



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

від « 01» червня 2018 року

м. Хмельницький

№23-р/к

справа №02-06/11-18

Про припинення порушення
законодавства про захист
економічної конкуренції

Адміністративна колегія Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - адміністративна колегія Відділення) розглянула матеріали справи №02-06/11-18 відносно виконавчого комітету Полонської міської ради Об'єднаної територіальної громади (вул. Лесі Українки, 113, м. Полонне, Хмельницька область, 30500, код ЄДРПОУ 40220859) (надалі – ВК Полонської МР) та подання з попередніми висновками Відділу досліджень та розслідувань Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) від 16.05.2018 р. за №72-03/36 п,

ВСТАНОВИЛА :

Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі - Відділення) здійснено розгляд листа виконавчого комітету Полонської міської ради Об'єднаної територіальної громади від 6 березня 2017 року №521 та рішення «Про встановлення режимів роботи в торговельних закладах, закладах ресторанного господарства та дозвілля, розташованих на території міста».

В ході розгляду встановлено наступне.

ВК Полонської МР утворений відповідно до Конституції України та Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» та в своїй діяльності керується Конституцією України і чинним законодавством України.

Відповідно до Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» виконавчий комітет Полонської міської ради Об'єднаної територіальної громади в межах своєї компетенції самостійно вирішує питання місцевого значення, виходячи із інтересів громадян, які проживають на території м. Полонне, та державних інтересів, проводить у життя рішення вищестоящих органів державної влади, забезпечує дотримання законності та правопорядку.

Виконавчий комітет Полонської міської ради Об'єднаної територіальної громади є правомочним розглядати та вирішувати будь-які питання, віднесені законодавством до компетенції органів місцевого самоврядування, а також утворюваних ними органів.

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 виконавчого комітету Полонської міської ради Об'єднаної територіальної громади, 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 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.

Згідно з пунктом 1 Рішення виконавчого комітету Полонської міської ради від 25.08.2010 року №2408 (надалі – Рішення) було встановлено режими роботи для закладів міста (для торговельних закладів – до 23.00 години; для закладів ресторанного господарства – до 24 години (в окремих випадках до 01.00 години); для закладів дозвілля – до 24.00 години).

Пунктом 4.3 вищезазначеного Рішення було вирішено заборонити продаж алкогольних напоїв з 23.00 години до 11.00 години.

Частиною першою статті 18 цього закону встановлено, що відносини органів місцевого самоврядування з підприємствами, установами та організаціями, що не перебувають у комунальній власності відповідних територіальних громад, будуються на договірній і податковій основі та на засадах підконтрольності у межах повноважень, наданих органам місцевого самоврядування законом.

Відповідно до підпункту 9 пункту "а" статті 30 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» (в редакції, що діяла станом на 25.08.2010) до власних (самоврядних) повноважень виконавчих органів сільських, селищних, міських рад належать: встановлення зручного для населення режиму роботи підприємств комунального господарства, торгівлі та громадського харчування, побутового обслуговування, що належать до комунальної власності відповідних територіальних громад.

Згідно з підпунктом 4 пункту «б» статті 30 цього Закону, до делегованих повноважень зазначених рад належить встановлення за погодженням з власниками зручного для населення режиму роботи розташованих на відповідній території підприємств, установ та організацій сфери обслуговування незалежно від форм власності.

Із наведених норм вбачається, що до повноважень органів місцевого самоврядування належить виключно встановлення режиму роботи суб'єктів господарювання.

Пунктом 7 Правил встановлено, що зручний для населення режим роботи спеціалізованих магазинів, спеціалізованих відділів, секцій комунальної форми власності встановлюється виконавчими органами сільських, селищних, міських рад.

Зручний для населення режим роботи спеціалізованих магазинів, спеціалізованих відділів, секцій інших форм власності встановлюється виконавчими органами сільських, селищних, міських рад за погодженням з власником цього об'єкта.

Водночас, вказані повноваження стосуються встановлення (лише за погодженням з власником) саме режиму роботи, тобто розподілу робочого часу протягом відповідного календарного періоду (дня, тижня, місяця, року), але не встановлення обмеження на реалізацію певного виду продукції (товарів) у визначений органом місцевого самоврядування проміжок доби.

