



ГОСПОДАРСЬКИЙ СУД ЧЕРКАСЬКОЇ ОБЛАСТІ

18005, м. Черкаси, бульвар Шевченка, 307, тел. канцелярії (0472) 31-21-49, inbox@ck.arbitr.gov.ua

РІШЕННЯ ІМЕНЕМ УКРАЇНИ

03 листопада 2022 року
м. Черкаси

справа № 925/1530/21

Господарський суд Черкаської області в складі головуючого – судді Довганя К.І., із секретарем судового засідання Дяченко Т.В. за участю представників: позивача – Терещенко І.В. адвокат, відповідача – Коваль Д.П. самопредставництво, розглянувши у відкритому судовому засіданні в м. Черкаси справу за позовом Джунь Наталії Дмитрівни до Шполянської міської ради об'єднаної територіальної громади Черкаської області про визнання незаконною бездіяльності та зобов'язання вчинити певні дії,

ВСТАНОВИВ:

Позивач звернулась до Господарського суду Черкаської області із позовною заявою до відповідача в якій просила суд:

- визнати незаконною бездіяльність Шполянської міської ради об'єднаної територіальної громади, що полягає в не затвердженні протоколу про результати електронного аукціону № UA- PS-2021-07-09-000058-2;
- зобов'язати Шполянську міську раду об'єднаної територіальної громади затвердити протокол про результати електронного аукціону № UA-PS-2021-07-09-000058-2, яким переможцем визначено Джунь Наталію Дмитрівну (26.05.1965 р.н., РНОКПП 2388712360).

В обґрунтування заявлених вимог позивач послався на те, що вона є переможцем електронного аукціону з продажу в порядку приватизації нежитлової одноповерхової адміністративної будівлі за адресою м. Шпола, вул. Європейська, 2, що підтверджується протоколом про результати електронного аукціону. Однак відповідач, виконавчий комітет якого є органом приватизації, щодо спірного майна, рішення про затвердження протоколу аукціону не прийняв.

Справа призначена до розгляду в порядку загального позовного провадження.

Відповідач подав до суду відзив на позов, в якому заперечував проти заявлених вимог посилаючись на те, що рішення про затвердження протоколу аукціону не прийнято у зв'язку з тим, що проект такого рішення не набрав необхідної кількості голосів членів виконавчого комітету.

Представником позивача подано до суду відповідь на відзив, в якій він не погодився із доводами відповідача, викладеними у відзиві на позов



вважаючи їх надуманими та такими, що не відповідають нормам чинного законодавства України.

Позивач у відповіді на відзив, поданій ним до суду 26.07.2021, просив суд заявлені вимоги задовольнити повністю.

Ухвалою суду від 17.02.2022 підготовче провадження закрито та призначено справу до судового розгляду по суті.

Представник позивача в судовому засіданні заявлені вимоги підтримала, просила суд їх задовольнити повністю з підстав, викладених у позовній заяві.

Представник відповідача у судовому засіданні заперечував проти задоволення позовних вимог, просив суд у задоволенні позову відмовити повністю вважаючи заявлені вимоги безпідставними.

03.11.2022 суд видалявся у нарадчу кімнату для ухвалення рішення.

Суд, вислухавши прокурора, представників позивача та відповідача, дослідивши наявні у справі докази, встановив наступне.

21.05.2021 року Шполянською міською радою ОТГ Черкаської області прийнято рішення № 8-15/ІХ «Про включення об'єктів комунальної власності до переліку об'єктів комунальної власності, що підлягають приватизації в 2021 році», відповідно до якого вирішено включити до переліку об'єктів комунальної власності, що підлягають приватизації в 2021 році, об'єкти нерухомості комунальної власності Шполянської міської ради об'єднаної територіальної громади, зокрема: - нежитлова будівля за адресою: вул. вул. Європейська, 2, м. Шпола, Звенигородського району Черкаської області. Контроль за виконанням даного рішення покласти на постійну депутатську комісію з питань регулювання комунальною власністю житлово-комунального господарства, розвитку підприємництва, стабілізації та розвитку промислових підприємств міста, заступника міського голови з питань житлово-комунального господарства.

