



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РЕКОМЕНДАЦІЇ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

від 19 травня 2017 року

м. Хмельницький

№15/107-рк/к

Про припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції

Адміністративна колегія Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – адміністративна колегія Відділення) розглянувши матеріали дослідження на товарному ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах, здійсненого на виконання доручення Антимонопольного комітету України від 30.01.2017 року № 13-01/27 (вх. 01-23-11/33 від 01.02.2017 р.).

ВСТАНОВИЛА:

Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) на виконання доручення Антимонопольного комітету України від 30.01.2017 року № 13-01/27 (вх. 01-23-11/33 від 01.02.2017 р.) здійснюється дослідження на товарному ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах в географічних межах м. Хмельницький з метою забезпечення контролю за дотриманням органами місцевого самоврядування законодавства про захист економічної конкуренції під час оформлення паспорту прив'язки тимчасової споруди (надалі - ТС) та впливу органів місцевого самоврядування на здійснення підприємницької діяльності в ТС.

В ході проведення дослідження встановлено наступне.

Хмельницька міська рада (вул. Гагаріна, 3, м. Хмельницький, 29000, ЄДРПОУ 04060772) утворена відповідно до Конституції України та Закону України "Про місцеве самоврядування в Україні" та в своїй діяльності керується Конституцією України та чинним законодавством України.

Відповідно до Закону України "Про місцеве самоврядування в Україні" Хмельницька міська рада та її виконавчий комітет в межах своєї компетенції самостійно вирішують питання місцевого значення, виходячи із інтересів громадян, які проживають на території м. Хмельницький та державних інтересів, проводить у життя рішення вищестоящих органів державної влади, забезпечує дотримання законності та правопорядку.

Відповідно до статті 73 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» акти ради, сільського, селищного, міського голови, голови районної в місті ради, виконавчого комітету сільської, селищної, міської, районної у місті (у разі її створення) ради, прийняті в межах наданих їм повноважень, є обов'язковими для виконання всіма розташованими на відповідній території органами виконавчої влади, об'єднаннями громадян, підприємствами, установами та організаціями, посадовими особами, а також громадянами, які постійно або тимчасово проживають на відповідній території.

Таким чином, рішення сесій відповідних скликань Хмельницької міської ради, прийняті в межах своєї компетенції, є обов'язковими для виконання всіма розташованими на території

міста підприємствами, організаціями і установами, кооперативними та іншими громадськими організаціями, їх органами, а також посадовими особами і громадянами.

Відповідно до частини першої статті 10 Закону України "Про місцеве самоврядування в Україні" міські, селищні 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.

Листом від 21.02.2017 року № 12/10624-02-12 виконавчий комітет Хмельницької міської ради повідомив, що у м. Хмельницькому на ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах протягом 2015-2016 року загальна кількість суб'єктів, які оформили паспорти прив'язки ТС для провадження підприємницької діяльності становила 337.

Крім того, виконавчий комітет Хмельницької міської ради було надано Відділенню копії наступних рішень:

- рішення п'ятнадцятої сесії Хмельницької міської ради від 29.02.2012 року № 23 «Про розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території м. Хмельницького»;

- рішення двадцять першої сесії Хмельницької міської ради від 12.12.2012 року № 18 «Про затвердження комплексної схеми розміщення стаціонарних тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території м. Хмельницького»;

- рішення тридцять шостої сесії від 05.03.2014 року №42 "Про внесення змін та доповнень до рішення 15-ої сесії міської ради №23 від 29.02.2012 року та 21-ої сесії міської ради №18 від 12.12.2012 року" (надалі – Рішення).

1. Пунктом 2.1. рішення тридцять шостої сесії від 05.03.2014 року №42 "Про внесення змін та доповнень до рішення 15-ої сесії міської ради №23 від 29.02.2012 року та 21-ої сесії міської ради №18 від 12.12.2012 року" вирішено пункт 3 рішення двадцять першої сесії Хмельницької міської ради від 12.12.2012 року № 18 викласти в новій редакції «...управління архітектури та містобудування має право оформити паспорт прив'язки цих ТС для провадження підприємницької діяльності лише після прийняття міською радою відповідного рішення».

Згідно з підпунктами 2, 3, 4 статті 28 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності» від 17.02.2011 № 3038-VI тимчасові споруди для провадження підприємницької діяльності тимчасова споруда торговельного, побутового, соціально-культурного чи іншого призначення для здійснення підприємницької діяльності - одноповерхова споруда, що виготовляється з полегшених конструкцій з урахуванням основних вимог до споруд, визначених технічним регламентом будівельних виробів, будівель і споруд, і встановлюється тимчасово, без улаштування фундаменту. Тимчасова споруда для здійснення підприємницької діяльності може мати закриті приміщення для тимчасового перебування людей (павільон площею не більше 30 квадратних метрів по зовнішньому контуру) або не мати такого приміщення; розміщення малих архітектурних форм здійснюється відповідно до Закону України "Про благоустрій населених пунктів"; розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності здійснюється в порядку, встановленому центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері містобудування.

