



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

від 09 лютого 2018 року

м. Хмельницький

№ 4-р/к

справа №03-06/34-17

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 від 01.11.2017 року №15/219-п у справі №03-06/34-17 відносно Славутської міської ради (вул. Соборності, 7, м. Славута, 30000, ЄДРПОУ 34270865), за участю представника Славутської міської ради Гензюка В.В., за довіреністю від 14 лютого 2017 року №04-31/190,

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії від 28 липня 2017 року №35-рп/к розпочато розгляд справи №03-06/34-17 відносно Славутської міської ради, за дії, які полягали у не прийнятті рішень щодо розроблення комплексних схем та архітипу розміщення ТС на території м. Славута, як це передбачено вимогами Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затвердженого наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 року № 244, містить ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50 та частиною першою 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. Славута 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.

Славутська міська рада (вул. Соборності, 7, м. Славута, 30000, ЄДРПОУ 34270865) 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" Славутська міська рада та її виконавчий комітет в межах своєї компетенції самостійно вирішують

питання місцевого значення, виходячи із інтересів громадян, які проживають на території м. Славута 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.

Листом від 20.02.2017 року № 04-29/362 виконавчий комітет Славутської міської ради повідомив, що у м. Славута на ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах протягом 2015-2016 року Славутською міською радою (її виконавчими органами) було надано 14 суб'єктам господарювання паспорти прив'язки ТС для провадження підприємницької діяльності.

Згідно з пунктом 44 статті 26 Закону України "Про місцеве самоврядування в Україні" до компетенцій сільських, селищних, міських рад встановлено відповідно до правил з питань благоустрою території населеного пункту, забезпечення в ньому чистоти і порядку, торгівлі на ринках, додержання тиші в громадських місцях, за порушення яких передбачено адміністративну відповідальність.

Відповідно до підпунктів 1, 2 та 4 пункту 1 статті 10 Закону України «Про благоустрій населених пунктів» від 06.09.2005 року № 2807-IV до повноважень сільських, селищних і міських рад у сфері благоустрою населених пунктів належить: затвердження місцевих програм та заходів з благоустрою населених пунктів; затвердження правил благоустрою територій населених пунктів; визначення на конкурсних засадах підприємств, установ та організацій (балансоутримувачів), відповідальних за утримання об'єктів благоустрою.

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 (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 центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері містобудування.

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

Згідно пункту 1.6 Порядку комплексна схема розміщення ТС та архітип розробляються за рішенням сільської, селищної, міської, районної ради суб'єктом господарювання, який має ліцензію на виконання проектних робіт, або архітектором, який має відповідний кваліфікаційний сертифікат, та затверджуються рішенням (розпорядженням, наказом) виконавчого органу відповідної ради, районної державної адміністрації. Розроблення комплексної схеми розміщення ТС та архітектурного типу (далі - архітип) здійснюється за рахунок коштів місцевого бюджету та інших джерел, не заборонених законодавством.

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.

Проаналізувавши лист Славутської міської ради (її виконавчого комітету) від 20.02.2017 року № 04-29/362 Відділенням встановлено, що Славутською міською радою нормативно-правових актів та розпорядчих документів, що регулюють діяльність суб'єктів господарювання на ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах не приймалось.

Таким чином, Славутська міська рада протягом 2015-2016 років не приймала рішень щодо розроблення комплексних схем та архітипу розміщення ТС, що може призвести до застосування різних умов при отриманні дозвільної документації на розміщення ТС, а також до безпідставної відмови у встановленні ТС, що може призвести до спотворення конкуренції на ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах.

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

Відповідно до частини першої 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.

Таким чином, бездіяльність Славутської міської ради, яка полягала у не прийнятті рішень щодо розроблення комплексних схем та архітипу розміщення ТС на території м. Славута, як це передбачено вимогами Порядку є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбачені пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, які можуть призвести до спотворення конкуренції.

У зв'язку з цим, адміністративною колегією Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України 21.04.2017 року №15/98-рк/к було надано рекомендації про припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції Славутській міській раді.