02.07.2021 Шполянською міською радою ОТГ Черкаської області прийнято рішення № 370 «Про затвердження інформаційного повідомлення про проведення в електронній торговій системі продажу на аукціоні з умовами окремого майна» відповідно до якого виконавчий комітет міської ради вирішив затвердити Інформаційне повідомлення Шполянської міської ради об'єднаної територіальної громади про проведення в електронній торговій системі продажу на аукціоні з умовами окремого майна нежитлової одноповерхової адміністративної будівлі площею 174,6 м², за адресою: вул. Європейська, 2, м. Шпола Черкаської області. Контроль за виконанням даного рішення покласти на першого заступника міського голови з питань житлово-комунального господарства ОТГ (Плетінь В.) та відділ містобудування, архітектури, будівництва, житлово- комунального господарства та цивільного захисту населення (Курінний І.).

Інформаційним повідомленням Шполянської міської ради об'єднаної територіальної громади про проведення в електронній торговій системі продажу на аукціоні з умовами нежитлової одноповерхової адміністративної будівлі, загальною площею 174,6 кв.м, що розташована за адресою: Черкаська обл., м. Шпола, вулиця Європейська, 2 (Додаток до рішення виконавчого комітету Шполянської міської ОТГ від 02.07.2021р. № 370) зазначені умови і



порядок проведення аукціону. Організатором аукціону є Шполянська міська рада ОТГ. Балансоутримувачем об'єкту приватизації є Шполянська міська рада ОТГ.

05.08.2021 року позивачем було подано заяву про участь у приватизації об'єкта малої приватизації.

06.08.2021 року відбувся електронний аукціон № UA-PS-2021-07-09-000058-2 з продажу нежитлової одноповерхової адміністративної будівлі за адресою: м. Шпола, вул. Європейська, 2.

Оператором, через електронний майданчик якого надано найвищу цінову позицію, є товарна біржа «Катеринославська».

Своїм листом товарна біржа «Катеринославська» повідомила, що 06.08.2021 року про те, що відбувся аукціон № UA-PS-2021-07-09-000058-2 з продажу нежитлової одноповерхової адміністративної будівлі за адресою: м. Шпола, вул. Європейська, 2. За результатами аукціону переможцем визнана Джунь Наталія Дмитрівна, що підтверджується протоколом про результати електронного аукціону UA-PS-2021-07-09-000058-2.

У зв'язку із визначенням переможця торгів Джунь Н.Д. та відсутності інформації щодо затвердження протоколу аукціону та відсутності прийняття обгрунтованого рішення по суті, 14.09.2021 року на адресу Шполянської міської ради ОТГ представником позивача було направлено адвокатський запит № 157/21 від 13.09.2021 року про надання інформації стосовно результату погодження Шполянською міською ОТГ протоколу про результати електронного аукціону № UA-PS-2021-07-09-000058-2 з продажу нежитлової одноповерхової адміністративної будівлі за адресою: м. Шпола, вул. Європейська, 2 та отримання протоколу засідання виконавчого комітету Шполянської міської ради ОТГ з приводу затвердження вищезазначеного протоколу про результати електронного аукціону.

Шполянська міська рада ОТГ як відповідь на адвокатський запит в своєму листі від 21.09.2021 року №01-31/4244 повідомила, що міською радою підготовлений проект рішення «Про затвердження протоколу щодо результатів електронного аукціону № UA-PS-2021-07-09-000058-2 з продажу нежитлової одноповерхової адміністративної будівлі за адресою: м. Шпола, вул. Європейська, 2». Так 12.08.2021 року на позачерговому засіданні виконавчого комітету даний проект рішення не набрав необхідної кількості голосів та вважається неприйнятним. Було надано копію витягу протоколу № 16 засідання виконавчого комітету міської ради від 12.08.2021 року.

17.09.2021 року на адресу Товарної біржі «Катеринославська» представником позивача було направлено адвокатський запит № 160/21 від 17.09.2021 року про надання інформації стосовно направлення Товарною біржею «Катеринославська» на погодження Шполянською міською ОТГ протоколу про результати електронного аукціону № UA-PS-2021-07-09-000058-2 з продажу нежитлової одноповерхової адміністративної будівлі за адресою: м. Шпола, вул. Європейська, 2. Надіслати відповідний та належним чином завірений протокол засідання виконавчого комітету Шполянської міської ради ОТГ з приводу затвердження вищезазначеного протоколу про результати електронного аукціону.

