



ВИТЯГ

АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

Р І Ш Е Н Н Я

**АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІННИЦЬКОГО ОБЛАСНОГО
ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ**

20 грудня 2016 року

№ 66-рш
м. Вінниця

Справа № 03-10/48-16

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції

Адміністративна колегія Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 03-10/48-16 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції виконкомом Козятинської міської ради (22100, Вінницька область, м. Козятин, вул. Героїв Майдану, буд. 20; код ЄДРПОУ – 03084799) та подання відділу досліджень і розслідувань від 05.12.2016 № 03-310,

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 31.10.2016 № 50-рк розпочато розгляд справи № 03-10/48-16 проти виконкому Козятинської міської ради (код ЄДРПОУ – 03084799) за ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого:

- пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та абзацом сьомим частини другої статті 15 цього Закону – надання окремим суб'єктам господарювання переваг, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно конкурентів, що може призвести до спотворення конкуренції;

- пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та абзацом восьмим частини другої статті 15 цього Закону – дія, внаслідок якої окремим суб'єктам господарювання створюються дискримінаційні умови діяльності порівняно з конкурентами.

За результатами розгляду справи встановлено наступне.

Козятинська міська рада є органом місцевого самоврядування, юридичною особою (відповідно до пункту 1 статті 16 розділу I Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні»).

Місцезнаходження юридичної особи: 22100, Вінницька область, м. Козятин, вул. Героїв Майдану, буд. 20; код ЄДРПОУ - 23063121.

Повноваження та порядок діяльності міської ради визначений Законом України «Про місцеве самоврядування в Україні». У своїй діяльності Козятинська міська рада керується Конституцією України, законами України, Указами Президента України, постановами Кабінету Міністрів України, іншими законодавчими актами.

Виконавчим органом Козятинської міської ради є виконавчий комітет.

Відповідно до довідки з єдиного державного реєстру підприємств та організацій України виконавчий комітет Козятинської міської ради є юридичною особою.

Місцезнаходження юридичної особи: 22100, Вінницька область, м. Козятин, вул. Героїв Майдану, буд. 20; код ЄДРПОУ - 03084799.

Порядок роботи виконавчого комітету Козятинської міської ради визначений Положенням про виконавчий комітет Козятинської міської ради.

Законом України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що економічна конкуренція – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку.

Відповідно до частини першої статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» державна політика у сфері розвитку економічної конкуренції та обмеження монополізму в господарській діяльності, здійснення заходів щодо демонополізації економіки, фінансової, матеріально-технічної, інформаційної, консультативної та іншої підтримки суб'єктів господарювання, які сприяють розвитку конкуренції, здійснюється органами державної влади, органами місцевого самоврядування. Згідно із частиною другою статті 4 цього Закону органи місцевого самоврядування зобов'язані сприяти розвитку конкуренції.

У результаті аналізу рішень виконавчого комітету Козятинської міської ради прийнятих протягом 2013-2015 років та січня-серпня 2016 року, встановлено наступне.

Відповідно до статті 40 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності» порядок залучення, розрахунку розміру і використання коштів пайової участі у розвитку інфраструктури населеного пункту встановлюють органи місцевого самоврядування.

Замовник, який має намір щодо забудови земельної ділянки у відповідному населеному пункті, зобов'язаний взяти участь у створенні і розвитку інженерно-транспортної та соціальної інфраструктури населеного пункту, крім випадків, передбачених частиною четвертою статті 40 цього ж Закону.

Величина пайової участі у розвитку інфраструктури населеного пункту визначається у договорі, укладеному з органом місцевого самоврядування (відповідно до встановленого органом місцевого самоврядування розміру пайової участі у розвитку інфраструктури), з урахуванням загальної кошторисної вартості будівництва об'єкта, визначеної згідно з будівельними нормами, державними стандартами і правилами.

Органам місцевого самоврядування забороняється вимагати від замовника будівництва надання будь-яких послуг, у тому числі здійснення будівництва об'єктів та передачі матеріальних або нематеріальних активів (зокрема житлових та нежитлових приміщень, у тому числі шляхом їх викупу), крім пайової участі у розвитку інфраструктури населеного пункту, передбаченої статтею 40 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності», а також крім випадків, визначених частиною п'ятою статті 30 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності».

Граничний розмір пайової участі у розвитку інфраструктури населеного пункту з урахуванням інших передбачених законом відрахувань не може перевищувати:

1) 10 відсотків загальної кошторисної вартості будівництва об'єкта - для нежитлових будівель та споруд;

2) 4 відсотки загальної кошторисної вартості будівництва об'єкта - для житлових будинків.

