможливило виконання Виконкомом пункту 2 резолютивної частини даного рішення, що в свою чергу призвело до початку розгляду справи № 403/60/74-рп/к.24 за ознаками порушення пункту 4 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді невиконання рішення органу Антимонопольного комітету України.

51) Антиконкурентні дії ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР, відповідно до висновків адміністративної колегії, полягали у затверджені рішенням Фастівської міської ради від 01.11.2018 №10-XLV-VП «Про проведення конкурсу з визначення виконавця послуг із вивезення побутових відходів на території міста Фастова» конкурсної документації для участі у конкурсі з визначення послуг з вивезення твердих побутових відходів у територіальних межах м. Фастова.

52) Також Відповідач зазначає, що він, як виконавчий орган, утворений радою, є підзвітним і підконтрольним раді, що його утворила та не наділений повноваженнями змінювати чи скасовувати рішення, прийняті відповідною радою.

53) Рішення від 01.11.2018 №10-XLV-VП «Про проведення конкурсу з визначення виконавця послуг із вивезення побутових відходів на території міста Фастова» було прийняте саме органом місцевого самоврядування – Фастівською міською радою ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)***, а не виконавчим комітетом Фастівської міської ради ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)***.

54) Тобто, враховуючи вищенаведене, в силу вимог імперативних норм, повноваження щодо зміни, доповнення, чи скасування актів органу місцевого самоврядування, а саме зазначеного рішення Фастівської міської ради належить до виключних повноважень саме Фастівської міської ради ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)***, а не виконавчого комітету Фастівської міської ради ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)***.

55) Виконком не міг виконати рішення адміністративної колегії Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 15.08.2021 № 60/58-р/к у справі №76/60/81-рп/к.19, в силу вимог чинного законодавства та зважаючи на невірне формулювання пункту 1 резолютивної вищевказаного рішення, а також на те, що рішення від 01.11.2018 10-XLV-VП «Про проведення конкурсу з визначення виконавця послуг із вивезення побутових відходів на території міста Фастова» приймалось Фастівською міською радою, а не виконавчим комітетом Фастівської міської ради.

56) Про неможливість виконання зазначеного рішення виконавчий комітет Фастівської міської ради повідомляв Північне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України листом від 06.08.2021 року та просив роз'яснити, яким чином та у який спосіб можливе виконання рішення адміністративної колегії від 15.08.2021 № 60/58-р/к у справі № 76/60/81-рп/к.19.

57) Відповідач зазначає, що не міг виконати рішення адміністративної колегії Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 15.08.2021 № 60/58-р/к у справі №76/60/81-рп/к.19, в силу вимог Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» та враховуючи невірне формулювання пункту 1 резолютивної частини рішення від 15.08.2021 № 60/58-р/к, а також зважаючи на встановлення адміністративною колегією Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України неналежного відповідача у справі №76/60/81-рп/к.19.

58) Враховуючи вищезазначене, ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР просив врахувати наведені зауваження та заперечення, а також закрити провадження у справі № 403/60/74-рп/к.24.

59) Вказані заперечення виконавчого комітету Фастівської міської ради не можуть бути взяті до уваги та спростовуються виходячи з наступних встановлених обставин та фактів.

60) 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.

61) Разом з тим, протягом строку оскарження рішення адміністративної колегії Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 15.08.2021 № 60/58-р/к у справі № 76/60/81-рп/к.19 (з 22.07.2021 по 22.09.2021), відповідно до положень частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції», Виконком у визначеному законодавством порядку не оскаржував рішення № 60/58-р/к, зокрема з наведених у запереченнях підстав щодо неналежності відповідача та/або щодо неможливості виконання зобов'язальної частини (пункт 2 резолютивної частини рішення).

62) Таким чином, рішення адміністративної колегії Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 15.08.2021 № 60/58-р/к у справі № 76/60/81-рп/к.19 набуло законної сили 22.09.2021.

63) Мотиви та причини невиконання суб'єктом господарювання чинного рішення органу Антимонопольного комітету України ніяким чином не можуть вплинути на сам факт чинності рішення та обов`язковість його виконання (правова позиція, викладена в постанові Верховного Суду від 29.07.2021 у справі № 916/2799/20.

64) Крім того, ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР, як під час розгляду справ №76/60/81-рп/к.19 та № 403/60/74-рп/к.24, так і з моменту прийняття рішення адміністративної колегії Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 15.08.2021 № 60/58-р/к не звертався до органів Антимонопольного комітету України з листами/клопотаннями/заявами щодо неналежності відповідача та/або обґрунтованої підстави його заміни.

65) Натомість, протягом 2021 – 2024 років саме **ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР** звертався до Відділення про надання роз'яснень, яким чином або у який спосіб мав бути виконаний пункт 1 резолютивної частини рішення від 15.08.2021 № 60/58-р/к, а також **надавав відповіді Відділенню щодо стану виконання вказаного рішення та вчинених дій**.

66) Невиконання суб'єктом господарювання рішення органу Антимонопольного комітету України та ненадання повідомлення про його виконання або **про неможливість його виконання у визначений строк** тягне за собою відповідальність та є порушенням пункту 4 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», незважаючи на його подальше виконання (правова позиція, викладена в постанові Верховного Суду від 26.11.2019 у справі № 927/200/19).

67) Крім того, відповідно до частини першої 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.

68) Згідно із частиною першою статті 5 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» система місцевого самоврядування включає територіальну громаду; сільську, селищну, міську раду; сільського, селищного, міського голову; виконавчі органи сільської, селищної, міської ради.

69) 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.

