



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

19.06.2018 № 65-р/к

Справа № 3/03-50-18

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 06.06.2018 № 273 про попередні висновки у справі № 3/03-50-18 (надалі – Справа), розпочатої за ознаками вчинення Вовчанською 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 Голови Антимонопольного комітету України від 30.01.2017 № 13-01/27, на підставі подання третього відділу досліджень і розслідувань від 03.05.2018 № 227 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 обмеження конкуренції, адміністративною колегією Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 08.05.2018 № 71 - рп/к про початок розгляду Справи.

Дії Міської ради полягають у затвердженні рішенням XXXII сесії Вовчанської міської ради Харківської області VII скликання від 08.12.2017 № 23-VII «Порядку розміщення тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів та тимчасового користування окремими елементами благоустрою комунальної власності на території міста Вовчанська» (надалі – Місцевий порядок), окремі положення якого 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.

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

Міська рада є юридичною особою та зареєстрована 02.02.1991 за № 1454120000000290, ідентифікаційний код – 04058663, місцезнаходження: 62504, Харківська обл., Вовчанський район, м. Вовчанськ, вул. Соборна, буд. 92. 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, а саме:

- затвердження комплексної схеми розміщення тимчасових споруд (пункт 1.6. Порядку розміщення тимчасових споруд);
- 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);
- розгляд заяв щодо намірів встановлення тимчасових споруд (пункт 2.4.

Порядку розміщення тимчасових споруд);

- приймання заяви замовника про виконання вимог паспорта прив'язки (пункт 2.23. Порядку розміщення тимчасових споруд);

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

Згідно з нормами чинного законодавства органи місцевого самоврядування зобов'язані забезпечити виконання вимог законодавства щодо встановлення порядку розміщення тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів на строк проведення таких заходів на своїй території.

Таким чином, розміщення суб'єктами господарювання тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів на строк проведення таких заходів на території, підпорядкованій Міській раді, здійснюється на підставі порядку, встановленому Міською радою.

Листом від 17.01.2018 № 02-22/130/1 (вх. від 19.01.2018 № 205) Міська рада повідомила територіальне відділення, що рішенням XXXII сесії Вовчанської міської ради Харківської області VII скликання від 08.12.2017 № 23-VII затверджено «Порядок розміщення тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів та тимчасового користування окремими елементами благоустрою комунальної власності на території міста Вовчанська» (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.

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

Аналізом змісту Місцевого порядку встановлено, що окремі його положення 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 місцевих святкових, урочистих масових заходів на строк проведення таких заходів на території, підпорядкованій Міській раді, з огляду на наступне.

1. В абзаці другому частини другої статті 28 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності» зазначається, що тимчасова споруда для здійснення підприємницької діяльності може мати закрите приміщення для тимчасового перебування людей (павільйон площею не більше 30 квадратних метрів по зовнішньому контуру) або не мати такого приміщення.

Відповідно до абзацу шостого пункту 1.4. Порядку розміщення тимчасових споруд пересувна тимчасова споруда – це споруда, яка не має закритого приміщення для тимчасового перебування людей, у якій може бути розміщене торговельне обладнання, низькотемпературний прилавок, лоток, ємність, торговельний автомат, інші пристрої для сезонної роздрібною торгівлі та іншої підприємницької діяльності.

Згідно з абзацом восьмим пункту 1.4. Порядку розміщення тимчасових споруд стаціонарна тимчасова споруда – це споруда, яка має закрите приміщення для тимчасового перебування людей і по зовнішньому контуру площу до 30 кв.м.

Отже, тимчасові споруди поділяються на стаціонарні та пересувні.

Положення пункту 1.11. Порядку розміщення тимчасових споруд поширюються на розміщення пересувних і стаціонарних тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів на строк проведення таких заходів.

Місцевий порядок не містить положень щодо розміщення стаціонарних тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів на території, підпорядкованій Міській раді.

Таким чином, реалізація товарів, надання послуг і виконання робіт у стаціонарних тимчасових спорудах під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів на строк проведення таких заходів на території, підпорядкованій Міській раді, не може здійснюватись на рівних, прозорих засадах добросовісної конкуренції, а отже, відсутність в Місцевому порядку положень щодо розміщення стаціонарних тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів на строк проведення таких заходів на території, підпорядкованій Міській раді, має негативний вплив на конкурентне середовище.

Отже, внаслідок відсутності в Місцевому порядку положень щодо розміщення стаціонарних тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів на строк проведення таких заходів на території, підпорядкованій Міській раді, дія конкурентних механізмів на ринках реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах може обмежуватись.

2. В Місцевому порядку не зазначено строків розгляду Міською радою заяв суб'єктів господарювання, які мають намір розмістити тимчасові споруди під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів на території, підпорядкованій Міській раді, а також підстав відмови у наданні згоди на розміщення тимчасових споруд під час проведення зазначених заходів, що може призвести до затягування розгляду заяв та безпідставних відмов з боку Міської ради.

