



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

07 березня 2024 р.

Київ

№ 68-р

Про перевірку рішення адміністративної колегії
Східного міжобласного територіального відділення
Антимонопольного комітету України
від 10.12.2020 № 70/148-р/к

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши подання державного уповноваженого Комітету від 13.10.2023 № 13-01/173/279-зв та відповідні матеріали,

ВСТАНОВИВ

1. ПРЕДМЕТ ПЕРЕВІРКИ

- (1) Рішення адміністративної колегії Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) від 10.12.2020 № 70/148-р/к про надання дозволу на узгоджені дії (далі – **Рішення № 70/148-р/к**).

2. ПІДСТАВИ ДЛЯ ПЕРЕВІРКИ

- (2) Власна ініціатива (доручення Голови Комітету від 13.04.2023 № 13-01/173).

3. УЧАСНИКИ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (3) Комунальне підприємство «ПОЛТАВА-СЕРВІС» Полтавської міської ради (далі – КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС», Підприємство) (ідентифікаційний код юридичної особи «інформація доступ до якої обмежено»; місцезнаходження: «інформація доступ до якої обмежено»).
- (4) Згідно з інформацією з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР) основним видом діяльності КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС» є «інформація доступ до якої обмежено».
- (5) Відповідно до Статуту КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС», що є додатком до рішення тридцять четвертої сесії Полтавської міської ради сьомого скликання від 12 червня 2020 року б/н, Підприємство створене з метою фінансування програм діяльності та реалізації функцій Полтавської міської ради, виконавчого комітету Полтавської міської ради та Управління адміністративних послуг Полтавської міської ради, шляхом отримання прибутку, зокрема:
 - створення ринків і організація торгівлі на ринках;
 - здійснення права володіння, користування, розпорядження наданими земельними ділянками відповідно до норм чинного законодавства України;
 - задоволення потреб юридичних та фізичних осіб в товарах та послугах, насичення ринку якісними товарами і послугами.
- (6) У пункті 3.2 Статуту КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС» визначені основні напрямки діяльності КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС», серед яких:
 - організація та створення на території ринків передбачених чинним законодавством

України умов суб'єктам господарювання та громадянам для оптової та роздрібно торгівлі (підпункт 3.2.2);

- надання соціально-побутових послуг відвідувачам ринків, суб'єктам господарювання та громадянам, які здійснюють торгівлю на ринках (підпункт 3.2.11);

- надання послуг та створення для продавців та покупців належних умов торгівлі на спеціально відведеній для цієї мети території (підпункт 3.2.14);

- прокат торговельного інвентарю та обладнання (підпункт 3.2.16);

- забезпечення ринків комунальними послугами: електроенергією, водою, водовідведенням та засобами пожежогасіння, а також зв'язком (підпункт 3.2.18).

- (7) Товариство з обмеженою відповідальністю «АГРОЕКОСТРОЙ» (далі – ТОВ «АГРОЕКОСТРОЙ», Товариство) (ідентифікаційний код юридичної особи «інформація доступ до якої обмежено»; місцезнаходження: «інформація доступ до якої обмежено»).
- (8) Відповідно до Виписки з ЄДР від 31.08.2020 № 325435456859 основним видом діяльності Товариства є «інформація доступ до якої обмежено».
- (9) Згідно з протоколом загальних зборів учасників ТОВ «АГРОЕКОСТРОЙ» від 18.08.2020 № 18/08/2020 Товариство здійснює діяльність на підставі модельного статуту, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 27 березня 2019 року № 367.
- (10) КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС» та ТОВ «АГРОЕКОСТРОЙ» в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної діяльності» є суб'єктами господарювання.

4. РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

- (11) У резолютивній частині Рішення № 70/148-р/к адміністративна колегія Відділення постановила:
«Надати дозвіл на узгоджені дії між КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ПОЛТАВА - СЕРВІС» ПОЛТАВСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ (ідентифікаційний код юридичної особи - «інформація доступ до якої обмежено») та ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АГРОЕКОСТРОЙ» (ідентифікаційний код юридичної особи – «інформація доступ до якої обмежено»), у вигляді укладання договору про співробітництво на комунальному ринку «Південний-1» (місцезнаходження: «інформація доступ до якої обмежено») строком на три роки за умов дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції та сталості ринку комплексних послуг з надання місць для торгівлі продовольчими та непродовольчими товарами в територіальних межах міста Полтава протягом вказаного періоду».

5. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ З ПЕРЕВІРКИ РІШЕННЯ

- (12) Розпорядженням Голови Комітету – державного уповноваженого від 15.05.2023 № 01/80-р розпочато провадження з перевірки Рішення № 70/148-р/к.
- (13) КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС» повідомлено про початок провадження з перевірки Рішення № 70/148-р/к листом від 16.05.2023 № 210-20.6/01-6754е.
- (14) ТОВ «АГРОЕКОСТРОЙ» повідомлено про початок провадження з перевірки Рішення № 70/148-р/к листом від 16.05.2023 № 210-20.6/01-6756е.
- (15) Відділення повідомлено про початок провадження з перевірки Рішення № 70/148-р/к листом від 16.05.2023 № 210-20.6/01-6755е.
- (16) Державним уповноваженим Комітету складено подання від 13.10.2023 № 13-01/172/279-зв про перевірку Рішення № 70/148-р/к (далі – Подання про перевірку).
- (17) Копії Подання про перевірку направлено КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС» (лист від 16.10.2023 № 210-20.6/05-10973е), ТОВ «АГРОЕКОСТРОЙ» (лист від 16.10.2023 № 210-20.6/05-10974е) та Відділенню (лист від 16.10.2023 № 210-20.6/05-10972е).

6. ПЕРЕВІРКА РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (18) За результатами аналізу Рішення № 70/148-р/к та матеріалів, які були надані Відділенням (лист від 29.06.2023 № 70-02/695е, зареєстрований у Комітеті за № 70-01/2417 від 29.06.2023), встановлено таке.
- (19) КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС» листом від 30.09.2020 № 1639 (вх. Відділення № 70-01/5596 від 05.10.2020) звернулося до Відділення з проханням надати Підприємству та ТОВ «АГРОЕКОСТРОЙ» дозвіл на узгоджені дії строком на три роки.
- (20) Крім того, КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС» звернулося до Відділення з окремою заявою від 30.09.2020 № 1641 та спільною з ТОВ «АГРОЕКОСТРОЙ» заявою від 30.09.2020 № 1645 про надання дозволу на узгоджені дії суб'єктів господарювання (далі – Заяви).
- (21) Також КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС» та ТОВ «АГРОЕКОСТРОЙ» надали до Відділення копії статутів Підприємства, копію наказу Управління адміністративних послуг Полтавської міської ради від 16.12.2019 № 5, копію фінансового звіту Підприємства та податкової декларації платника єдиного податку третьої групи ТОВ «АГРОЕКОСТРОЙ», копію протоколу загальних зборів учасників ТОВ «АГРОЕКОСТРОЙ» від 18.08.2020 № 18/08/2020, різні інформаційні довідки КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС» та ТОВ «АГРОЕКОСТРОЙ», у тому числі щодо відносин контролю, розрахунку вартості торговельного місця на ринку «Південний-1», проєкт договору про співробітництво та інші.
- (22) Зміст заявлених узгоджених дій полягає в укладанні між КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС» і ТОВ «АГРОЕКОСТРОЙ» договору про співробітництво з метою ефективної організації роботи щодо створення та облаштування додаткових торговельних місць і створення належних умов для провадження торговельної діяльності на комунальному ринку «Південний-1» (місцезнаходження: «інформація доступ до якої обмежено») (далі – Договір про співробітництво).
- (23) У Заяві зазначено, що заявлені узгоджені дії *«...мають позитивно суспільний ефект, оскільки сприяють ефективній організації роботи щодо створення належних умов для провадження торговельної діяльності комунальному ринку «Південний-1».*
- (24) Разом із тим у Рішенні № 70/148-р/к та в матеріалах, наданих Відділенням, відсутнє відповідне обґрунтування заявленого позитивного ефекту у вигляді сприяння ефективній організації роботи щодо створення та облаштування додаткових місць і створенню належних умов для провадження торговельної діяльності на комунальному ринку «Південний-1».
- (25) В описовій частині Рішення № 70/148-р/к зазначено, що ці узгоджені дії *«не призведуть до значних змін конкуренції на ринку комплексних послуг з надання місць для торгівлі продовольчими та непродовольчими товарами в територіальних межах міста Полтава та до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції на ньому».* При цьому таке твердження також не має належного обґрунтування.
- (26) Згідно з предметом Договору про співробітництво КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС» передає ТОВ «АГРОЕКОСТРОЙ» **права** з організації та створення належних умов для провадження торговельної діяльності на комунальному ринку «Південний-1», а ТОВ «АГРОЕКОСТРОЙ» в компенсацію за використання цих прав сплачує КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС» грошові кошти.
- (27) Відповідно до умов договору про співробітництво:
- КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС» має право на компенсацію від використання прав з укладання договорів оренди торговельних місць на комунальному ринку «Південний-1»;
 - ТОВ «АГРОЕКОСТРОЙ» має право користуватися правами КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС» у встановлених Договором про співробітництво межах.

