



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЗАКАРПАТСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**

**РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

30.10.2018

м.Ужгород

№ 57/4-р/к

Справа № 03-5/2018

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції

Під час здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції під час дослідження ринків реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах Закарпатським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – територіальне відділення) виявлено, що Хустською міською радою не встановлено порядок розміщення тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів відповідно до пункту 1.11 вищенаведеного Порядку 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

За результатами розгляду справи № 03-5/2018 адміністративна колегія територіального відділення визнала бездіяльність Хустської міської ради, яка полягає у не встановленні порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів у м. Хуст згідно із Порядком розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затвердженим 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, містить порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, частиною 1 статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Адміністративна колегія Закарпатського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 03-5/2018 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та подання з висновками у справі № 03-5/2018 від 12.10.2018 № 57-03/17-пв/к,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Закарпатського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 06.09.2018 № 57/5-рп/к розпочато розгляд справи № 03-5/2018 відносно Хустської міської ради у зв'язку з наявністю в її діях ознак порушень законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій

органу місцевого самоврядування, які можуть призвести до спотворення конкуренції.

- (2) Головою територіального відділення надіслано Хустській міській раді вимогу про надання інформації від 20.09.2018 № 57-02/03-14/867.
- (3) Листом 17.10.2018 № 57-02/03-14/999 Хустській міській раді було направлено подання про висновки у справі від 12.10.2018 № 57-03/17-пв/к.
- (4) Листом від 30.10.2018 № 1961/02-12 Хустська міська рада надала відповідь на подання з попередніми висновками.

2. Відповідач

- (5) Відповідачем у справі є орган місцевого самоврядування:
Хустська міська рада (ЄДРПОУ - 34005221, вул. 900-річчя Хуста, 27, м.Хуст, 90400).
- (6) Хустська міська рада утворена відповідно до Конституції України та Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» та в своїй діяльності керується Конституцією України та чинним законодавством України.
- (7) Згідно з статтею 2 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» місцеве самоврядування здійснюється територіальними громадами сіл, селищ, міст як безпосередньо, так і через сільські, селищні, міські ради та їх виконавчі органи, а також через районні та обласні ради, які представляють спільні інтереси територіальних громад сіл, селищ, міст.
- (8) 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 іншим законодавством.
- (9) Хустська міська рада відповідно до статей 10, 11 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» та відповідно до статті 140 Конституції України є органом місцевого самоврядування.
- (10) Згідно з частиною першою статті 59 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» рада в межах своїх повноважень приймає нормативні та інші акти у формі рішень.
- (11) Відповідно до абзацу 1 статті 144 Конституції України органи місцевого самоврядування в межах повноважень, визначених законом, приймають рішення, які є обов'язковими до виконання на відповідній території.
- (12) Статтею 19 Конституції України передбачено, що 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.
- (13) Статтею 4 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» визначено, що одним із основних принципів місцевого самоврядування є законність.
- (14) Відповідно до Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» Хустська міська рада та її виконавчий комітет в межах своєї компетенції самостійно вирішують питання місцевого значення, виходячи із інтересів громадян, які проживають на території міста Хуст, та державних інтересів, забезпечує дотримання законності та правопорядку.
- (15) Хустська міська рада та її виконавчий комітет є правомочними розглядати та вирішувати будь-які питання, віднесені законодавством до компетенції органів місцевого самоврядування, а також утворених ними органів.

- (16) Рішення Хустської міської ради, прийняті в межах своєї компетенції, є обов'язковими для виконання всіма розташованими на території міста підприємствами, організаціями і установами, кооперативними та іншими громадськими організаціями, їх органами, а також посадовими особами і громадянами.
- (17) 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.
- (18) 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.
- (19) Отже, відповідно до вказаних законодавчих норм, реалізація Хустською міською радою покладених на неї повноважень, має здійснюватись з дотриманням вимог чинного законодавства, у тому числі Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Правова кваліфікація дій Відповідача

3.1. Антиконтурентні дії Відповідача

- (20) Під час розгляду справи територіальним відділенням встановлено наступне.
- (21) Статтями 26 та 30 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» до повноважень виконавчих органів міських, селищних, сільських рад віднесено, в тому числі, організацію місцевих ринків, ярмарків, сприяння розвитку всіх форм торгівлі, прийняття рішень з питань благоустрою населених пунктів, зокрема, організацію забезпечення на території населеного пункту чистоти і порядку, дотримання тиші в громадських місцях, організації місць відпочинку для населення. Повноваження щодо організації відпочинку і дозвілля мешканців міста також надаються статтею 12 Закону України «Про культуру».
- (22) Правові та організаційні основи містобудівної діяльності в Україні визначено Законом України «Про регулювання містобудівної діяльності».
- (23) Відповідно до частини 2 статті 28 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності», тимчасова споруда торговельного, побутового, соціально-культурного чи іншого призначення для здійснення підприємницької діяльності (далі тимчасові споруди) – 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.
- (24) Згідно з частиною 4 статті 28 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності» розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності здійснюється в порядку, встановленому центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері містобудування.
- (25) Порядок розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності затверджено наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 № 244,

zareєстрованим в Міністерстві юстиції України 22.11.2011 за № 1330/2006 (далі – Порядок).