Товарна біржа «Катеринославська» як відповідь на адвокатський запит своєму листі від 29.09.2021 року № 2909-01 повідомила, що 06.08.2021 рік відбувся електронний аукціон № UA- PS-2021-07-09-000058-2 з продаж нежитлової одноповерхової адміністративної будівлі за адресою: м. Шпола вул. Європейська, 2. Переможцем аукціону визнана Джунь Наталія Дмитрівн (РНОКПІ 2388712380). 06.08.2021 року був сформований протокол аукціону який після його заповнення працівником біржі, був надісланий дл погодження на електронну адресу Шполянської міської ОТГ (Замовни торгів). Протокол було погоджено Замовником 09.08.2021 року. 11.08.2021 року протокол доставлений у Шполянську міську раду ОТГ, але він не був затверджений у зв'язку з відміною аукціону Замовником 13.08.2021 року.

У зв'язку з тим, що відповідачем у встановлений законом строк не було затверджено протокол про результати електронного аукціону № UA-PS-2021-07-09-000058-2, що унеможлиблює укладення договору купівлі-продажу об'єкта приватизації, позивач звернулася до суду.

Відповідно до ст. 1 Закону України «Про приватизацію державного і комунального майна» приватизація державного або комунального майна - платне відчуження майна, що перебуває у державній або комунальній власності, на користь фізичних та юридичних осіб, які відповідно до цього Закону можуть бути покупцями.

Відповідно до положень ч. 5 ст. 3 Закону України Про приватизацію державного і комунального майна приватизація (відчуження) майна, що перебуває у комунальній власності, здійснюється органами місцевого самоврядування відповідно до вимог цього Закону. При цьому, частина 1 ст. 4 вказаного закону визначає, що до об'єктів державної і комунальної власності, що підлягають приватизації, належать усі об'єкти права державної і комунальної власності, крім тих, приватизація яких прямо заборонена цим Законом та іншими законами України.

Статтею 6 Закону України Про приватизацію державного і комунального майна встановлено, що суб'єктами приватизації є: державні органи приватизації; місцеві ради, органи приватизації територіальних громад; покупці.

Покупцями об'єктів приватизації з урахуванням обмежень, установлених цією статтею, можуть бути, зокрема громадяни України, іноземні громадяни (ст. 8 Закону).

Згідно зі ст. 15 Закону України «Про приватизацію державного і комунального майна» об'єкти малої приватизації продаються виключно на електронних аукціонах. Порядок проведення електронних аукціонів для продажу об'єктів малої приватизації та Порядок відбору операторів електронних майданчиків для організації проведення електронних аукціонів з продажу об'єктів малої приватизації, авторизації електронних майданчиків, розмір та порядок сплати плати за участь, визначення переможця за результатами електронного аукціону, а також порядок визначення додаткових умов продажу затверджуються Кабінетом Міністрів України.

Механізм проведення електронних аукціонів для продажу об'єктів малої приватизації з використанням електронної торгової системи, визначення



переможця за результатами електронного аукціону, розміру та порядку внесення плати за участь в електронному аукціоні, а також визначення додаткових умов продажу відповідно до положень Закону України «Про приватизацію державного і комунального майна» визначає Порядок проведення електронних аукціонів для продажу об'єктів малої приватизації та визначення додаткових умов продажу, затверджений постановою Кабінету Міністрів України від 10.05.2018 № 432 (далі Порядок).

Згідно приписів п. 63 Порядку переможець електронного аукціону визначається шляхом автоматичної оцінки електронною торговою системою цінових пропозицій учасників після завершення останнього раунду електронного аукціону та формування протоколу про результати електронного аукціону.

Відповідно до п.64 Порядку переможець електронного аукціону: підписує протокол про результати електронного аукціону та надає його оператору електронного майданчика, через якого ним подано цінову пропозицію, протягом трьох робочих днів з дня, наступного за днем його формування електронною торговою системою; укладає договір купівлі-продажу об'єкта приватизації з органом приватизації протягом 30 календарних днів з дня, наступного за днем формування протоколу про результати електронного аукціону.

Таким чином, правова природа процедури проведення електронних аукціонів для продажу об'єктів малої приватизації з використанням електронної торгової системи, полягає в продажу майна та укладанні за результатами їх проведення договору купівлі-продажу об'єкта приватизації з органом приватизації.

