



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЧЕРНІВЕЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
Р І Ш Е Н Н Я
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
м. Чернівці

Від 29.03.2017

№2

Справа №02-27/16

*Про припинення порушення законодавства
про захист економічної конкуренції*

Адміністративна колегія Чернівецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання головного спеціаліста юридичного сектору про попередні висновки від 29.03.2018 та матеріали справи №02-27/16 щодо порушення Хотинською міською радою (надалі - **Міська рада**) законодавства про захист економічної конкуренції,

ВСТАНОВИЛА:

Чернівецьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України при здійсненні державного контролю за дотриманням органами місцевого самоврядування законодавства про захист економічної конкуренції проведено дослідження ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах в м. Хотині.

Відповідно до статті 2 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» (надалі – **Закон №280/97-ВР**) місцеве самоврядування в Україні - це гарантоване державою право та реальна здатність територіальної громади - жителів села чи добровільного об'єднання у сільську громаду жителів кількох сіл, селища, міста - самостійно або під відповідальність органів та посадових осіб місцевого самоврядування вирішувати питання місцевого значення в межах Конституції і законів України. Місцеве самоврядування здійснюється територіальними громадами сіл, селищ, міст як безпосередньо, так і через сільські, селищні, міські ради та їх виконавчі органи, а також через районні та обласні ради, які представляють спільні інтереси територіальних громад сіл, селищ, міст.

Хотинська міська рада є юридичною особою, ідентифікаційний код - 04062205, місцезнаходження: 60000, м.Хотин, вул. Незалежності, буд. 52. Основним видом діяльності Хотинської міської ради є державне управління загального характеру (код за КВЕД 84.11).

Відповідно до статті 140 Конституції України та статті 10 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» Хотинська міська рада є органом місцевого самоврядування, що представляє територіальну громаду міста Хотин та здійснює від її імені та в її інтересах функції і повноваження місцевого самоврядування.

Частиною 4 статті 28 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності» передбачено, що розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності здійснюється в порядку, встановленому центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері містобудування – Міністерством регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України.

Відповідно до частини 2 статті 28 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності» *тимчасові споруди торговельного, побутового, соціально-культурного чи іншого*

призначення для здійснення підприємницької діяльності - це 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.

Дослідженням ринку тимчасових споруд реалізації товарів надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах (**надалі – ТС**) встановлено наступне.

Механізм розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності визначено «Порядком розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності», затвердженим наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 №244, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 22.11.2011 за № 1330/2006 (**надалі - Порядок**).

Рішенням Хотинської міської ради від 24.04.2015 №525/39/15, надісланим територіальному відділенню листом від 28.02.2017 №02-14-220, затверджено «Положення про проведення конкурсу на надання права на встановлення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності в м.Хотині» (**надалі - Місцеве положення**), яким визначено процедуру підготовки та проведення конкурсу на надання права на встановлення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності в місті Хотин.

Відповідно до частини 4 статті 20 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» органи влади, органи місцевого самоврядування, органи адміністративно-господарського управління та контролю зобов'язані погоджувати з Антимонопольним комітетом України, його територіальними відділеннями проекти нормативно-правових актів та інших рішень, які можуть вплинути на конкуренцію, зокрема щодо створення суб'єктів господарювання, встановлення і зміни правил їх поведінки на ринку або такі, що можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції на відповідних ринках, а також одержувати дозвіл Антимонопольного комітету України на концентрацію у випадках, передбачених законом.

Згідно пункту 2 Положення про порядок погодження з органами Антимонопольного комітету України рішень органів державної влади, органів адміністративно-господарського управління та контролю, органів місцевого самоврядування щодо демонополізації економіки, розвитку конкуренції та антимонопольного регулювання, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 01.04.1994 №4-р, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 20.04.1994 за №78/287 (зі змінами), погодженню підлягають рішення з питань регулювання підприємницької діяльності, зокрема, встановлення обмежень на провадження окремих її видів, в тому числі шляхом прийняття правил та умов ліцензування тощо та інших рішень, які можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції на відповідних ринках.

Втім, Міська рада не зверталась до територіального відділення щодо погодження проекту рішення, яким затверджено «Положення про проведення конкурсу на надання права на встановлення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності в м.Хотині».