- (28) Договором про співробітництво, зокрема, визначено, що ТОВ «АГРОЕКОСТРОЙ» зобов'язується:
- укладати з підприємцями договори оренди, торговельних місць на комунальному ринку «Південний-1»;
 - забезпечити створення та облаштування додаткових торговельних місць на комунальному ринку «Південний-1» за адресою «інформація доступ до якої обмежено»;
 - перераховувати на поточний рахунок КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС» як компенсацію від використання наданих прав грошові кошти в розмірі, що буде розраховано станом на момент укладання Договору про співробітництво;
 - проводити фінансування щодо створення додаткових торговельних місць на комунальному ринку «Південний-1»;
 - залучати інвестиції для виконання робіт за Договорами про співробітництво.
- (29) З матеріалів, наданих Відділенням (лист від 29.06.2023 № 70-02/695є, зареєстрований у Комітеті за № 70-01/2417 від 29.06.2023), вбачається, що за результатами розгляду Заяв Відділення склало подання від 09.12.2020 № 452 про надання дозволу (далі – Подання), яке було внесено на розгляд адміністративної колегії з метою прийняття Рішення № 70/148-р/к.
- (30) У Поданні зазначено: *«Відповідно до абзацу четвертого пункту 2 розділу I Типових вимог до вертикальних узгоджених дій суб'єктів господарювання стосовно постачання та використання товарів, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 12.10.2017 № 10-рп, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 09.11.2017 за № 1364/31232 (надалі – Типові вимоги до вертикальних узгоджених дій), узгоджені дії зазначених суб'єктів господарювання у вигляді укладання договору є вертикальними»*. При цьому відсутні обґрунтування щодо такого визначення.
- (31) Відповідно до абзацу першого частини першої статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон) узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (32) Оскільки предмет Договору про співробітництво не містить ознак погодження конкурентної поведінки, тому дії, які мали вчинятися між КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС» і ТОВ «АГРОЕКОСТРОЙ», не підпадають під визначення узгоджених дій відповідно до абзацу першого статті 5 Закону.
- (33) Відтак Заяви, за результатами розгляду яких прийнято Рішення № 70/148-р/к, відповідно до законодавства про захист економічної конкуренції не могли розглядатися як заяви про надання дозволу на узгоджені дії суб'єктів господарювання.
- (34) Отже, під час розгляду Заяв Відділення неправильно застосувало норми матеріального та процесуального права, а саме статті 5, 26, 27 і 28 Закону України «Про захист економічної конкуренції», Положення про порядок подання заяв до органів Антимонопольного комітету України про надання дозволу на узгоджені дії суб'єктів господарювання, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 12.02.2002 № 26-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 7 березня 2002 р. за № 238/6526, що призвело до прийняття неправильного рішення.