Згідно положень ч.9 ст.14 Закону України «Про приватизацію державного та комунального майна» орган приватизації з продажу об'єкта малої приватизації не затверджує протокол електронних торгів, не укладає договір купівлі-продажу за результатами продажу на аукціоні чи застосування процедури викупу із потенційним покупцем, який:

- не відповідає вимогам статті 8 цього Закону;
- не подав документи або відомості, обов'язкове подання яких передбачено цим Законом;
- подав неправдиві відомості про себе.

Не можуть бути підставою для прийняття рішення про відмову в затвердженні протоколу електронних торгів та подальшому укладенні договору купівлі-продажу формальні (несуттєві) помилки в оформленні заяви на участь у приватизації об'єкта малої приватизації або в документах та інформації, що подаються разом із такою заявою, які не впливають на зміст заяви або документів та інформації, зокрема технічні помилки та описки.

Рішення органу приватизації про відмову у затвердженні протоколу електронних торгів або про відмову від укладення договору купівлі-продажу має містити вичерпний перелік підстав для прийняття такого рішення і ухвалюється після закінчення електронного аукціону на підставі перевірки органом приватизації заяви на участь у приватизації об'єкта малої приватизації і доданих З до неї документів та інформації переможця аукціону.

Переможець аукціону може оскаржити це рішення до суду протягом строку, передбаченого статтею 30 цього Закону.

Відповідно до п. 68 Порядку, переможець електронного аукціону підписує протокол про результати електронного аукціону в порядку, встановленому пунктом 64 цього Порядку. Оператор електронного майданчика підписує протокол про результати електронного аукціону та надсилає його до органу приватизації протягом чотирьох робочих днів з дня, наступного за днем його формування (у разі, коли електронний аукціон відбувся).

Згідно абзацу 2 пункту 68 Порядку після отримання від оператора електронного майданчика, через який подано найвищу цінову пропозицію підписаного переможцем електронного аукціону та таким оператором протоколу про результати електронного аукціону орган приватизації затверджує та опубліковує протокол через особистий кабінет протягом 1 робочих днів з дня, наступного за днем його формування в електронній торговій системі, та натискає електронну кнопку "Протокол затверджено" інтерфейсі особистого кабінету, після чого електронному аукціону автоматично присвоюється статус "Очікується підписання договору". Вказаний строк закінчується о 18 годині останнього дня строку, встановленого для опублікування протоколу.

Згідно ч. 6 ст. 15 Закону України «Про приватизацію державного комунального майна» протокол про результати електронного аукціону формується та оприлюднюється електронною торговою системою автоматично в день завершення аукціону в електронній формі. У разі відмови переможця аукціону від підписання протоколу аукціону або від укладення договору купівлі - продажу, що підтверджується відповідним актом, електронною торговою системою автоматично формується та оприлюднюється новий протокол аукціону. Переможець аукціону, який відмовився від підписання протоколу аукціону або договору купівлі-продажу, позбавляється права на участь у подальших аукціонах з продажу того самого об'єкта.

Отже, ані вищевказаними Законами, ані Порядком № 432 не передбачено затвердження протоколу електронних торгів рішенням місцевої ради.

Обмеження або заборони відповідачу приймати рішення про затвердження протоколу електронних торгів з продажу об'єктів мало приватизації - відсутні.

Таким чином, затвердження протоколу електронних торгів відповідачем у даному спорі не порушує жодних норм законодавства.

Згідно ст. 19 Конституції України: правовий порядок в Україні ґрунтується на засадах, відповідно до яких ніхто не може бути примушений робити те, що не передбачено законодавством. 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 та законами України.

За змістом статті 9 Конституції України чинні міжнародні договори згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України, є частиною національного законодавства України. На розширення цього положення

Основного Закону в статті 17 Закону України "Про виконання рішень та застосування практики Європейського суду з прав людини" зазначено, що суди застосовують при розгляді справ Конвенцію про захист прав людини і основоположних свобод (далі - Конвенція) та практику Європейського суду з прав людини (далі - ЄСПЛ) як джерело права.

Відповідно до п.п.41, 52 Доповіді, схваленої Венеційською Комісією на 86-му пленарному засіданні (Венеція, 25- 26 березня 2011 року), "Верховенство права" одним з обов'язкових елементів поняття "верховенство права" є "заборона свавілля", який означає, що хоча дискреційні повноваження є необхідними для здійснення всього діапазону владних функцій у сучасних складних суспільствах, ці повноваження не мають здійснюватись у свавільний спосіб. Їх здійснення у такий спосіб уможлиблює ухвалення суттєво несправедливих, необгрунтованих, нерозумних чи деспотичних рішень, що є несумісним із поняттям верховенства права.