Пунктом 1.1. Порядку розміщення тимчасових споруд для впровадження підприємницької діяльності, затвердженого наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 року № 244 (надалі - Порядок) встановлений механізм розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності.

Згідно пункту 1.7 Порядку розміщення окремих ТС здійснюється згідно з цим Порядком.

Пунктом 2.1 Порядку зазначено, що підставою для розміщення ТС є паспорт прив'язки ТС.

Пунктом 2.6 Порядку передбачено, що для оформлення паспорта прив'язки замовник звертається до органу з питань містобудування та архітектури із додатковою заявою щодо оформлення паспорта прив'язки ТС, до якої додає: схему розміщення ТС (додаток 1); ескізи фасадів ТС у кольорі М 1: 50 (для стаціонарних ТС), які виготовляє суб'єкт господарювання, що має ліцензію на виконання проектних робіт, або архітектор, який має відповідний кваліфікаційний сертифікат; схему благоустрою прилеглої території, складену замовником або суб'єктом підприємницької діяльності, який має відповідну ліцензію, архітектором, який має відповідний кваліфікаційний сертифікат, відповідно до Закону України "Про благоустрій населених пунктів України" технічні умови щодо інженерного забезпечення (за наявності), отримані замовником у балансоутримувача відповідних інженерних мереж.

Зазначені документи замовником отримуються самостійно.

Слід зазначити, що комплексна схема розміщення тимчасових споруд - текстові та графічні матеріали, якими визначаються місця розташування ТС, розроблені з урахуванням вимог будівельних, санітарно-гігієнічних норм, а також існуючих містобудівних обмежень, вимог щодо охорони навколишнього природного середовища та раціонального використання територій, охорони історико-культурної спадщини, земельно-господарського устрою (текстові та графічні матеріали у паперовому вигляді), у тому числі у вигляді набору геопросторових даних.

Архітектурні типи тимчасових споруд - зовнішній архітектурний вигляд ТС із розміщенням інформації про її власника (користувача), назви продукції та/або послуг, які надаються.

Пунктом 2.7 Порядку зазначено, що паспорт прив'язки ТС оформлюється органом з питань містобудування та архітектури протягом десяти робочих днів з дня подання зазначеної заяви.

Відповідно до пункту 2.13 Порядку при оформленні паспорта прив'язки ТС забороняється вимагати від замовника додаткові документи та отримання ним погоджень, непередбачених законом та цим Порядком.

Таким чином, Хмельницька міська рада зобов'язана дотримуватись вимог Порядку при затвердженні розміщення ТС для впровадження підприємницької діяльності на території м. Хмельницького та після прийняття відповідного рішення законодавством не передбачено розроблення та затвердження альтернативних порядків розміщення ТС для впровадження підприємницької діяльності.

Отже, встановлення Хмельницькою міською радою додаткових зобов'язань при отриманні паспорта прив'язки як основного документу на встановлення ТС, що не передбачено Порядком, може призвести до необґрунтованої відмови у видачі такого паспорта, та може створити перешкоди у здійсненні підприємницької діяльності та розвитку конкуренції на ринку, що дозволяє окремим суб'єктам господарювання здобувати переваги над іншими не завдяки власним досягненням, а внаслідок дії факторів, одним з яких є вплив органів місцевого самоврядування.

Враховуючи вищевикладене, дії Хмельницької міської ради, які полягають у прийнятті пункту 3 рішення двадцять першої сесії Хмельницької міської ради від 12.12.2012 року № 18 (зі змінами та доповненнями рішення тридцять шостої сесії від 05.03.2014 року №42 "Про внесення змін та доповнень до рішення 15-ої сесії міської ради №23 від 29.02.2012 року та 21-ої сесії міської ради №18 від 12.12.2012 року"), в супереч вимогам Порядку, містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції передбаченим пунктом 3 статті 50 та абзацом другим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, які можуть призвести до недопущення конкуренції.

2. Пунктом 2.2. рішення тридцять шостої сесії від 05.03.2014 року №42 "Про внесення змін та доповнень до рішення 15-ої сесії міської ради №23 від 29.02.2012 року та 21-ої сесії міської ради №18 від 12.12.2012 року" вирішено пункт 4 рішення двадцять першої сесії

Хмельницької міської ради від 12.12.2012 року № 18 викласти в новій редакції: «З моменту набрання чинності цим рішенням забороняється на території м. Хмельницького розміщення нових та розширення існуючих тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності».

Пунктом 1.1 Порядку визначається механізм розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності.

У Пункті 2.1 Порядку зазначено, що підставою для розміщення ТС є паспорт прив'язки ТС.

Згідно з пунктом 2.2 Порядку, замовник, який має намір встановити ТС, звертається до відповідного виконавчого органу сільської, селищної, міської ради, районної державної адміністрації із відповідною заявою у довільній формі про можливість розміщення ТС.

