

АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

ПОЛТАВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РЕКОМЕНДАЦІЇ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

**Вул. Зигіна, 1, м.Полтава, Полтавська область, 36000, тел/факс (0532) 56-39-77**

**e-mail:** [**pl@amcu.gov.ua**](mailto:pl@amcu.gov.ua) **web:** [**http://www.amc.gov.ua/amku/control/poltava/uk/indekx**](http://www.amc.gov.ua/amku/control/poltava/uk/indekx)

**Код ЄДРПОУ 21076316**

«\_11\_\_\_»\_\_\_04\_\_\_\_2017\_\_ р. м.Полтава № 02/1914

|  |
| --- |
| **Кобеляцька міська рада**  вул. Касьяна, 29, м. Кобеляки  39200 |

Про припинення дій, що містять

ознаки порушення законодавства

про захист економічної конкуренції

Полтавським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – територіальне відділення) розглянуто заяву гр. Войтюк М.М. від 17.03.2017 №1 (вх. № 02/41-В від 21.03.2017) про порушення законодавства про захист економічної конкуренції Кобеляцькою міською радою при прийнятті рішення від 24.02.2017 №47 «Про заборону продажу алкогольних та слабоалкогольних напоїв, пива (крім безалкогольного) на території м. Кобеляки» відповідно до якого заборонено продаж алкогольних та слабоалкогольних напоїв, пива (крім безалкогольного) на території м. Кобеляки у стаціонарних об’єктах торгівлі, малих архітектурних формах та у закладах торгівлі, розміщених в окремих будівлях, крім закладів ресторанного господарства у період з 21:00 години вечора до 07:00 години ранку щоденно, враховуючи вихідні дні та свята.

Згідно проведеного дослідження встановлено наступне.

Відповідно до частини першої статті 10 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» міські ради є органами місцевого самоврядування, що представляють відповідні територіальні громади та здійснюють від їх імені та в їх інтересах функції і повноваження місцевого самоврядування, визначені Конституцією України, цим та іншими законами.

Міські ради є органом місцевого самоврядування.

Згідно з частиною другою статті 19 Конституції України органи державної влади та органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов'язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією та законами України.

Частиною третьою статті 24 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» передбачено, що органи місцевого самоврядування та їх посадові особи діють лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, передбачені Конституцією і законами України, та керуються у своїй діяльності Конституцією і законами України, актами Президента України, Кабінету Міністрів України, а в Автономній Республіці Крим — також нормативно-правовими актами Верховної Ради і Ради міністрів Автономної Республіки Крим, прийнятими у межах їхньої компетенції.

Статтею 4 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» визначено, що одним із основних принципів місцевого самоврядування є законність.

Відносини органів державної влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю із суб'єктами господарювання, суб'єктів господарювання з іншими суб'єктами господарювання, із споживачами, іншими юридичними та фізичними особами у зв'язку з економічною конкуренцією регулюються Законом України «Про захист економічної конкуренції» (стаття 2 Закону України «Про захист економічної конкуренції»). Цей Закон застосовується до відносин, які впливають чи можуть вплинути на економічну конкуренцію на території України.

Згідно з приписами 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, відповідно до вказаних законодавчих норм, реалізація Кобеляцькою міською радою покладених на неї повноважень, має здійснюватись з дотриманням вимог чинного законодавства, у тому числі Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Основні засади державної політики щодо регулювання, зокрема, роздрібної торгівлі алкогольними напоями, забезпечення їх високої якості та захисту здоров'я громадян, а також посилення боротьби з незаконним виробництвом та обігом алкогольних напоїв і тютюнових виробів на території України визначає Закон України «Про державне регулювання виробництва і обігу спирту етилового, коньячного і плодового, алкогольних напоїв та тютюнових виробів» від 19.12.1995 № 481/95-ВР (далі - Закон № 481/95-ВР).

Відповідно до статті 15 Закону № 481/95-ВР імпорт, експорт і оптова торгівля алкогольними напоями та тютюновими виробами можуть здійснюватися суб'єктами господарювання всіх форм власності за наявності ліцензій.

Основні вимоги до роздрібної торгівлі горілкою і лікеро-горілчаними виробами, вином виноградним та плодово-ягідним, коньяком, шампанським, вином ігристим (далі - алкогольні напої) спрямовані на забезпечення прав споживачів щодо належної якості товару і рівня торговельного обслуговування визначені Правилами роздрібної торгівлі алкогольними напоями, які затверджені постановою Кабінету Міністрів України від 30 липня 1996 р. № 854 (далі - Правила роздрібної торгівлі).

Стаття 15-3 Закону № 481/95-ВР встановлює вичерпний перелік обмежень щодо продажу пива (крім безалкогольного), алкогольних, слабоалкогольних напоїв, вин столових, а саме, забороняється продаж пива (крім безалкогольного), алкогольних, слабоалкогольних напоїв, вин столових, зокрема:

* собами , які не досягли 18 років;
* особам, які не досягли 18 років;
* у приміщеннях та на території навчальних закладів, закладів охорони здоров'я, крім ресторанів, що знаходяться на території санаторіїв;
* у приміщеннях спеціалізованих торговельних організацій, що здійснюють торгівлю товарами дитячого асортименту або спортивними товарами, а також у відповідних відділах (секціях) універсальних торговельних організацій;
* у закритих спортивних спорудах (крім пива у пластиковій тарі);
* з торгових автоматів;
* на полицях самообслуговування (крім тютюнових виробів у блоках та алкогольних, слабоалкогольних напоїв, вин столових, пива);
* з рук;
* у невизначених для цього місцях торгівлі.

