



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

від 22 грудня 2017 року

м. Хмельницький

№ 64 -р/к

справа №03-06/35-17

Про припинення порушення
законодавства про захист
економічної конкуренції

Адміністративна колегія Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення) розглянула матеріали справи та подання Відділу досліджень та розслідувань Відділення з попередніми висновками у справі №03-06/35-17 від 20.11.2017 року №15/222-п відносно Хмельницької міської ради (вул. Гагаріна, 3, м. Хмельницький, 29000, ЄДРПОУ 33332218),

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 04 серпня 2017 року №36-рп/к розпочато розгляд справи №03-06/35-17 відносно Хмельницької міської ради (вул. Гагаріна, 3, м. Хмельницький, 29000, ЄДРПОУ 33332218), за дії, які полягали 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.

Під час розгляду справи встановлено наступне.

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.) здійснювалось 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.

Хмельницька міська рада 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, селищі 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).

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 закрите приміщення для тимчасового перебування людей (павільйон 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

центрального органу 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 впровадження 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.

У зв'язку з цим, адміністративною колегією Відділення Антимонопольного комітету України 19.05.2017 року №15/107-рк/к було надано рекомендації про припинення дій, які

містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції Хмельницькій міській раді.

Листом від 24.06.2017 року №12-2352-02-14 Хмельницька міська рада зазначила, що рекомендації відділення від 19.05.2017 року №15/107-рк/к розглянуто та повідомила, що пункт 3 рішення Хмельницької міської ради від 12.12.2012 № 18 із внесеннями змінами від 05.03.2014 року № 42 прийняті в межах повноважень та у відповідність до вимог чинного законодавча України, тобто, станом на теперішній час рекомендації відділення Хмельницькою міською радою виконано не було.

Відповідно до абзацу другого частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», прийняття будь-яких актів (рішень, наказів, розпоряджень, постанов, тощо), надання письмових чи усних вказівок, укладення угод або будь-які інші дії чи бездіяльність органів місцевого самоврядування (колегіального органу чи посадової особи), які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції є антиконкурентними діями органів влади.

Згідно частини третьої вказаної статті Закону вчинення антиконкурентних дій органів влади забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

Відповідно до пункту 3 статті 50 зазначеного Закону антиконкурентні дії органів влади є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.

Листом від 20.11.2017 року №01-24/15-2285 Хмельницькій міській раді було направлено подання з попередніми висновками у справі від 20.11.2017 року за №15/222-п.

За результатами розгляду подання з попередніми висновками у справі №03-06/35-17 Хмельницька міська рада (лист від 30.11.2017 року № 12-5144-02-14 та лист 19.12.2017 року №12-5681-02-14) зазначила, що пунктом 3 рішення двадцять першої сесії Хмельницької міської ради від 12.12.2012 № 18 із внесеннями змінами від 05.03.2014 року № 42 передбачено, що у разі надходження звернень власників, користувачів або орендарів земельних ділянок щодо розміщення на цих земельних ділянках стаціонарних тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності управління архітектури та містобудування (відділ генерального плану) має право оформити паспорти прив'язки цих ТС для провадження підприємницької діяльності лише після прийняття міською радою відповідного рішення.

Тому, вказаний пункт рішення стосується лише замовників, які бажають оформити паспорт прив'язки ТС на земельній ділянці, яка перебуває у їх власності чи користуванні та не включена в комплексу схему розміщення стаціонарних ТС для провадження підприємницької діяльності на території м. Хмельницького і не створює антиконкурентного середовища, прийнято відповідно до законодавства України в межах визначених повноважень органів місцевого самоврядування.

Вищезазначені зауваження Хмельницької міської ради не спростовують факт вчинення порушення і не можуть бути прийняті до уваги, оскільки відповідно до пункту 1.1 Порядку визначається механізм розміщення ТС для підприємницької діяльності. Пунктом 1.2 Порядку зазначено, що він не поширюється на розміщення тимчасових споруд для впровадження підприємницької діяльності на землях із особливим режимом використання.

Відповідно до абзацу першого статті 115 Земельного кодексу України зони особливого режиму використання земель створюються навколо військових об'єктів Збройних Сил України та інших військових формувань, утворених відповідно до законодавства України, для забезпечення функціонування цих об'єктів, збереження озброєння, військової техніки та іншого військового майна, охорони державного кордону України, а також захисту населення, господарських об'єктів і довкілля від впливу аварійних ситуацій, стихійних лих і пожеж, що можуть виникнути на цих об'єктах.

Таким чином, зазначений Порядок враховує всі відносини, які виникають при розміщенні ТС не залежно чи перебуває земельна ділянка у власності користування або оренді, окрім земель із особливим режимом використання.

Відповідно до порядку отримання паспорта прив'язки ТС, який передбачено частиною 2 цього Порядку, замовник звертається до відповідного виконавчого органу сільської,

селищної, міської ради, районної державної адміністрації із відповідною заявою у довільній формі про можливість розміщення ТС.

Про відповідність намірів замовника щодо місця розташування ТС замовник повідомляється відповідним органом з питань містобудування та архітектури письмово протягом трьох робочих днів з дня такого визначення відповідності намірів і надається аргументована відмова щодо реалізації намірів розміщення ТС.

Після чого або одночасно замовник для оформлення паспорта прив'язки звертається до органу з питань містобудування та архітектури із додатковою заявою щодо оформлення паспорта прив'язки ТС.

Паспорт прив'язки ТС оформлюється органом з питань містобудування та архітектури протягом десяти робочих днів з дня подання зазначеної заяви.

Отже, будь-яких інших погоджень, прийняття відповідних рішень щодо розміщення ТС Порядком не передбачено.

Таким чином, дії Хмельницької міської ради, які полягали 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 розміщення тимчасових споруд для впровадження підприємницької діяльності, затвердженого наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 року № 244, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого 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.

Розглянувши матеріали справи, подання з попередніми висновками від 20.11.2017 року №15/222-п у справі №03-06/35-17 у їх сукупності, адміністративна колегія Відділення дійшла до висновку, що подані матеріали достатні, а наведені у поданні висновки обґрунтовані і доведені, що є підставою для прийняття рішення.

Виходячи із викладеного вище, керуючись статтями 12, 12¹, 14 та 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.01 за №32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.01 за №291/5482, (зі змінами), пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року №5 та зареєстрованих 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), адміністративна колегія Відділення,

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії Хмельницької міської ради (вул. Гагаріна, 3, м. Хмельницький, 29000, код ЄДРПОУ 33332218), які полягали 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 розміщення тимчасових споруд для впровадження підприємницької діяльності, затвердженого наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 року № 244, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого 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. Зобов'язати Хмельницьку міську раду у двомісячний строк припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції шляхом приведення 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") у відповідність до вимог чинного законодавства.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України може бути оскаржене до Господарського суду **в двомісячний строк** з дня його одержання.

Голова адміністративної колегії,
В. о. голови відділення

Р. Примуш