Листом від 19.05.2017 року №04-29/995 Славутська міська рада зазначила, що рекомендації відділення від 21.04.2017 року №15/98-рк/к розглянуто та повідомила, що розроблення додаткової комплексної схеми розміщення тимчасових споруд і витрачання на неї додаткових коштів з міського державного бюджету не раціонально, тобто, станом на теперішній час рекомендації відділення Славутською міською радою виконано не було.

Виходячи з викладеного вище, бездіяльність Славутської міської ради, яка полягала у не прийнятті рішень щодо розроблення комплексних схем та архітипу розміщення ТС на території м. Славута, як це передбачено вимогами Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затвердженого наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від

21.10.2011 року № 244, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, які можуть призвести до спотворення конкуренції.

Листом від 03.11.2017 року №01-24/15-2221 Славутській міській раді було направлено подання з попередніми висновками у справі від 01.11.2017 року за №15/219-п.

За результатами розгляду подання з попередніми висновками у справі №03-06/34-17 Славутська міська рада (лист №04-29/2352 від 15.11.2017 року) зазначила, що питання щодо розробки комплексної схеми розміщення ТС та архітипу у м. Славута належить до її компетенції. Крім того, Славутська міська рада повідомила, що ними вживаються заходи щодо впорядкування розміщення ТС на території м. Славута та направлено лист на адресу Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України стосовно надання роз'яснень при видачі паспортів прив'язки ТС.

Листом від 05.12.2017 року № 8/143-1050-17 Міністерство регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України надало роз'яснення стосовно обов'язкового розроблення комплексної схеми розміщення ТС для впровадження підприємницької діяльності. Комплексна схема не є обов'язковою підставою розміщення окремої ТС, а її основною метою є запровадження планувальної, кількісної та естетичної системності при розміщенні ТС в межах вулиці, мікрорайону, населеного пункту. Комплексу схему доцільно застосовувати при реалізації намірів органів місцевого самоврядування щодо комплексного вирішення питань розміщення ТС з плановим встановленням їх функціонального призначення та господарчої специфіки.

Славутська міська рада (лист від 21.12.2017 року №04-29/2647) повідомила, що рішенням від 08.12.2017 року №23-25/2017 сесії сьомого скликання розглянула подання з попередніми висновками у справі №03-06/34-17. За результатами розгляду подання територіального Відділення Славутська міська рада зазначила, що розроблення комплексної схеми розміщення ТС та їх архітипу на території м. Славута не є обов'язковим, а носить лише рекомендаційний характер.

Такі пояснення Славутської міської ради не спростовують факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції та не можуть бути прийняті до уваги оскільки, відповідно до Порядку обов'язок розроблення комплексної схеми ТС для впровадження підприємницької діяльності покладається на органи місцевого самоврядування.

Відповідно до листа Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України комплексна схема направлена на вирішення питань розміщення ТС з плановим встановленням їх функціонального призначення для впровадження підприємницької діяльності, тобто встановлення єдиних умов і правил розміщення ТС.

Таким чином при наданні дозволу на розміщення ТС для впровадження підприємницької діяльності Славутській міській раді має можливість встановлювати різні умови для окремих суб'єктів господарювання що може привести до спотворення конкуренції та встановлення дискримінаційних умов для суб'єктів господарювання.

Уповноважений представник Славутської міської ради на засіданні адміністративної колегії Відділення підтвердив свою позицію, яка зазначалася у вищезгаданих листах Славутської міської ради.

Дані зауваження, які представлені уповноваженим представником на засіданні адміністративної колегії Відділення спростовуються зібраними матеріали в справі №03-06/34-17.

Розглянувши матеріали справи, подання з попередніми висновками від 01.11.2017 року №15/219-п у справі №03-06/34-17 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 бездіяльність Славутської міської ради (вул. Соборності, 7, м. Славута, 30000, ЄДРПОУ 34270865), яка полягала у не прийнятті рішень щодо розроблення комплексних схем та архітипу розміщення ТС на території м. Славута, як це передбачено вимогами Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження 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 частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді бездіяльності органів місцевого самоврядування, які можуть призвести до спотворення конкуренції.

2. Зобов'язати Славутську міську раду у двомісячний строк припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції шляхом прийняття рішень щодо розроблення комплексних схем та архітипу розміщення ТС на території м. Славута, як це передбачено вимогами Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затвердженого наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 року № 244.

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