Інших обмежень щодо роздрібної торгівлі алкогольними напоями та пивом Законом № 481/95-ВР не передбачено.

Крім того, підпунктом 4 пункту «б» статті 30 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» визначено, що до відання органів місцевого самоврядування належать делеговані повноваження щодо встановлення за погодженням з власниками зручного для населення режиму роботи розташованих на відповідній території підприємств, установ та організацій сфери обслуговування незалежно від форм власності.

Водночас, вказані повноваження стосуються встановлення (лише за погодженням з власником) саме режиму роботи, тобто розподілу робочого часу протягом відповідного календарного періоду (дня, тижня, місяця, року), але не встановлення обмеження на реалізацію певного виду продукції (товарів) у визначений органом місцевого самоврядування проміжок доби.

Отже, місцеві ради не мають повноважень самостійно встановлювати постійну, не на час проведення масових заходів, заборону продавати алкогольні, слабоалкогольні напої та пива, в тому числі у певні години доби.

Відповідно до частини четвертої статті 23 Господарського кодексу України незаконне втручання органів та посадових осіб місцевого самоврядування у господарську діяльність суб'єктів господарювання забороняється. Не допускається видання правових актів органів місцевого самоврядування, якими встановлюються не передбачені законом обмеження щодо обігу окремих товарів (послуг) на території відповідних адміністративно-територіальних одиниць.

Частиною другою статті 25 Господарського кодексу України передбачено, що органам місцевого самоврядування заборонено приймати акти або вчиняти дії, що ставлять у нерівне становище окремі категорії суб'єктів господарювання чи іншим способом порушують правила конкуренції.

Згідно зі статтею 42 Конституції України кожен має право на підприємницьку діяльність, яка не заборонена законом. Держава забезпечує захист конкуренції у підприємницькій діяльності. Не допускаються зловживання монопольним становищем на ринку, неправомірне обмеження конкуренції та недобросовісна конкуренція.

Окрім того, рішення виконавчим комітетом Кобеляцької міської ради від 01.03.2011 №284 «Про заборону продажу алкогольних напоїв, слабоалкогольних напоїв та пива в магазинах міста Кобеляки після 21 години» вже оскаржувалось у суді.

Рішенням Кобеляцького районного суду від 28.12.2016 у справі 532/1891/16-а (2-а/532/49/2016) вищезазначене рішення від 01.03.2011 №284 було скасовано.

Проте, листом від 07.04.2017 №025-19/279 Кобеляцька міська рада зазначає, що після набрання постановою суду законної сили, рішення виконкому втратило чинність, а тому додаткових дій міською радою щодо впровадження рішення суду не здійснювалось. Окрім цього, суд не зобов’язував міську раду на вчинення певних дій.

Встановлення органами місцевого самоврядування постійної заборони (обмеження) щодо торгівлі алкогольними напоями виходить за межі наданих йому повноважень установлених законом №280/97-ВР. Такого висновку дійшов **Верховний Суд, Судова палата по адміністративним справам Верховного Суду - Постанова від 24.05.2016 № 2а-54/10 .**

Таким чином, прийняття виконавчим комітетом Кобеляцької міської ради рішення від 24.02.2017 № 47 «Про заборону продажу алкогольних та слабоалкогольних напоїв, пива (крім безалкогольного) на території міста Кобеляки», відповідно до якого встановлено не передбачену законодавчими актами України, заборону реалізації алкогольних, слабоалкогольних напоїв та пива у стаціонарних об’єктах торгівлі торговельного, побутового, соціально-культурного чи іншого призначення, окрім закладів ресторанного господарства (кафе, бари, заклади громадського харчування, ресторани, тощо) на території міста Кобеляки у період з 21:00 до 7:00 години, містять ознаки порушення, яке передбачене пунктом 3 статті 50 та абзацом дев’ятим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних дій органом місцевого самоврядування, що полягає у встановленні не передбаченої законами України заборони та обмеження самостійності підприємств щодо реалізації товарів.

Згідно статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України мають право надавати рекомендації органам влади, органам місцевого самоврядування, органам адміністративно-господарського управління та контролю, суб'єктам господарювання, об'єднанням стосовно припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, усунення причин виникнення цих порушень і умов, що їм сприяють, а у разі, якщо порушення припинено, - щодо вжиття заходів для усунення наслідків цих порушень. Рекомендації надаються у формі листа.

На підставі вищевикладеного, з метою припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, керуючись пунктом 5 частини третьої статті 7, пунктом 10 частини п’ятої статті 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» та частиною першою статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції, адміністративна колегія Полтавського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

**Р Е К О М Е Н Д У Є:**

Виконавчому комітету Кобеляцької міської ради в місячний термін з дня отримання рекомендацій припинити дії, що містять ознаки порушення, яке передбачене пунктом 3 статті 50 та абзацом дев’ятим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних дій органом місцевого самоврядування, що полягає у встановленні не передбаченої законами України заборони та обмеження самостійності підприємств щодо реалізації товарів, шляхом скасування рішення від 24.02.2017 № 47 «Про заборону продажу алкогольних та слабоалкогольних напоїв, пива (крім безалкогольного) на території міста Кобеляки».

Відповідно до частини другої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов’язковому розгляду органами чи особами, яким вони надані.

Про результати розгляду рекомендацій та вжиті заходи Вам необхідно повідомити Полтавське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України у тридцятиденний строк з дня їх отримання з наданням всіх підтверджуючих документів та розрахунків.

Звертаємо увагу, що відповідно до частини третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за умов 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 необхідних заходів для усунення наслідків порушення, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається, а розпочате провадження закривається.

**Голова адміністративної колегії В. Оніщенко**