7. ПІДСТАВИ ДЛЯ СКАСУВАННЯ РІШЕННЯ

- (35) Листом від 01.11.2023 № 1370 (зареєстрований у Комітеті 06.11.2023 за № 8-05/13141) КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС» повідомило про розгляд Подання про перевірку та надало додаткову інформацію, зокрема, розрахунок часток на ринку товарів у 2019-2020 роках, розрахунок сукупної вартості активів та обсягу реалізації у 2019-2020 роках тощо. При цьому Підприємство просить розглянути надану інформацію, долучити до матеріалів

заяви про надання дозволу на узгоджені дії та врахувати надану інформацію при новому розгляді.

- (36) Лист від 16.10.2023 № 210-20.6/05/10974е з копією Подання про перевірку адресований ТОВ «АГРОЕКОСТРОЙ» повернувся до Комітету. Причина повернення: «за закінченням терміну зберігання».
- (37) Враховуючи викладене, на підставі пункту 6 розділу VII 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, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), інформація щодо Подання про перевірку та про дату, час і місце проведення засідання Комітету з питання перевірки Рішення № 70/148-р/к розміщена 28.02.2024 на офіційному вебсайті Комітету.
- (38) Заперечень та/або зауважень щодо змісту Подання про перевірку Товариство не надало.
- (39) Відділення листом від 20.10.2023 № 70-02/1286е (зареєстрований у Комітеті за № 70-01/4102 від 20.10.2023) повідомило про відсутність зауважень та пропозицій до Подання про перевірку.

8. ПІДСТАВИ ДЛЯ СКАСУВАННЯ РІШЕННЯ

- (40) Відповідно до частини першої статті 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції» підставами для зміни, скасування чи визнання недійсними рішень органів Антимонопольного комітету України є:
- неповне з'ясування обставин, які мають значення для справи;
 - недоведення обставин, які мають значення для справи і які визнано встановленими;
 - невідповідність висновків, викладених у рішенні, обставинам справи;
 - заборона концентрації, узгоджених дій відповідно до Закону України «Про санкції»;
 - порушення або неправильне застосування норм матеріального чи процесуального права.
- (41) За результатами перевірки Рішення № 70/148-р/к та аналізу матеріалів, наданих Відділенням листом від 29.06.2023 № 70-02/695е (зареєстрований у Комітеті за № 70-01/2417 від 29.06.2023) встановлено, що під час розгляду заяв про надання КП «ПОЛТАВА-СЕРВІС» і ТОВ «АГРОЕКОСТРОЙ» дозволу на узгоджені дії у вигляді укладання Договору про співробітництво Відділення неправильно застосувало норми матеріального та процесуального права, а саме, статті 5, 26, 27 і 28 Закону України «Про захист економічної конкуренції», Положення про порядок подання заяв до органів Антимонопольного комітету України про надання дозволу на узгоджені дії суб'єктів господарювання, затверджене розпорядженням Антимонопольного комітету України від 12 лютого 2002 року № 26-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 7 березня 2002 року за № 238/6526 (із змінами), внаслідок чого було прийнято неправильне Рішення № 70/148-р/к про надання дозволу на узгоджені дії.
- (42) Отже, наявні підстави для скасування Рішення № 70/148-р/к відповідно до статті 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 57 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 10 розділу IX 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, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

Рішення адміністративної колегії Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 10.12.2020 № 70/148-р/к про надання дозволу на узгоджені дії між комунальним підприємством «ПОЛТАВА-СЕРВІС» Полтавської міської ради та товариством з обмеженою відповідальністю «АГРОЕКОСТРОЙ» скасувати, а матеріали заяв про надання дозволу на узгоджені дії передати на новий розгляд до Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.

Рішення може бути оскаржене до Господарського суду м. Києва у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова Комітету

Павло КИРИЛЕНКО