



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РЕКОМЕНДАЦІЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

№ 56-рк/к від 18 травня 2017 року

Дергачівська міська рада

*62303, Харківська обл., Дергачівський район,
м. Дергачі, вул. Сумський Шлях, буд. 79Б*

Про припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції

В ході дослідження ринків реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах Харківської області на виконання доручення Голови Антимонопольного комітету України від 30.01.2017 № 13-01/27 встановлено наступне.

Дергачівська міська рада (надалі – Міська рада) є юридичною особою та зареєстрована 15.07.1994 за № 14561200000021161, ідентифікаційний код – 04059496, місцезнаходження: 62303, Харківська обл., Дергачівський район, м. Дергачі, вул. Сумський Шлях, буд. 79Б. Основним видом діяльності Міської ради є державне управління загального характеру (код за КВЕД 84.11).

У розумінні статті 140 Конституції України та статті 10 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» Міська рада є органом місцевого самоврядування, що представляє відповідні територіальні громади та здійснює від їх імені та в їх інтересах функції і повноваження місцевого самоврядування.

Згідно з частиною першою статті 30 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» створення місць відпочинку громадян, організація місцевих ринків, ярмарків, сприяння розвитку всіх форм торгівлі належить до повноважень виконавчих органів міської ради.

Відповідно до частини другої 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.

Частиною четвертою 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.

Порядок розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності затверджено 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).

Відповідно до пункту 1.1. Порядку механізм розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності визначається цим Порядком.

Порядком встановлені повноваження сільських, селищних та міських рад у сфері розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, а саме:

- розроблення та затвердження комплексної схеми розміщення тимчасових споруд (пункт 1.6. Порядку);

- встановлення порядку розміщення тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів на строк проведення таких заходів (пункт 1.11. Порядку);

- розгляд заяв щодо намірів встановлення тимчасових споруд (пункт 2.4. Порядку);

- реєстрація заяви замовника про виконання вимог паспорта прив'язки (пункт 2.23. Порядку);

- призупинення дії паспорта прив'язки тимчасової споруди у встановлених випадках (пункт 2.28. Порядку).

Листом від 28.04.2017 № 768/02-19 (вх. від 11.05.2017 № 1419) Міська рада повідомила, що рішенням XXIV сесії Дергачівської міської ради VI скликання від 27.04.2012 № 56 затверджено «Порядок розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Дергачівської міської ради» (надалі – Місцевий порядок).

Відповідно до частини четвертої 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 з пунктом 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 інші рішення, які можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції на відповідних ринках.

Втім, до Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України Міська рада не зверталась для погодження проекту рішення щодо встановлення порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, на підпорядкованій їй території.

Окремі положення Місцевого порядку не відповідають вимогам Порядку, а саме:

- пунктом 3 підрозділу першого «У разі наявності комплексної схеми розміщення ТС» розділу II «Порядок (Алгоритм) розміщення ТС» Місцевого порядку передбачено, що суб'єкт господарювання, який бажає розмістити тимчасову споруд на землях державної власності звертається до виконавчого комітету органу місцевого самоврядування для ознайомлення із схемою розташування тимчасових споруд та подає заяву у довільній формі про можливість

розміщення тимчасової споруди;

- пунктом 5 підрозділу першого «У разі наявності комплексної схеми розміщення ТС.» розділу II «Порядок (Алгоритм) розміщення ТС» Місцевого порядку закріплено, що міський голова (у 15-денний термін з дня подачі заяви) передає заяву, графічний матеріал з супровідним листом до відділу містобудування і архітектури Дергачівської районної державної адміністрації про надання відповідності намірів щодо місця розташування тимчасової споруди;

- пунктом 1 підрозділу другого «Комплексна схема розміщення ТС відсутня. Суб'єкт господарювання є власником земельної ділянки; орендарем; земельна ділянка закріплена для обслуговування житлової та нежитлової будівлі.» розділу II «Порядок (Алгоритм) розміщення ТС» Місцевого порядку встановлено, що замовник подає до органу місцевого самоврядування пакет документів до складу якого входить, зокрема, заява на ім'я міського голови у довільній формі про можливість розміщення тимчасової споруди;

- пунктом 2 підрозділу другого «Комплексна схема розміщення ТС відсутня. Суб'єкт господарювання є власником земельної ділянки; орендарем; земельна ділянка закріплена для обслуговування житлової та нежитлової будівлі.» розділу II «Порядок (Алгоритм) розміщення ТС» Місцевого порядку передбачено, що Міська рада на черговому засіданні приймає рішення про затвердження актуальної схеми прив'язки тимчасової споруди;