Відповідно до пункту 2.23 Порядку після розміщення ТС замовник подає до виконавчого органу сільської, селищної, міської ради або відповідної районної державної адміністрації письмову заяву за формою, наведеною у додатку 2 до цього Порядку, у якій зазначає, що він виконав вимоги паспорта прив'язки.

Пунктом 2.14 Порядку передбачено, що паспорт прив'язки ТС не надається за умов: подання неповного пакета документів, визначених пунктом 2.6 цього Порядку; подання недостовірних відомостей, зазначених у пункті 2.6 цього Порядку. Ненадання паспорта прив'язки з інших підстав не допускається.

Згідно з пунктом 2.26 Порядку дія паспорта прив'язки ТС анулюється за таких умов: недотримання вимог паспорта прив'язки при її встановленні; невстановлення ТС протягом шести місяців з дати отримання паспорта прив'язки; надання недостовірних відомостей у документах, зазначених у пункті 2.6 цього Порядку, під час підготовки паспорта прив'язки ТС.

Також слід відмітити, що паспорт прив'язки видається на підставі схем благоустрою прилеглої території, комплексної схеми розміщення ТС, архітектурних типів з врахуванням будівельних, санітарно-гігієнічних норм, а також існуючих містобудівельних обмежень, що перешкоджає хаотичному встановленню ТС. Таким чином, Порядком визначено чіткий перелік відмови у наданні паспорту прив'язки, а отже, відмовлення у встановленні ТС.

Отже, встановлення Хмельницькою міською радою заборони розміщення нових та розширення існуючих ТС для провадження підприємницької діяльності, яка не передбачена і не відповідає умовам Порядку може призвести до обмеження конкуренції та надання окремим суб'єктам господарювання переваг, які здійснюють свою діяльність на ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах.

Враховуючи вищевикладене, дії Хмельницької міської ради, які полягають у прийнятті пункту 4 рішення двадцять першої сесії Хмельницької міської ради від 12.12.2012 року № 18 (враховуючи зміни та доповнення рішення тридцять шостої сесії від 05.03.2014 року №42 "Про внесення змін та доповнень до рішення 15-ої сесії міської ради №23 від 29.02.2012 року та 21-ої сесії міської ради №18 від 12.12.2012 року"), що створюють перешкоди у здійсненні підприємницької діяльності, містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачені пунктом 3 статті 50, частиною першою та абзацом другим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, які можуть призвести до обмеження конкуренції; перешкоджання здійснення підприємництва в будь-якій сфері діяльності.

Зважаючи на те, що вищезазначені дії Хмельницької міської ради не призвели до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції та не завдали значних збитків окремим особам чи суспільству, керуючись статтею 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та статтею 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», адміністративна колегія Хмельницького обласного територіального Відділення,

РЕКОМЕНДУЄ:

1. Хмельницькій міській раді (вул. Гагаріна, 3, м. Хмельницький, 29000, ЄДРПОУ 04060772), припинити дії, які полягають у прийнятті пункту 3 рішення двадцять першої сесії

Хмельницької міської ради від 12.12.2012 року № 18 (зі змінами та доповненнями рішення тридцять шостої сесії від 05.03.2014 року №42 "Про внесення змін та доповнень до рішення 15-ої сесії міської ради №23 від 29.02.2012 року та 21-ої сесії міської ради №18 від 12.12.2012 року"), в супереч вимогам Порядку, містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції передбаченим пунктом 3 статті 50 та абзацом другим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, які можуть призвести до недопущення конкуренції, шляхом приведення пункту 3 Рішення до вимог Порядку.

2. Хмельницькій міській раді (вул. Гагаріна, 3, м. Хмельницький, 29000, ЄДРПОУ 04060772), припинити дії, які полягають у прийнятті пункту 4 рішення двадцять першої сесії Хмельницької міської ради від 12.12.2012 року № 18 (враховуючи зміни та доповнення рішення тридцять шостої сесії від 05.03.2014 року №42 "Про внесення змін та доповнень до рішення 15-ої сесії міської ради №23 від 29.02.2012 року та 21-ої сесії міської ради №18 від 12.12.2012 року"), що створюють перешкоди у здійсненні підприємницької діяльності, містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачені пунктом 3 статті 50, частиною першою та абзацом другим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, які можуть призвести до обмеження конкуренції; перешкоджання здійснення підприємництва в будь-якій сфері діяльності, шляхом скасування пункту 4 зазначеного рішення.

Відповідно до частини другої статті 46 Закону України "Про захист економічної конкуренції", рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду органами чи особами, яким вони надані.

Частиною третьої статті 46 Закону України "Про захист економічної конкуренції" передбачено, що за умови виконання положень рекомендації органів Антимонопольного комітету України, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається, а розпочате провадження закривається.

Про результати розгляду цих рекомендацій та здійснені заходи повідомити Відділення **у місячний строк** з дня їх отримання.

Голова адміністративної колегії,
голова відділення

В. Олуйко