



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

від 26 січня 2018 року

м. Хмельницький

№ 1-р/к

справа №03-06/36-17

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 №03-06/36-17 від 21.12.2017 року №15/233-п відносно Хмельницької міської ради (вул. Гагаріна, 3, м. Хмельницький, 29000, ЄДРПОУ 33332218),

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 04 серпня 2017 року №37-рп/к розпочато розгляд справи №03-06/36-17 відносно Хмельницької міської ради (вул. Гагаріна, 3, м. Хмельницький, 29000, ЄДРПОУ 33332218), за дії, які полягали 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 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, 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).

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 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 визначається механізм розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності.

Отже, 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.

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.

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 або замовнику 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.

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 та можуть чітко врегулювати місця розташування ТС. Таким чином, Порядком визначено чіткий перелік підстав для відмови у наданні паспорта прив'язки, а отже, відмові 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.

Як зазначено вище, на території міста Хмельницького суб'єктами господарювання розміщено 337 ТС, в той же час встановлення повної заборони розміщення ТС надає перевагу суб'єктам господарювання, які вже встановили ТС та створює бар'єри входження на ринок нових суб'єктів господарювання.

Отже, окремі суб'єкти господарювання можуть здобувати переваги над іншими не завдяки власним досягненням, а внаслідок дії факторів, одним з яких є не встановлення умов дотримання вимог щодо встановлення ТС для підприємницької діяльності.

Таким чином, 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, є порушенням 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.

У зв'язку з цим, адміністративною колегією Хмельницького обласного територіального 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 4 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 законодавства 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 22.12.2017 року №01-24/15-2490 Хмельницькій міській раді було направлено подання з попередніми висновками у справі від 22.12.2017 року за №15/233-п.

За результатами розгляду подання з попередніми висновками у справі №03-06/36-17 Хмельницька міська рада (лист від 05.01.2018 року № 12-5881-02-14) зазначила, що пунктом 4 рішення двадцять першої сесії Хмельницької міської ради від 12.12.2012 № 18 із внесеннями змінами від 05.03.2014 року № 42 забороняється на території м. Хмельницького розміщення нових та розширення існуючих ТС для провадження підприємницької діяльності.

Надані пояснення Хмельницької міської ради не спростовують факт вчинення порушення вимог законодавства про захист економічної конкуренції та не можуть бути взяті до уваги. Оскільки встановлення Хмельницькою міською радою заборони на території м. Хмельницького розміщення нових та розширення існуючих ТС для провадження підприємницької діяльності, що не передбачено Порядком, може призвести до необґрунтованої відмови у розміщенні нових та розширення існуючих ТС, 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 4 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, що створюють перешкоди у здійсненні підприємницької діяльності, є порушенням 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.

Розглянувши матеріали справи, подання з попередніми висновками від 21.12.2017 року №15/233-п у справі №03-06/36-17 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 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, 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 скасування 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").

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,
Голова відділення

В. Олуйко