У рішенні Європейського Суду з прав людини від 09.01.2013 р. у справі "Волков проти України" зазначено, що в країнах повинен діяти принцип правової визначеності, який зобов'язує держави та їх органи здійснювати реалізацію прав та їх захист шляхом прийняття законодавства з чітким правовим визначенням спірних правовідносин та гарантує громадянам очікувати від держав та їх органів своєчасних та вичерпних дій відповідно до вимог чинного законодавства.

Згідно з усталеною прецедентною практикою Європейського Суду з прав людини основу принципу правової визначеності утворює ідея передбачуваності (очікуваності) суб'єктом відносин визначених правових наслідків (правового результату) своєї поведінки, яка відповідає існуючим в суспільстві нормативним приписам.

На державні органи покладено обов'язок запровадити внутрішні процедури, які посилять прозорість і ясність їхніх дій, мінімізують ризик помилок ("Лелас проти Хорватії", від 20.05.2010 і "Тошкуче та інші проти Румунії", від 25.11.2008) і сприятимуть юридичній визначеності у правовідносинах ("Онер'їлдіз проти Туреччини", та "Беелер проти Італії"). Ризик будь-якої помилки державного органу повинен покладатися на саму державу, а помилки не можуть виправлятися за рахунок осіб, яких вони стосуються.

Державні органи, які не впроваджують або не дотримуються своїх власних процедур, не повинні мати можливість отримувати вигоду від своїх протиправних дій або уникати виконання своїх обов'язків ("Лелас проти Хорватії").

Не вчинення дій відповідачем, з огляду на наведену вище практику ЄСПЛ, є порушенням принципу правової визначеності, передбачуваності (очікуваності) суб'єктом відносин визначених правових наслідків (правового результату) своєї поведінки, яка відповідає існуючим в суспільстві нормативним приписам.

Отже, в силу принципу правової визначеності та принципу належного урядування, відповідач зобов'язаний був затвердити протокол про результати електронного аукціону № UA-PS- 2021-07-09-000058-2, чого відповідачем



зроблено не було.

Відповідно до ст. 30 ЗУ «Про приватизацію державного і комунального майна» спори щодо приватизації державного або комунального майна, крім спорів, які виникають із публічно-правових відносин та віднесені до компетенції адміністративних судів, вирішуються господарським судом у порядку, встановленому Господарським процесуальним кодексом України, крім випадків, коли сторони погодили передачу таких спорів на вирішення міжнародному комерційному арбітражу відповідно до ч. 12 ст. 26 цього Закону.

На підставі викладеного, керуючись ст.ст. 123, 129, ст.ст.233, 236-241 ГПК України суд, -

ВИРІШИВ

Позов задовольнити повністю.

Визнати незаконною бездіяльність Шполянської міської ради об'єднаної територіальної громади, що полягає в незатвердженні протоколу про результати електронного аукціону № UA- PS-2021-07-09-000058-2.

Зобов'язати Шполянську міську раду об'єднаної територіальної громади затвердити протокол про результати електронного аукціону № UA- PS-2021-07-09-000058-2, яким переможцем визначено Джунь Наталію Дмитрівну (26.05.1965 р.н., РНОКПП 2388712360).

Стягнути з Шполянської міської ради об'єднаної територіальної громади (код ЄРДПОУ 0406157620603, м. Шпола, вул. Лозуватська, 59) на користь Джунь Наталії Дмитрівни (26.05.1965 р.н., РНОКПП 2388712360, зареєстрована за адресою м. Київ, вул. Івана Кудрі, буд. 16, кім. 52) понесені нею судові витрати у вигляді сплаченого судового збору в сумі 4540 грн (чотири тисячі п'ятсот сорок гривень).

Північний судді
Олександр Т. В.

Рішення може бути оскаржене до Північного апеляційного господарського суду протягом двадцяти днів з дня складення повного судового рішення.

Повне рішення складено 08.11.2022.

Суддя



К.І.Довгань

Висновки виконано законом 08.04.2022

Суддя



Р.У.Довгань