- (26) Цей Порядок визначає механізм розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, зокрема порядок отримання паспорту прив'язки тимчасової споруди для провадження підприємницької діяльності.
- (27) Відповідно до пункту 1.11 вищенаведеного Порядку розміщення тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів на строк проведення таких заходів здійснюється у порядку, встановленому органами місцевого самоврядування.
- (28) Отже, згідно з нормами чинного законодавства, органи місцевого самоврядування зобов'язані забезпечити виконання вимог законодавства щодо організації порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів на своїй території.
- (29) На вимогу територіального відділення від 07.06.2018 № 57-02/03-14/487 Хустська міська рада листом від 26.06.2018 №1254/02-12 повідомила, що рішення про порядок розміщення тимчасових споруд під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів, яким визначено механізм отримання дозволу на розміщення тимчасових споруд під час зазначених заходів, відсутнє.
- (30) Не встановлення Хустською міською радою порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів, який визначає механізм розміщення тимчасових споруд під час зазначених заходів, зокрема, в частині визначення строку розгляду заяв (звернень) суб'єктів господарювання, які мають намір отримати дозвіл на розміщення тимчасової споруди, та переліку документів необхідних для розміщення тимчасової споруди, не дозволяє створити конкурентне середовище, за якого всі суб'єкти господарювання мають рівні законодавчо визначені можливості для здійснення господарської діяльності на ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах.

3.2. Негативний вплив на конкуренцію

- (31) В ході розгляду справи та з метою встановлення реальних фактів і доказів негативного впливу на конкуренцію, територіальним відділенням було направлено вимогу Хустській міській раді від 20.09.2018 № 57-02/03-14/867.
- (32) За інформацією виконавчого комітету Хустської міської ради (лист від 24.09.2018 № 1729/02-12), протягом поточного періоду 2018 року проведено 4 ярмарки, зокрема:
 - у період з 30.04.2018 року по 30.05.2018 року ярмарок «Нарцис 2018»;
 - у період з 01.04.2018 року по 15.04.2018 року проведено Великодній ярмарок;
 - у період з 30.04.2018 року по 15.05.2018 року проведено ярмарок з нагоди Дня міста Хуст;
 - у період з 23.07.2018 року по 05.09.2018 проведено шкільний ярмарок.
- (33) Для взяття участі у місцевих ярмарках суб'єкту господарювання необхідно звернутись до міської ради зі заявою у довільній формі на надання дозволу на встановлення тимчасової споруди для провадження підприємницької.
- (34) На період проведення ярмарки «Нарцис 2018» до виконавчого комітету Хустської міської ради звернувся 1 суб'єкт господарювання - ФОП Куриця В.І., якому було видано дозвіл на розміщення тимчасової споруди для провадження підприємницької (рішення від 18.04.2018 № 140).

