

**ДЕРЖАВНА РЕГУЛЯТОРНА СЛУЖБА УКРАЇНИ**

**РІШЕННЯ**

**від 20 травня 2021 року № 32**

**Про необхідність усунення Міністерством інфраструктури України порушень принципів державної регуляторної політики згідно із вимогами Закону України «Про засади державної регуляторної політики у сфері господарської діяльності»**

Відповідно до статті 30 Закону України від 11.09.2003 № 1160-ІV «Про засади державної регуляторної політики у сфері господарської діяльності» (далі – Закон № 1160) та на підставі звернення суб’єкта господарювання, Державна регуляторна служба України здійснила експертизу наказу Міністерства інфраструктури України від 21.08.2013 № 631 «Про затвердження Порядку надання послуг із забезпечення запобігання і ліквідації розливу забруднюючих речовин у морських портах України», зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 6 вересня 2013 року за № 1533/24065 (далі – Наказ № 631), та встановила таке.

Частиною четвертою статті 19 Закону України від 17.05.2012 № 4709-VI «Про морські порти України» (далі – Закон № 4709) задекларовано, що послуги, визначені у частині третій цієї статті, надаються в порядку, встановленому центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування та реалізує державну політику у сферах морського і річкового транспорту.

У свою чергу частиною третьою статті 19 Закону № 4709 визначено перелік послуг, які надаються виключно державними підприємствами, установами та організаціями, до яких віднесено також послуги із забезпечення запобігання і ліквідації розливу забруднюючих речовин.

На виконання пункту 5 частини третьої та частини четвертої статті 19 Закону № 4709 Наказом № 631 Міністерством інфраструктури України затверджено Порядок надання послуг із забезпечення запобігання і ліквідації розливу забруднюючих речовин у морських портах України (далі – Порядок).

Вимоги Наказу № 631 поширюються на адміністрацію морських портів України (далі – Адміністрація), власників (користувачів) морських терміналів, стивідорні компанії, портових операторів, операторів терміналів, вантажовідправників, вантажоотримувачів, судновласників, вантажовласників, перевізників, їх представників та інших осіб, діяльність яких пов’язана з обробкою та зберіганням вантажів, обслуговуванням суден на території та в акваторії морського порту.

Пунктом третім Порядку встановлено, що надання послуг із забезпечення запобіганню та ліквідації розливу забруднюючих речовин в акваторії та на території порту ***організовуються*** Адміністрацією.

Слід зазначити, що відповідно до вимог статті 15 Закону № 4709 Адміністрація створена з метою, зокрема, забезпечення проведення робіт з ліквідації наслідків забруднення території та акваторії морського порту.

При цьому згідно з абзацами третім та четвертим пункту третього Порядку (з урахуванням змін, внесених наказом Міністерства інфраструктури України від 12.10.2020 № 613 «Про внесення змін до Порядку надання послуг із забезпечення запобігання і ліквідації розливу забруднюючих речовин у морських портах України») до послуг із запобігання і ліквідації розливу забруднюючих речовин також віднесено:

приймання з суден та передача на плавучі або берегові очисні споруди забруднюючих речовин або вод, що їх містять;

приймання з суден сміття та відходів з безпосередньою передачею їх спеціалізованим підприємствам для подальшого поводження з ними (у тому числі розміщенням їх на об’єктах поводження з відходами) згідно з чинним законодавством України.

У той же час, статтею 18 Закону № 4709 визначено, що у межах морського порту функціонують суб’єкти господарювання усіх форм власності, діяльність яких пов’язана з обслуговуванням суден, пасажирів, вантажів, та підприємства, продукція та/або сировина яких транспортується територією та акваторією порту.

Адміністрація не має права перешкоджати або втручатися в діяльність суб’єктів господарювання, крім випадків, передбачених законом, а також встановлювати для них умови діяльності, що погіршують їх становище порівняно з іншими суб’єктами господарювання або порушують їхні права та законні інтереси.

У свою чергу норми Закону № 4709 не встановлюють окремих державних обмежень чи правил суб’єктам господарювання різних форм власності в частині надання визначених абзацами третім та четвертим пункту третього Порядку послуг.

Крім того положеннями Закону № 4709 **не передбачено**, що до послуг із **забезпечення запобігання і ліквідації розливу забруднюючих речовин в акваторії та на території морських портів** слід також відносити послуги із приймання з суден та передачі на плавучі або берегові очисні споруди забруднюючих речовин або вод, що їх містять, а також приймання з суден сміття та відходів з безпосередньою передачею їх спеціалізованим підприємствам для подальшого поводження з ними.

Із зазначеного вбачається, що суб’єкти господарювання, які мають правовстановлюючі дозвільні документи на провадження відповідної господарської діяльності, мають право надавати визначені абзацами третім та четвертим пункту третього Порядку послуги на підставі укладених договорів з Адміністрацією.

Необхідно звернути увагу також на те, що згідно з підпунктом 14 частини першої статті 7 Закону України від 02.03.2015 № 222-VIII «Про ліцензування видів господарської діяльності» (далі – Закон № 222) ліцензуванню підлягає такий вид господарської діяльності, як, зокрема, поводження з небезпечними відходами.