Отже, місцева рада не має повноважень самостійно встановлювати постійну, не на час проведення масових заходів, заборону продавати алкогольні, слабоалкогольні напої та пиво, в тому числі у певні години доби.

Згідно з приписами частини другої статті 4 Закону України "Про захист економічної конкуренції" органи місцевого самоврядування зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

Таким чином, відповідно до вказаних законодавчих норм, реалізація виконавчим комітетом Полонської міської ради Об'єднаної територіальної громади покладених на нього повноважень, має здійснюватись з дотриманням вимог чинного законодавства, у тому числі Закону України "Про захист економічної конкуренції".

Слід відмітити, що виконавчий комітет Полонської міської ради Об'єднаної територіальної громади не надав жодних документів, які б засвідчили погодження режиму роботи з власниками об'єктів роздрібної торгівлі алкогольними напоями.

Враховуючи вищевикладене, Відділення дійшло висновку про протиправність положень рішення виконавчого комітету Полонської міської ради Об'єднаної територіальної громади від 25.08.2010 року №2408 «Про встановлення режимів роботи в торговельних закладах, закладах ресторанного господарства та дозвілля, розташованих на території міста», оскільки встановлення органом місцевого самоврядування обмеження щодо торгівлі алкогольними напоями виходить за межі наданих йому повноважень.

Конституційні основи правового господарського порядку в Україні становлять, зокрема: право кожного на підприємницьку діяльність, не заборонену законом, визначення виключно законом правових засад і гарантій підприємництва; забезпечення державою захисту конкуренції у підприємницькій діяльності, недопущення зловживання монопольним становищем на ринку, неправомірного обмеження конкуренції та недобросовісної конкуренції, визначення правил конкуренції та норм антимонопольного регулювання виключно законом; визнання і дія в Україні принципу верховенства права (частина друга статті 5 Господарського кодексу України).

Загальними принципами господарювання в Україні відповідно до статті 6 Господарського кодексу України є:

- забезпечення економічної багатоманітності та рівний захист державою усіх суб'єктів господарювання;
- свобода підприємницької діяльності у межах, визначених законом;
- заборона незаконного втручання органів державної влади та органів місцевого самоврядування, їх посадових осіб у господарські відносини.

Підприємці мають право без обмежень самостійно здійснювати будь-яку підприємницьку діяльність, яку не заборонено законом. Особливості здійснення окремих видів підприємництва встановлюються законодавчими актами (частина перша, друга статті 43 Господарського кодексу України).

Відповідно до частини четвертої статті 23 Господарського кодексу України незаконне втручання органів та посадових осіб місцевого самоврядування у господарську діяльність суб'єктів господарювання забороняється. Не допускається видання правових актів органів місцевого самоврядування, якими встановлюються не передбачені законом обмеження щодо обігу окремих товарів (послуг) на території відповідних адміністративно-територіальних одиниць.

Частиною другою статті 25 Господарського кодексу України передбачено, що органам місцевого самоврядування заборонено приймати акти або вчиняти дії, що ставлять у нерівне становище окремі категорії суб'єктів господарювання чи іншим способом порушують правила конкуренції.

Згідно зі статтею 42 Конституції України кожен має право на підприємницьку діяльність, яка не заборонена законом. Держава забезпечує захист конкуренції у

підприємницькій діяльності. Не допускаються зловживання монополієм становищем на ринку, неправомірне обмеження конкуренції та недобросовісна конкуренція.

Слід зазначити, що Рішення може мати негативний вплив не тільки на суб'єктів господарювання - продавців алкогольних напоїв, а й на споживачів м. Полонного, які обмежені в праві вільно придбавати товари на певній території.

Відповідно до частини другої статті 17 Закону України «Про захист прав споживачів» споживач має право, зокрема, на вільний вибір товарів і послуг у зручний для нього час.

Статтею 24 Конституції України передбачено, що громадяни мають рівні конституційні права і свободи та є рівними перед законом. Не може бути привілеїв чи обмежень за ознаками раси, кольору шкіри, політичних, релігійних та інших переконань, статі, етнічного та соціального походження, майнового стану, місця проживання, за мовними або іншими ознаками.