- (35) На період проведення Великоднього ярмарку до виконавчого комітету Хустської міської ради звернулись 3 суб'єкта господарювання - ФОП Топтей Й.Й., ФОП Лунченко М.С., ФОП Гондурак В.Ф., яким було видано дозволи на розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької (рішення від 19.03.2018 № 98).
- (36) На період проведення ярмарки з нагоди Дня міста Хуст до виконавчого комітету Хустської міської ради звернулись 3 суб'єкта господарювання - ФОП Топтей Й.Й., ФОП Лунченко М.С., ФОП Гондурак В.Ф., яким було видано дозволи на розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької (рішення від 18.04.2018 № 141).
- (37) На період проведення шкільного ярмарку до виконавчого комітету Хустської міської ради звернулись 13 суб'єктів господарювання, яким було видано дозволи на розміщення тимчасових споруд, а саме:
- рішенням від 18.07.2018 №286 видано дозволи ФОП Тегза Т.М., ФОП Тегза В.В., ФОП Немеш О.І., ФОП Немеш І.Ю., ФОП Юрик Є.Й., ФОП Юрик С.Ю., ФОП Ющак Н.М., ФОП Ющак В.М., ФОП Коршинському В.І. на розміщення торгових лотків по продажу шкільного приладдя;
 - рішенням від 18.07.2018 № 287 видано дозвіл ФОП Росоха М.Ф. на розміщення торгових лотків по продажу шкільного приладдя;
 - рішенням від 18.07.2018 №288 видано дозвіл ФОП Тегза Т.М. на розміщення торгових лотків по продажу шкільного приладдя.
- (38) Аналізом рішень виконавчого комітет Хустської міської ради, якими видано дозволи на розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької на час проведення ярмарок встановлено наступне.
- (39) Рішеннями виконавчого комітету Хустської міської ради від 18.07.2018 №286, №287, №288, учасників шкільного ярмарку зобов'язано оформити право користування земельною ділянкою у відповідності до чинного законодавства.
- (40) Натомість, рішеннями виконавчого комітету Хустської міської ради від 18.04.2018 №140, від 19.03.2018 №98, від 18.04.2018 №141, учасникам ярмарки «Нарцис 2018», ярмарки з нагоди Дня міста Хуст, Великоднього ярмарку дозволено встановлення тимчасових споруд під час проведення ярмарку без укладення договору про встановлення сервітуту.
- (41) Отже, виконавчим комітетом Хустської міської ради створені менш сприятливі умови конкуренції для суб'єктів господарювання під час проведення шкільного ярмарку порівняно з суб'єктами господарювання, які реалізують товари, надають послуги у тимчасових спорудах під час проведення Великоднього ярмарку, ярмарки з нагоди Дня міста Хуст, ярмарки «Нарцис 2018».
- (42) Крім того, звернення (заяви) суб'єктів господарювання щодо надання дозволу на розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької на час проведення ярмарків виконавчим комітетом Хустської міської ради розглядались у строк до 2 календарних днів (ярмарка «Нарцис 2018», ярмарка з нагоди Дня міста Хуст, Великодня ярмарка) та від 14 до 42 календарних днів (шкільний ярмарок).
- (43) В таких умовах суб'єкти господарювання – продавці товару, надавачі послуг з організації відпочинку та розваг під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів на території м. Хуст не мають можливості на рівних засадах реалізувати право на здійснення господарської діяльності на зазначеному ринку.
- (44) Відповідно до частини першої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними діями органів влади, органів місцевого

самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю є прийняття будь-яких актів (рішень, наказів, розпоряджень, постанов тощо), надання письмових чи усних вказівок, укладення угод або будь-які інші дії чи бездіяльність органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю (колегіального органу чи посадової особи), які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.

- (45) Згідно з частиною третьою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних дій органами місцевого самоврядування забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.
- (46) Відповідно до пункту 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» анти конкурентні дії органів місцевого самоврядування є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (47) Згідно з частиною 2 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.
- (48) Ефективність конкурентної політики, зокрема, залежить від регулювання сфер господарської діяльності органами місцевого самоврядування, які, на підставі наданих Законами України повноважень, приймають владно – управлінські рішення і, таким чином, можуть:
- впливати на формування структури ринків;
 - впливати на умови ведення господарської діяльності;
 - впливати на процедуру отримання дозвільних документів.
- (49) Отже, внаслідок відсутності встановленого Хустською міською радою порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів, суб'єкти господарювання здійснюють діяльність із надання послуг з організації відпочинку та розваг під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів без дотримання єдиного, закріпленого Хустською міською радою порядку, що може призвести до спотворення конкуренції.

4. Заперечення Відповідача та їх спростування

- (50) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано листом від 17.10.2018 № 57-02/03-14/999, Хустська міська рада листом від 30.10.2018 № 1961/02-12 повідомила територіальне відділення, що міською радою визнано порушення та враховано всі зауваження наведені у поданні з попередніми висновками та розпочато процедуру розроблення порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів.

5. Остаточні висновки адміністративної колегії у справі

- (51) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться висновок, про те, що бездіяльність Хустської міської ради, яка полягає у не встановленні порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів у м. Хуст згідно із Порядком розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затвердженим 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, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, частиною 1 статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які можуть призвести до спотворення конкуренції.

- (52) Такі дії Відповідача заборонені відповідно до частини третьої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що вчинення антиконкурентних дій органів влади органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю забороняється і тягне відповідальність згідно із законом.

Враховуючи викладене та на підставі статей 12, 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статті 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пункту 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 зі змінами та доповненнями, пункту 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Закарпатського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ВИРІШИЛА:

1. Визнати бездіяльність Хустської міської ради (ідентифікаційний код – 34005221), яка полягає у не встановленні порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності під час проведення ярмарок, державних та місцевих святкових, урочистих масових заходів у м. Хуст згідно із Порядком розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затвердженим 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, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, частиною 1 статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які можуть призвести до спотворення конкуренції.

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

Голова Відділення -
голова колегії

В. Шаленик