Відповідно до абзацу четвертого пункту 3 Ліцензійних умов провадження господарської діяльності з поводження з небезпечними відходами, затверджених постановою Кабінету Міністрів України від 13.07.2016 № 446 «Про затвердження Ліцензійних умов провадження господарської діяльності з поводження з небезпечними відходами», поводження з небезпечними відходами – це дії, спрямовані на запобігання утворенню відходів, їх збирання, перевезення, зберігання, оброблення (перероблення, сортування), утилізацію, видалення, знешкодження і захоронення.

Отже, виходячи з приписів Закону № 222, будь який суб’єкт господарювання може провадити вид господарської діяльності, що підлягає ліцензуванню, зокрема, з поводження з небезпечними відходами як в повному обсязі, так і частково за умови отримання їм відповідної ліцензії.

Звертаємо увагу, що частиною 1 статті 14 Господарського кодексу України (далі – ГКУ) задекларовано, що ліцензування певних видів господарської діяльності є засобом державного регулювання у сфері господарювання, спрямованим на забезпечення єдиної державної політики у цій сфері та захист економічних і соціальних інтересів держави, суспільства та окремих споживачів.

З урахуванням зазначеного постає питання щодо правової обґрунтованості та об’єктивності встановлення на підзаконному рівні виключного права для Адміністрації у наданні послуг, визначених абзацами третім та четвертим пункту третього Порядку, що в свою чергу має наслідки негативного економічного впливу на ринок надання даних послуг у морських портах України через обмеження конкурентних засад провадження відповідної господарської діяльності.

Відповідно до частини другої статті 19 Конституції України, органи державної влади та органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов’язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією України та законами України.

Статтею 42 Конституції України визначено, що кожен має право на підприємницьку діяльність, яка не заборонена законом. Держава забезпечує захист конкуренції у підприємницькій діяльності. Не допускається зловживання монопольним становищем на ринку, неправомірне обмеження конкуренції та недобросовісна конкуренція.

Частиною третьою статті 18 ГКУ передбачено, що 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.

Згідно із частиною другою статті 25 ГКУ 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.

Таким чином встановлений абзацами третім та четвертим пункту третього Порядку механізм державного регулювання суперечить ключовим принципам державної регуляторної політики, визначеним статтею 4 Закону № 1160, зокрема:

адекватності – відповідність форм та рівня державного регулювання господарських відносин потребі у вирішенні існуючої проблеми та ринковим вимогам з урахуванням усіх прийнятних альтернатив, *оскільки не узгоджується з вимогами актів вищої юридичної сили в частині надання виключного права для Адміністрації у провадженні господарської діяльності, яка підлягає ліцензуванню, що призводить до неправомірного обмеження конкуренції у відповідній сфері господарської діяльності*;

збалансованості – забезпечення у регуляторній діяльності балансу інтересів суб’єктів господарювання, громадян та держави, *оскільки створює передумови для порушення балансу інтересів усіх учасників відповідних правовідносин в частині обмеження у провадженні господарської діяльності суб’єктами господарювання,* *які одержали ліцензію на* *поводження з небезпечними відходами, тим самим звужуючи коло суб’єктів, до яких можуть звертатися судновласники з метою отримання відповідних послуг.*

Керуючись частиною третьою статті 27 Закону № 1160 Державна регуляторна служба України

**вирішила:**

запропонувати Міністерству інфраструктури України внести зміни до Порядку надання послуг із забезпечення запобігання і ліквідації розливу забруднюючих речовин у морських портах України, затвердженого наказом Міністерства інфраструктури України від 21.08.2013 № 631, в частині виключення абзаців третього та четвертого пункту третього цього Порядку, оскільки ці положення суперечать принципам державної регуляторної політики.

Рішення Державної регуляторної служби України щодо усунення порушень принципів державної регуляторної політики підлягає виконанню у порядку, визначеному статтею 28 Закону № 1160, у двомісячний строк з дня прийняття такого рішення.

Виконання такого рішення передбачає підготовку проекту акта про внесення змін до наказу Міністерства інфраструктури України від 21.08.2013 № 631 «Про затвердження Порядку надання послуг із забезпечення запобігання і ліквідації розливу забруднюючих речовин у морських портах України», та подання у встановленому Законом № 1160 порядку на погодження до уповноваженого органу не пізніш як за п’ять робочих днів до закінчення строку виконання відповідного рішення.

У разі невиконання рішення уповноваженого органу про необхідність усунення порушень принципів державної регуляторної політики або неоскарження цього рішення органом виконавчої влади протягом встановленого в Законі № 1160 строку, дія регуляторного акта або окремих його положень, щодо яких було прийнято відповідне рішення, зупиняється наступного дня з дня закінчення строку для виконання такого рішення.

Подання скарги щодо рішення уповноваженого органу не зупиняє дії цього рішення.

**Голова Державної**

**регуляторної служби України Олексій КУЧЕР**