



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

08.02.2018 № 8-р/к

Справа № 3/03-86-17

м. Харків

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання третього відділу досліджень і розслідувань від 24.01.2018 № 12 про попередні висновки у справі № 3/03-86-17, розпочатої за ознаками вчинення Дергачівською міською радою (надалі – Міська рада) порушення законодавства про захист економічної конкуренції, та матеріали цієї справи,

ВСТАНОВИЛА:

В ході дослідження ринків реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах Харківської області на виконання доручення Антимонопольного комітету України від 30.01.2017 № 13-01/27, на підставі подання третього відділу досліджень і розслідувань від 07.11.2017 № 474 за ознаками вчинення Міською радою 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, адміністративною колегією Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 09.11.2017 № 166-рп/к про початок розгляду справи № 3/03-86-17 (надалі – Справа).

Дії Міської ради 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 заходах та здійснення сезонної торгівлі на території Дергачівської міської ради» (надалі – Місцевий порядок), окремі пункти якого можуть негативно вплинути на умови конкуренції суб'єктів господарювання, що здійснюють чи мають намір здійснювати діяльність з реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах на території, підпорядкованій Міській раді.

В результаті збирання і аналізу доказів, з'ясування дійсних обставин Справи встановлено

наступне.

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 № 1330/20068 (надалі – Порядок розміщення тимчасових споруд).

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

Порядком розміщення тимчасових споруд встановлені повноваження сільських, селищних та міських рад у сфері розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, зокрема, 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 розміщення тимчасових споруд).

Аналізом листа Міської ради від 23.06.2017 № 1128/02-19 (вх. від 29.06.2017 № 1888) територіальним відділенням встановлено, що рішенням XL сесії

Дергачівської міської ради VI скликання від 29.03.2013 № 2 затверджено 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.

Втім, до Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України Міська рада не зверталась для погодження проекту Місцевого порядку.

Законодавством України не передбачено повноважень органів місцевого самоврядування розробляти та затверджувати альтернативні порядки розміщення тимчасових споруд, крім як порядків розміщення тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів на певній території.

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

Крім того, Місцевий порядок містить окремі положення, які не відповідають законодавству про захист економічної конкуренції та 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 під час проведення ярмарок, державних та міських святкових, урочистих масових заходів, розважально-відпочинкових заходів, сезонної торгівлі на території, підпорядкованій Міській раді.

1. Пунктом 2 Розділу I, пунктом 1 Розділу IV 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 дозвільну систему 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 рішення органів місцевого самоврядування про надання дозволу 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, Місцевим порядком встановлено додаткові, не передбачені діючим законодавством вимоги щодо розміщення тимчасових споруд для провадження господарської діяльності під час проведення ярмарок, державних та міських святкових, урочистих масових заходів, розважально-відпочинкових заходів, сезонної торгівлі на території, підпорядкованій Міській раді, а саме: необхідність отримання суб'єктами господарювання, які мають намір розмістити тимчасові споруди для здійснення господарської діяльності 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.

2. Розділом II 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 погодження 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.

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 раді, оскільки Місцевий порядок встановлює обмеження та необґрунтовані вимоги щодо розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності під час проведення ярмарок, державних та міських святкових, урочистих масових заходів, розважально-відпочинкових заходів, сезонної торгівлі на території, підпорядкованій Міській раді.

Під спотворенням 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.

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», окремі положення якого можуть негативно вплинути на умови конкуренції суб'єктів господарювання, що здійснюють чи мають намір здійснювати діяльність з реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах під час проведення ярмарок, державних та міських святкових, урочистих масових заходів, розважально-відпочинкових заходів, сезонної торгівлі на території, підпорядкованій Міській раді, а саме:

- положення Місцевого порядку в частині розповсюдження на сезонну торгівлю та розважально-відпочинкові заходи;

- пункт 2 Розділу I щодо необхідності отримання рішення виконавчого комітету Міської ради про надання дозволу на розміщення тимчасової споруди на зазначеній території;

- розділ II щодо не встановлення строків 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 підстав відмови виконавчого комітету Міської ради в наданні дозволу на розміщення тимчасової споруди на зазначеній території,

є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, а саме дії, які можуть призвести до спотворення конкуренції на ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах на території, підпорядкованій Міській раді.

Доказами, які підтверджують вчинення Міською радою порушення законодавства про захист економічної конкуренції, є документи, що містяться в матеріалах Справи.

На подання про попередні висновки у Справі, направлене разом із супровідним листом від 23.01.2018 № 02-25/3-257, Міська рада заперечень та зауважень не надала.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), пунктами 29, 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету від 19.09.1994 № 5, зареєстрованим в 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 Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що Дергачівська міська рада (ідентифікаційний код — 04059496), затвердивши рішенням XL сесії Дергачівської міської ради VI скликання від 29.03.2013 № 2 «Порядок розміщення тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та міських святкових, урочистих масових заходів, розважально-відпочинкових заходах та здійснення сезонної торгівлі на території Дергачівської міської ради», окремі положення якого можуть негативно вплинути на умови конкуренції суб'єктів господарювання, що здійснюють чи мають намір здійснювати діяльність з реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах під час проведення ярмарок, державних та міських святкових, урочистих масових заходів, розважально-відпочинкових заходів, сезонної торгівлі на території, підпорядкованій Дергачівській міській раді, вчинила порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, а саме дії, які можуть призвести до спотворення конкуренції на ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах на території, підпорядкованій Дергачівській міській раді Харківської області.

2. Зобов'язати Дергачівську міську раду (ідентифікаційний код — 04059496) припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції, наведене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, 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 заходах 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 письмово повідомити в 3-місячний строк з дня отримання рішення адміністративної колегії територіального відділення.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Голова колегії

Гейда І.О.

Члени колегії:

Трегубець Н.О.

Приймак Є.Б.

Аврамова С.П.

Печенізька А.С.

Тевелєва Ю.В.