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

Згідно з абзацом дев'ятим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», антиконкурентними діями органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю, зокрема, визнається дія, якою встановлюються не передбачені законами України заборони та обмеження самостійності підприємств, у тому числі щодо придбання чи реалізації товарів, ціноутворення, формування програм діяльності та розвитку, розпорядження прибутком.

Згідно з частиною третьою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних дій органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

Відповідно до пункту 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентні дії органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.

У зв'язку з цим, адміністративною колегією Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України 22.09.2017 року №17/130-рк/к було надано рекомендації про припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції виконавчому комітету Полонської міської ради Об'єднаної територіальної громади.

Рекомендації відділення виконавчим комітетом Полонської міської ради Об'єднаної територіальної громади виконано не було.

Отже, дії виконавчого комітету Полонської міської ради Об'єднаної територіальної громади, які полягають у прийнятті пункту 1 та пункту 4.3 Рішення від 25.08.2010 року №2408, яким встановлені режими роботи в закладах міста та заборона щодо продажу алкогольних напоїв, без відповідного погодження з власником об'єкту торгівлі, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції передбаченим пунктом 3 статті 50, абзацом дев'ятим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого

самоврядування, а саме, встановлення непередбачених законами України обмеження самостійності підприємств, у тому числі щодо реалізації товарів.

Листом від 16.05.2018 року №72-02/1160 Відділення направило ВК Полонської МР подання з попередніми висновками за результатами розгляду справи №02-06/11-18.

У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №02-06/11-18 від 16 травня 2018 року №72-03/36 п ВК Полонської МР листом від 29.05.2018 №1602 повідомив, що порушення законодавства про захист економічної конкуренції припинено шляхом прийняття рішення виконавчого комітету Полонської міської від 29.11.2017 року №219 «Про внесення змін у рішення виконкому Полонської міської ради «Про встановлення режимів роботи в торговельних закладах, закладах ресторанного господарства та дозвілля, розташованих на території міста» від 25.08.2010 року №2408, яким скасовано пункт 1 та підпункт 4.3 рішення виконавчого комітету Полонської міської ради №2408 пунктом 1 якого було встановлено режими роботи закладів міста, а підпунктом 4.3 заборонено продаж алкогольних напоїв з 23.00 до 11.00.

Цим же листом ВК Полонської міської ради повідомив, що пунктом 4 рішення ВК Полонської МР від 27.04.2018 року №85 вирішено скасувати та вважати такими, що втратили чинність рішення ВК Полонської МР «Про встановлення режимів роботи в торговельних закладах, закладах ресторанного господарства та дозвілля, розташованих на території міста» від 25.08.2010 року №2408 та рішення ВК Полонської МР «Про внесення змін у рішення виконавчого комітету ради «Про встановлення режимів роботи в торговельних закладах, закладах ресторанного господарства та дозвілля, розташованих на території міста» від 25.08.2010 року №2408» від 29.11.2017 року №219.

Отже, порушення законодавства про захист економічної конкуренції припинено.

Розглянувши матеріали справи, подання з попередніми висновками у справі №02-06/11-18 від 16 травня 2018 року №72-03/36 п 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.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 12, 12¹, 14, 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 року за № 291/5482, зі змінами та доповненнями, пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, зареєстрованим 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 виконавчого комітету Полонської міської ради Об'єднаної територіальної громади (вул. Лесі Українки, 113, м. Полонне, Хмельницька область, 30500, код ЄДРПОУ 40220859), які полягають у прийнятті пункту 1 та пункту 4.3 Рішення від 25.08.2010 року №2408, яким встановлені режими роботи в закладах міста та заборона щодо продажу алкогольних напоїв, без відповідного погодження з власником об'єкту торгівлі, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції передбаченим пунктом 3 статті 50, абзацом дев'ятим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, а саме, встановлення непередбачених законами України обмеження самостійності підприємств, у тому числі щодо реалізації товарів.

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

Голова адміністративної колегії,
Голова відділення

В. Олуйко