3. 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, положення розділу «Розміщення та режим роботи» Місцевого порядку безпідставно розповсюджуються на розміщення пересувних тимчасових споруд під час сезонної торгівлі. На зазначений випадок мають поширюватись положення Порядку розміщення тимчасових споруд.

Так, аналізом розділу «Розміщення та режим роботи» Місцевого порядку встановлено, що підставою розміщення пересувних тимчасових споруд під час сезонної торгівлі на території, підпорядкованій Міській раді, є, зокрема, отримання згоди Міської ради на розміщення пересувних тимчасових споруд.

У разі відсутності зазначеної згоди для суб'єкта господарювання настають негативні наслідки, а саме: неможливість розміщення пересувних тимчасових споруд під час сезонної торгівлі на території, підпорядкованій Міській раді.

Згідно з пунктом 2.1. Порядку розміщення тимчасових споруд підставою для розміщення тимчасової споруди є паспорт прив'язки тимчасової споруди.

Відповідно до пункту 2.2. Порядку розміщення тимчасових споруд замовник, який має намір встановити тимчасову споруду, звертається до відповідного виконавчого органу сільської, селищної, міської ради, районної державної адміністрації із відповідною заявою у довільній формі про можливість розміщення тимчасової споруди.

Пунктом 2.3. Порядку розміщення тимчасових споруд встановлено, що до зазначеної заяви додаються: графічні матеріали із зазначенням бажаного місця розташування тимчасової споруди, виконані замовником у довільній формі на топографо-геодезичній основі М 1:500 кресленнями контурів тимчасової споруди з прив'язкою до місцевості; реквізити замовника (найменування, П.І.Б., адреса, контактна інформація). Цей перелік документів є вичерпним.

Таким чином, Місцевий порядок встановлює додаткові, непередбачені діючим законодавством вимоги щодо розміщення пересувних тимчасових споруд під час сезонної торгівлі на території, підпорядкованій Міській раді.

Згідно з частиною другою 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 частини третьої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних дій органами місцевого самоврядування забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

Отже, застосування положень Місцевого порядку може призвести до обмеження конкуренції на ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах на території, підпорядкованій Міській раді.

Враховуючи наведене, дії Міської ради, які полягають у затвердженні рішенням XXXII сесії Вовчанської міської ради Харківської області VII скликання від 08.12.2017 № 23-VII «Порядку розміщення тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів та тимчасового користування окремими елементами благоустрою комунальної власності на території міста Вовчанська», окремі положення якого 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, а саме:

- не встановлення порядку розміщення стаціонарних тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів ;

- не встановлення строків розгляду заяв суб'єктів господарювання, які мають намір розмістити тимчасові споруди під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів, а також підстав відмови у наданні згоди на розміщення тимчасових споруд під час проведення зазначених заходів;

- поширення положень Місцевого порядку на розміщення пересувних тимчасових споруд під час сезонної торгівлі,

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 обмеження 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 06.06.2018 № 02-25/3-2268, Міська рада листом від 14.06.2018 № 02-22/1452/1 (вх. від 18.06.2018 № 2549) зазначила, що до територіального відділення направлено на погодження проект рішення сесії Міської ради про внесення змін до «Порядку розміщення тимчасових споруд під

час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів та тимчасового користування окремими елементами благоустрою комунальної власності на території міста Вовчанська» з урахуванням усіх зауважень.

Також, Міська рада повідомила, що після отримання відповідного погодження розгляд даного проекту рішення буде включено до порядку денного чергової сесії Міської ради, яка відбудеться орієнтовно 27.07.2018 року.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтю 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), пунктом 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 **ВОВЧАНСЬКА МІСЬКА РАДА** (ідентифікаційний код – 04058663), затвердивши рішенням XXXII сесії Вовчанської міської ради Харківської області VII скликання від 08.12.2017 № 23-VII «Порядок розміщення тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів та тимчасового користування окремими елементами благоустрою комунальної власності на території міста Вовчанська», окремі положення якого 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 Вовчанській 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 обмеження конкуренції на ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах на території, підпорядкованій Вовчанській міській раді.

2. Зобов'язати **ВОВЧАНСЬКУ МІСЬКУ РАДУ** (ідентифікаційний код – 04058663) 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 місцевих святкових, урочистих масових заходів та тимчасового користування окремими елементами благоустрою комунальної

власності на території міста Вовчанська», затвердженого рішенням XXXII сесії Вовчанської міської ради Харківської області VII скликання від 08.12.2017 № 23-VII, про що письмово повідомити територіальне відділення в 2-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.

Печенізька А.С.

Тевелєва Ю.В.

Аврамова С.П.

Виконавець

Сухоменюк А.І.

Секретар колегії

Бродська А.І.