Внаслідок непогодження проекту рішення в органах Антимонопольного комітету України, Міською радою прийнято рішення, яке може призвести до обмеження та спотворення конкуренції на ринках реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах у м.Хотин, з огляду на наступне.

Пунктом 4.3 Місцевого положення встановлено обмеження площі для встановлення тимчасової споруди для провадження підприємницької діяльності до 30 кв.м. В той же час, вимогами пункту 1.4 Порядку обмеження площі до 30 кв.м. стосується тільки стаціонарних ТС.

Таким чином, Міська рада, порушуючи вимоги Порядку, створює дискримінаційні умови для тих суб'єктів господарювання, тимчасові споруди яких не є стаціонарними.

Також, пунктом 4.4 Місцевого положення визначено, що при облаштуванні тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності заборонено торгівлю алкогольними (крім пива) та тютюновими виробами, проте, відповідно до постанови

Кабінету Міністрів України від 30.07.1996 №854 «Про затвердження Правил роздрібної торгівлі алкогольними напоями» (із змінами) роздрібна торгівля алкогольними напоями забороняється:

- у приміщеннях та на території навчальних закладів, закладів охорони здоров'я, крім ресторанів, що розміщені на території санаторіїв;
- у приміщеннях спеціалізованих торговельних організацій, що здійснюють торгівлю товарами дитячого асортименту або спортивними товарами, а також у відповідних відділах (секціях) універсальних торговельних організацій;
- у закритих спортивних спорудах (крім пива у пластиковій тарі);
- з торгових автоматів;
- з рук;
- у невизначених для цього місцях.

Таким чином, вимога Міської ради щодо заборони торгівлі алкогольними напоями в ТС є дискримінаційною по відношенню до інших учасників ринку ТС та суттєвим бар'єром для вступу на зазначений ринок.

Відповідно до частини 2 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.

Відповідно до статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними діями органів місцевого самоврядування є прийняття будь-яких актів (рішень, наказів, розпоряджень, постанов, тощо) або будь-які інші дії та бездіяльність, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.

Таким чином, дії Хотинської міської ради, що полягають у прийнятті рішення від 24.04.2015 №525/39/15, яким затверджено «Положення про проведення конкурсу на надання права на встановлення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності в місті Хотині», окремими положеннями якого встановлено суттєві бар'єри (обмеження) претендентам для вступу на ринок реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах у місті Хотин, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною 1 статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які можуть призвести до обмеження та спотворення конкуренції на відповідному ринку.

В той же час, листом від 28.03.2018 №02-14/198 Хотинською міською радою повідомлено, що з метою недопущення обмеження та спотворення конкуренції внесено зміни до «Положення про проведення конкурсу на надання права на встановлення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності», затвердженого рішенням від 24.04.2015 №525/39/15, про що надано рішення Хотинської міської ради від 23.03.2018 № 312/31/18 згідно якого пункт 4.3. Місцевого положення виключено, а пункт 4.4. викладено в такій редакції: «При облаштуванні тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, заборонено торгівлю тютюновими виробами», виключивши при цьому слова «алкогольними (крім пива)».

Аналізом даного рішення від 23.03.2018 №312/31/18 територіальним відділенням встановлено, що порушення законодавства про захист економічної конкуренції у справі №02-27/16 припинено.

Враховуючи наведене, керуючись ст.ст. 12¹ та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», ст.ст. 48 та 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», п.п. 3 та 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 №32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за №291/5482 (із змінами), п.32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від

29.06.1998 №169-р) (із змінами), адміністративна колегія Чернівецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії Хотинської міської ради (вул. Незалежності, буд.52, м.Хотин, 60000, ідентифікаційний код 04062205), які полягають у прийнятті Положення про проведення конкурсу на надання права на встановлення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності в м.Хотин, затвердженого рішенням Хотинської міської ради VI скликання від 24.04.2015 за №525/39/15, окремими положеннями якого встановлено суттєві бар'єри (обмеження) претендентам для вступу на ринок реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах у місті Хотин, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною 1 статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які можуть призвести до обмеження та спотворення конкуренції на ринках реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду Чернівецької області у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова колегії,
В.о. голови територіального відділення



В.М. Татарчук