На виконання власних повноважень, визначених статтею 26 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», рішенням 28 сесії 6 скликання Козятинської міської ради від 27.06.2013 року № 897-УІ «Про затвердження Порядку пайової участі замовників у створенні і розвитку інженерно-транспортної та соціальної інфраструктури м. Козятина» затверджено Порядок пайової участі замовників у створенні і розвитку інженерно-транспортної та соціальної інфраструктури м. Козятина (далі - Порядок).

Порядком встановлено розмір пайової участі для фізичних та юридичних осіб в залежності від категорії будівель та їх кошторисної вартості:

- 1% загальної кошторисної вартості будівництва об'єкта для житлових будівель та споруд площею понад 300 м²;

- 1% загальної кошторисної вартості будівництва об'єкта для нежитлових будівель вартістю до 1 млн.грн;

- 5% загальної кошторисної вартості будівництва об'єкта для нежитлових будівель вартістю більше 1 млн.грн.

Цим же рішенням затверджено Типовий договір про пайову участь у створенні і розвитку інженерно-транспортної та соціальної інфраструктури м. Козятина.

Під час перевірки оглянуті всі договори про пайову участь (внесок) замовника у створенні і розвитку інженерно-транспортної та соціальної інфраструктури м. Козятина, що укладались виконкомом Козятинської міської ради із замовниками (забудовниками) протягом 2014-2015 років та січня-серпня 2016 року та встановлено наступне.

Всі договори про пайову участь (внесок) замовника у створенні і розвитку інженерно-транспортної та соціальної інфраструктури м. Козятина є типовими та відповідають нормі Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності».

Разом з тим:

1. Не забезпечено пайову участь у створенні і розвитку інженерно-транспортної та соціальної інфраструктури м. Козятина від введення в дію об'єкта (*інформація з обмеженим доступом*) кошторисною вартістю 17675,206 тис.грн. (лист ДФІ у Вінницькій області від 27.05.2016 № 02-07-25-15/2668).

2. Договором від 12.10.2015 № 275 з ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) передбачено, що забудовник (ФОП (*інформація з обмеженим доступом*)) зобов'язана перерахувати кошти на розвиток інфраструктури м. Козятин у розмірі 10,0 тис.грн. Величина пайової участі визначена на підставі загальної кошторисної вартості будівництва у сумі 623,7 тис.грн. (1% - 6,237 тис.грн) та згоди забудовника на внесення додаткової суми 3,763 тис. грн. Отже, розмір фактичної пайової участі ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) у створенні і розвитку інженерно-транспортної та соціальної інфраструктури м. Козятина є значно більшим, ніж затверджений рішенням 28 сесії 6 скликання Козятинської міської ради від 27.06.2013 року № 897-УІ.

Таким чином, виконкомом Козятинської міської ради не дотримано «Порядку пайової участі замовників у створенні і розвитку інженерно-транспортної та соціальної інфраструктури м. Козятина» при визначенні розміру пайової участі для ТОВ (*інформація з обмеженим доступом*) та ФОП (*інформація з обмеженим доступом*)

Відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців основним видом діяльності ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) (ідентифікаційний код – (*інформація з обмеженим доступом*)) є роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах (код КВЕД 47.19).

Ринок роздрібної торгівлі в неспеціалізованих магазинах в м. Козятин є висококонкурентним.

Протягом періоду, за який здійснювався аналіз рішень виконкому Козятинської міської ради, договори про пайову участь укладались із значною кількістю суб'єктів господарювання, які є діючими та потенційними конкурентами ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) на ринку роздрібної торгівлі в неспеціалізованих магазинах в межах м. Козятин, зокрема:

- ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) (договір від 13.03.2015 № 29) у зв'язку з реконструкцією квартири під магазин;
- ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) (договір від 13.03.2015 № 28) у зв'язку з реконструкцією квартири під магазин;
- ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) (договір від 21.12.2015 № 310) - будівництво магазину;
- ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) (договір від 15.06.2016 № 113) у зв'язку з реконструкцією магазину;
- ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) (договір від 25.04.2016 № 38) у зв'язку з реконструкцією магазину;
- ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) (договір від 25.04.2016 № 37 та № 39) у зв'язку з реконструкцією магазину та офісних приміщень;

При укладанні договорів з указаними суб'єктами господарювання виконкомом Козятинської міської ради дотримано розмірів пайової участі, встановлених Порядком.

Таким чином, хоча від дії виконкому Козятинської міської ради, внаслідок якої ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) створюються дискримінаційні умови діяльності порівняно з конкурентами, умови господарювання ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) можуть і не погіршуватись порівняно з тими, які учасник ринку мав до цього, однак умови для розвитку стають гіршими, ніж для інших учасників ринку.