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

71) 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.

72) Відповідно до пункту 4 Порядку № 1173 підготовка та проведення конкурсу забезпечувалися **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».

73) Згідно пункту 5 Порядку № 1173 для проведення конкурсу організатор конкурсу готував конкурсну документацію.

74) Таким чином, виконавчі комітети або виконавчі органи сільської, селищної, міської ради є організаторами конкурсу (підготовка до проведення конкурсу, розробка конкурсної документації) та на конкурсних засадах повинні визначати виконавця послуги з вивезення побутових відходів на певній території населеного пункту.

75) Відповідно до матеріалів справі № 76/60/81-рп/к.19 саме ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР був розробником конкурсної документації конкурсу з визначення виконавця послуг із вивезення побутових відходів на території міста Фастова у 2018 році.

76) Тобто, Виконком розробив кваліфікаційні вимоги, які мали дискримінаційний характер, а також в особі конкурсної комісії здійснював необ'єктивне оцінювання учасників вищевказаного конкурс, що у свою чергу, було предметом розгляду справи № 76/60/81-рп/к.19. Отже, ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР вчинив антиконкурентні дії, які призвели до спотворення конкуренції на ринку надання послуг з вивезення твердих побутових відходів у межах м. Фастова та був зобов'язаний припинити порушення.

77) Структура міської ради і виконавчого комітету побудовані, як вільні колегіальні органи та є елементом розподілу взаємодії гілок влади за принципами, що встановлює Конституція України. Важливим елементом розвитку територіальної громади у логіці розподілу повноважень та компетенції є підтримання взаємного контролю гілок у діяльності системи місцевої ради одне одної. Виконавчий комітет є колегіальним органом, головне призначення якого є оперативне прийняття владних рішень, а призначення міської ради є безпосереднє першочергове планування, організація та визначення меж діяльності.

78) Слід зазначити, що Виконком направляв до Відділення листи із запитуваною інформацією, а також заперечення та пояснення на подання з попередніми висновками у справі № 403/60/74-рп/к.24 із реєстраційними штрих-кодами Фастівської міської ради.

79) У свою чергу, резолютивною частиною рішення адмінколегії Відділення від 15.08.2021 № 60/58-р/к не передбачалося (не було встановлено зобов'язання щодо) внесення змін чи скасування Виконкомом рішення Фастівської міської ради від 01.11.2018 № 10-XLV-VII «Про проведення конкурсу з визначення виконавця послуг із вивезення побутових відходів на території міста Фастова», оскільки це був юридичний факт, який вже відбувся та не мав триваючої дії.

80) Натомість, оскільки законодавством у сфері поводження з побутовими відходами саме виконавчі комітети або виконавчі органи сільської, селищної, міської ради визначені як організатори конкурсів (що передбачає підготовку до проведення конкурсу, розробку конкурсної документації), то саме ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР з метою припинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що було предметом розгляду справи № 76/60/81-рп/к.19 мав створити конкурентне середовище (без застосування дискримінаційних вимог до потенційних та реальних учасників конкурсу) та на конкурсних засадах визначити виконавця послуги з вивезення побутових відходів на певній території населеного пункту.

81) При цьому, слід звернути увагу, що предметом розгляду справи № 403/60/74-рп/к.24 є саме доведення факту невиконання пункту 2 резолютивної частини рішення від 15.08.2021 № 60/58-р/к, а не з'ясування та доказування необхідності (обов'язку) відповідача виконувати передбачені пунктом 2 резолютивної частини рішення №60/58-р/к та/або встановлення його належності (відповідності), що було предметом розгляду іншої справи № 76/60/81-рп/к.19, висновки зроблені у якій Виконкомом у встановленому законодавством порядку не оскаржувалася.

82) Достатньою підставою для застосування органами Антимонопольного комітету України пункту 4 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є сам факт виконання рішення органу Комітету в неповному обсязі/невиконання рішення в установлений у рішенні органу Комітету строк (правова позиція, викладена в постанові Верховного Суду від 18.12.2018 у справі № 910/18918/17).

83) Таким чином, враховуючи вищевказане, ВК ФАСТІВСЬКОЇ МР не наведено належних підстав для закрити провадження у справі № 403/60/74-рп/к.24.

6. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ У СПРАВІ

84) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а запереченнями та поясненнями відповідача не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії виконавчого комітету Фастівської міської ради Київської області, які полягають у невиконанні зобов'язання згідно пункту 2 резолютивної частини рішення адміністративної колегії Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України «Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції» від 15.07.2021 № 60/58-р/к у справі № 76/60/81-рп/к.19, є порушенням, передбаченим пунктом 4 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді невиконання рішення органу Антимонопольного комітету України.

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

У зв'язку з наведеним, керуючись статтями 7, 12^1, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 (із змінами та доповненнями), пунктами 1, 4 та 5 розділу VIII Порядку розгляду Антимонопольним комітетом України та його територіальними відділеннями заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 06 травня 1994 року за № 90/299 (із змінами та доповненнями), Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

Визнати, що виконавчий комітет Фастівської міської ради Київської області ***(«Інформація, доступ до якої обмежено»)***, вчинив порушення, передбачене пунктом 4 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді невиконання рішення органу Антимонопольного комітету України.

Відповідно до частини другої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення та розпорядження органів Антимонопольного комітету України, голів його територіальних відділень є обов'язковими до виконання. Рішення та розпорядження органу Антимонопольного комітету України набирають чинності з дня їх прийняття.

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 –
в.о. голови відділення **Андрій КАШНІКОВИЧ**