- пунктом 3 підрозділу другого «Комплексна схема розміщення ТС відсутня. Суб'єкт господарювання є власником земельної ділянки; орендарем; земельна ділянка закріплена для обслуговування житлової та нежитлової будівлі.» розділу II «Порядок (Алгоритм) розміщення ТС» Місцевого порядку закріплено, що міський голова (у 15-денний термін з дня прийняття рішення) передає рішення (про затвердження актуальної схеми), актуальну схему прив'язки тимчасової споруди з супровідним листом до відділу містобудування і архітектури Дергачівської районної державної адміністрації про надання відповідності намірів щодо місця розташування тимчасової споруди;

- пунктом 3 підрозділу третього «Комплексна схема розміщення ТС відсутня. Документ на право власності або користування земельною ділянкою відсутній.» розділу II «Порядок (Алгоритм) розміщення ТС» Місцевого порядку встановлено, що Міська рада на черговому засіданні приймає рішення про затвердження актуальної схеми прив'язки тимчасової споруди;

- пунктом 4 підрозділу третього «Комплексна схема розміщення ТС відсутня. Документ на право власності або користування земельною ділянкою відсутній.» розділу II «Порядок (Алгоритм) розміщення ТС» Місцевого порядку передбачено, що міський голова (у 15-денний термін з дня прийняття рішення) передає рішення (про затвердження актуальної схеми), актуальну схему прив'язки тимчасової споруди з супровідним листом до відділу містобудування і архітектури Дергачівської районної державної адміністрації про надання відповідності намірів щодо місця розташування тимчасової споруди.

Відповідно до Порядку організація розміщення тимчасових споруд передбачає інший порядок дій та перелік необхідних документів для здійснення цієї діяльності, ніж передбачений Місцевим порядком.

Законодавством України не передбачено розроблення та затвердження альтернативних порядків розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності іншими органами влади, крім як порядків розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів на певній території.

Натомість, Місцевий порядок не відповідає Порядку в цілому та не містить положень щодо розміщення тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів на строк проведення таких заходів на території, підпорядкованій Міській раді.

Відповідно до 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.

У розумінні 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.

Застосування положень Місцевого порядку може призвести до настання негативних наслідків у вигляді спотворення конкуренції. Під спотворенням конкуренції мається на увазі можливість настання наслідків, що полягають у зміні об'єктивно існуючих факторів, які обумовлюють інтенсивність конкуренції, можливість учасників ринку конкурувати між собою на відповідному ринку.

Отже, застосування положень Місцевого порядку може призвести до спотворення конкуренції на ринках реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах на території, підпорядкованій Міській раді, оскільки Місцевий порядок встановлює обмеження та необґрунтовані вимоги щодо розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території, підпорядкованій Міській раді.

Дії Міської ради щодо затвердження рішенням XXIV сесії Дергачівської міської ради VI скликання від 27.04.2012 № 56 «Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Дергачівської міської ради» містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які можуть призвести до спотворення конкуренції на ринках реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах.

Враховуючи викладене, керуючись пунктом 10 частини п'ятої статті 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», частиною першою статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», підпунктом 13 частини першої пункту 3 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), адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України надає Дергачівській міській раді такі

РЕКОМЕНДАЦІЇ:

Припинити дії, які полягають у затвердженні рішенням XXIV сесії Дергачівської міської ради VI скликання від 27.04.2012 № 56 «Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Дергачівської міської ради» та містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які можуть призвести до спотворення конкуренції на ринках реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах на території, підпорядкованій Дергачівській міській раді, а також усунути причини цього порушення та умови, що йому сприяють, шляхом приведення у відповідність до вимог законодавства про захист економічної конкуренції «Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Дергачівської міської ради», затвердженого рішенням XXIV сесії Дергачівської міської ради VI скликання від 27.04.2012 № 56, про що письмово повідомити територіальне відділення в 3-місячний термін з дня отримання цих рекомендацій.

Звертаємо Вашу увагу, що згідно з частиною другою статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду органами чи особами, яким вони надані.

Крім того, відповідно до частини третьої статті 46 вищезазначеного Закону, за умови виконання положень рекомендацій у разі, якщо порушення не призвело до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, не завдало значних збитків окремим особам чи суспільству та вжито відповідних заходів для усунення наслідків порушення, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається.

Голова колегії

Н.В. Фастова