Дія виконкому Козятинської міської ради, внаслідок якої окремим суб'єктам господарювання (ФОП (*інформація з обмеженим доступом*)) створюються дискримінаційні умови діяльності порівняно з конкурентами у територіальних межах м. Козятина, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та абзацом восьмим частини другої статті 15 цього Закону.

Відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців основним видом діяльності ТОВ (*інформація з обмеженим доступом*) (22100, Вінницька обл., м. Козятин, вул. (*інформація з обмеженим доступом*)) є добування піску, гравію, глини і каоліну (код КВЕД 08.12).

Внаслідок укладеного договору від 28.09.2015 № 26/09-15 з ТОВ (*інформація з обмеженим доступом*) із значно меншим відсотком пайової участі (внеску) замовника у створенні і розвитку інженерно-транспортної та соціальної інфраструктури м. Козятина виконкомом Козятинської міської ради ТОВ (*інформація з обмеженим доступом*) надано переваги, які ставлять його у привілейоване становище стосовно існуючих та майбутніх конкурентів у територіальних межах м. Козятина.

Дії виконкому Козятинської міської ради по наданню окремим суб'єктам господарювання (ТОВ (*інформація з обмеженим доступом*)) при визначенні розміру пайової участі замовників у створенні і розвитку інженерно-транспортної та соціальної інфраструктури м. Козятина переваг, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно конкурентів у територіальних межах м. Козятина, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та абзацом сьомим частини другої статті 15 цього Закону.

На розпорядження про початок розгляду справи Козятинська міська рада листом від 15.11.2016 № 2511/16 повідомила, що відповідно до встановлених фактів щодо сплати внесків пайової участі на розвиток інженерно-транспортної інфраструктури та соціальної інфраструктури м. Козятин, проведено відповідну роботу по усуненню виявлених недоліків, а саме:

1. ТОВ (*інформація з обмеженим доступом*) надіслано листи № 1508/16 від 23.06.2016 року та № 2133/16 від 28.09.2016 року з вимогою перерахунку пайової участі у розвиток інженерно-транспортної інфраструктури та соціальної інфраструктури міста.

2. Питання щодо повернення коштів ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) в сумі 3,763 тис.грн. буде розглянуто на найближчому засіданні Козятинської міської ради. Відповідно до прийнятого рішення з ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) буде укладено договір про повернення коштів.

На подання з попередніми висновками у справі від 05.12.2016 № 03-310, направлене Козятинській міській раді із супровідним листом від 06.12.2016 № 03-15/1727, Козятинська міська рада зауважень та заперечень по суті справи не надала.

Виходячи з вищевикладеного, на підставі статей 12, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статті 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пункту 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 (зі змінами і доповненнями), пункту 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) (зі змінами), адміністративна колегія Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії виконкому Козятинської міської ради (22100, Вінницька область, м. Козятин, вул. Героїв Майдану, буд. 20; код ЄДРПОУ – 03084799) по наданню при визначенні розміру пайової участі замовників у створенні і розвитку інженерно-транспортної та соціальної інфраструктури м. Козятина окремим суб'єктам господарювання (ТОВ (*інформація з обмеженим доступом*)) переваг, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно конкурентів, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та абзацом сьомим частини другої статті 15 цього Закону – надання окремим суб'єктам господарювання переваг, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно конкурентів, що може призвести до спотворення конкуренції.

2. Визнати дії виконкому Козятинської міської ради (22100, Вінницька область, м. Козятин, вул. Героїв Майдану, буд. 20; код ЄДРПОУ – 03084799) по визначенню завищеного розміру пайової участі замовників у створенні і розвитку інженерно-транспортної та соціальної інфраструктури м. Козятина для ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та абзацом восьмим частини другої статті 15 цього Закону – дія, внаслідок якої окремим суб'єктам господарювання створюються дискримінаційні умови діяльності порівняно з конкурентами.

3. Зобов'язати виконком Козятинської міської ради у двомісячний строк з дня отримання копії рішення припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції, про що повідомити територіальне відділення у п'ятиденний строк з дня припинення порушення.

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

Голова адміністративної колегії,
голова відділення

М.В. Слободянюк

Члени колегії:

О.В. Вихованець

В.В. Одобецька

Н.В. Соловей

С.В. Сельська

Секретар

О.М. Ткачук

Підготував:
Заст. начальника ВДР
_____ Н.В. Соловей
_____ 2016 р.

Погоджено:
Головний спеціаліст-юрисконсульт
_____ Ю.П. Драпак
_____ 2016 р.