



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РЕКОМЕНДАЦІЇ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО
ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

№ 67-рк/к від 25 липня 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. 79 Б. 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 23.06.2017 № 1128/02-19 (вх. від 29.06.2017 № 1888) Міська рада повідомила, що рішенням XL сесії Дергачівської міської ради VI скликання від 29.03.2013 № 2 затверджено «Порядок розміщення тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та міських святкових, урочистих масових заходів, розважально-відпочинкових заходів та здійснення сезонної торгівлі на території Дергачівської міської ради» (надалі – Місцевий порядок).

Відповідно до частини четвертої статті 20 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», 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, органи місцевого самоврядування 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.

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.

Втім, аналізом змісту Місцевого порядку встановлено його невідповідність вимогам Порядку в частині його розповсюдження на сезонну торгівлю та розважально-відпочинкові заходи, оскільки на зазначені випадки мають поширюватись положення Порядку.

Крім того, Місцевий порядок містить окремі дискримінаційні положення, які можуть негативно вплинути на умови конкуренції суб'єктів господарювання, що мають намір здійснювати господарську діяльність на ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах на території, підпорядкованій Міській раді.

1) Пунктом 2 Розділу I «Загальні положення», пунктом 2 Розділу II «Процедура отримання дозволу на розміщення тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та міських святкових, урочистих масових заходів, розважально-відпочинкових заходів та здійснення сезонної торгівлі на території Дергачівської міської ради», пунктом 1 Розділу IV «Прикінцеві положення» Місцевого порядку передбачена необхідність отримання суб'єктами господарювання, які мають намір розмістити тимчасові споруди під час проведення ярмарок, державних та міських святкових, урочистих масових заходів, розважально-відпочинкових заходів, сезонної торгівлі на території, підпорядкованій Міській раді, рішення виконавчого комітету Міської ради про надання дозволу на розміщення тимчасової споруди на зазначеній території.

У розумінні абзацу четвертого статті 1 Закону України «Про перелік документів дозвільного характеру у сфері господарської діяльності» рішення виконавчого комітету Міської ради про надання дозволу на розміщення тимчасової споруди під час проведення ярмарок, державних та міських святкових, урочистих масових заходів, розважально-відпочинкових заходів, сезонної торгівлі на території, підпорядкованій Міській раді, є документом дозвільного характеру.

Законом України «Про перелік документів дозвільного характеру у сфері господарської діяльності» встановлено вичерпний перелік документів дозвільного характеру у сфері господарської діяльності, до якого не включено дозвіл органів місцевого самоврядування на розміщення тимчасової споруди.

При цьому, у разі відсутності зазначеного рішення для суб'єкта господарювання настають негативні наслідки, а саме: неможливість розміщення тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та міських святкових, урочистих масових заходів, розважально-відпочинкових заходів, сезонної торгівлі на території, підпорядкованій Міській раді.

Отже, Місцевий порядок встановлює додаткові, непередбачені діючим законодавством вимоги щодо розміщення тимчасових споруд для провадження господарської діяльності на території, підпорядкованій Міській раді.

2) Розділом II «Процедура отримання дозволу на розміщення тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та міських святкових, урочистих масових заходів, розважально-відпочинкових заходів та здійснення сезонної торгівлі на території Дергачівської міської ради» Місцевого порядку не встановлені строки розгляду заяви суб'єкта господарювання, що має намір розмістити тимчасову споруду під час проведення ярмарок, державних та міських святкових, урочистих масових заходів, розважально-відпочинкових заходів, сезонної торгівлі на території, підпорядкованій Міській раді, та підстави відмови виконавчого комітету Міської ради в наданні дозволу на розміщення тимчасової споруди на зазначеній території, що свідчить про відсутність прозорого механізму розміщення тимчасових споруд та створює передумови для безпідставної відмови в розміщенні тимчасових споруд.

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 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 ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах на території, підпорядкованій Міській

радi, оскільки Місцевий порядок встановлює обмеження та необґрунтовані вимоги щодо розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території, підпорядкованій Міській раді.

Враховуючи наведене, дії Міської ради щодо затвердження рішенням XL сесії Дергачівської міської ради VI скликання від 29.03.2013 № 2 «Порядку розміщення тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та міських святкових, урочистих масових заходів, розважально-відпочинкових заходів та здійснення сезонної торгівлі на території Дергачівської міської ради» з дискримінаційними положеннями 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 XL сесії Дергачівської міської ради VI скликання від 29.03.2013 № 2 «Порядку розміщення тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та міських святкових, урочистих масових заходів, розважально-відпочинкових заходів та здійснення сезонної торгівлі на території Дергачівської міської ради» з дискримінаційними положеннями, 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, 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 під час проведення ярмарок, державних та міських святкових, урочистих масових заходів, розважально-відпочинкових заходів та здійснення сезонної торгівлі на території Дергачівської міської ради», затвердженого рішенням XL сесії Дергачівської міської ради VI скликання від 29.03.2013 № 2, про що повідомити Харківське обласне територіальне відділення Антимонопольного

комітету України (м. Харків, Держпром, 6 під'їзд, 1 поверх, кімната 32) у 2-місячний термін з дня їх отримання.

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

Гейда І.О.