



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ ЗАПОРІЗЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ЗАПОРІЗЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

16.03.2018 р. № 7 -рш

м. Запоріжжя

Справа № 02/46-17

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Адміністративна колегія Запорізького обласного територіального відділення, розглянувши подання відділу досліджень і розслідувань територіального відділення про попередні висновки від 21.02.2018 № 02-07-спр та матеріали справи № 02/46-17 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції Запорізькою міською радою (юридична адреса: 69105, Запорізька обл., місто Запоріжжя, проспект Соборний, будинок 206, код за ЄДРПОУ 04053915) (далі - Рада),

ВСТАНОВИЛА:

Провадження у справі №02/46-17 у відношенні Ради розпочато розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення від 27.12.2017 за № 79-р у зв'язку з наявністю в діях Ради, які полягали:

- у включенні до Положення про порядок оформлення документів на розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності у м.Запоріжжі, затвердженого рішенням 8 сесії Ради від 25.08.2016 №52 (підпункт 6.8.9 пункту 6.8 розділу б), додаткових підстав для анулювання дії паспорта прив'язки до закінчення строку його дії, які не передбачені 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 №1330/20068, - ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, які можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах в межах м. Запоріжжя;

- у включенні до Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг у м. Запоріжжі, затвердженого рішенням 8 сесії Ради від 25.08.2016 №52 (пункт 4.4), умови щодо отримання *першочергового права* на розміщення засобів пересувної мережі суб'єктами господарювання, *які раніше правомірно розміщували такі засоби* пересувної мережі в указаному місці, - ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, абзацом 7 частини другої статті 15 Закону України “Про захист економічної конкуренції”, у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, якими окремим суб'єктам господарювання надаються переваги, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно

конкуренції, що може призвести до обмеження конкуренції на ринку організації дрібнороздрібної торговельної мережі в межах м. Запоріжжя;

- у включенні до Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг у м. Запоріжжі, затвердженого рішенням 8 сесії Ради від 25.08.2016 №52 (підпункт 4.12.4 пункту 4.12), підстави для скасування Розпорядження, зокрема, у випадку *набрання законної сили* (двох і більше протягом року) *постанов адміністративного органу у справі про адміністративне правопорушення за ст.152 Кодексу України про адміністративні правопорушення та відповідного висновку Комісії*, - ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, які можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку організації дрібнороздрібної торговельної мережі в межах м. Запоріжжя;

- у встановленні Положенням про порядок укладення договорів №52 (пункт 4.3) для власників (користувачів) тимчасових споруд торговельного, побутового, соціально-культурного чи іншого призначення для здійснення підприємницької діяльності (далі - ТС) за право користування місцями для розташування ТС, якщо ТС має площу понад 25 кв.м, більшої оплати (з коефіцієнтом 1,2 до базового розміру місячної плати), - ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50, абзацом 8 частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, якими окремим суб'єктам господарювання створюються дискримінаційні умови діяльності порівняно з конкурентами, що може призвести до спотворення конкуренції на ринку організації дрібнороздрібної торговельної мережі в межах м. Запоріжжя;

- у встановленні Положенням про порядок укладення договорів №52 (пункти 4.5 та 4.6) меншої оплати за право користування місцями для розташування засобів пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг:

- у разі, якщо площа засобу пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг від 40 до 100 кв.м., застосовується коефіцієнт 0,7 (пункт 4.5);

- якщо площа засобу пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг більше 100 кв.м., застосовується коефіцієнт 0,25 (пункт 4.6),

ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, абзацом 7 частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, якими окремим суб'єктам господарювання надаються переваги, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно конкурентів, що може призвести до спотворення конкуренції на ринку організації дрібнороздрібної торговельної мережі в межах м. Запоріжжя.

За результатами аналізу отриманих у ході розгляду справи № 02/46-17 документів та матеріалів, встановлено наступне.

Рада, відповідно до Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, зареєстрована 21.05.1997, дата запису 17.08.2005 за № 1 103 120 0000 007401 (код за ЄДРПОУ 04053915).

Відповідно до Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні»:

- сільські, селищні, 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 (стаття 10);

- від імені та в інтересах територіальних громад права суб'єкта комунальної власності здійснюють відповідні ради (стаття 16).

Таким чином, Рада є органом місцевого самоврядування, що представляє територіальну громаду м.Запоріжжя, здійснює від її імені та в її інтересах функції і повноваження місцевого самоврядування, а також здійснює права суб'єкта комунальної власності.

Відповідно до статті 144 Конституції України, органи місцевого самоврядування в межах повноважень, визначених законом, приймають рішення, які є обов'язковими до виконання на відповідній території.

Згідно з абзацом сьомим статті 1 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», представницький орган місцевого самоврядування – це виборний орган (рада), який складається з депутатів і відповідно до закону наділяється правом представляти інтереси територіальної громади і приймати від її імені рішення.

Відповідно до частини першої статті 59 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», Рада в межах своїх повноважень приймає нормативні та інші акти у формі рішень.

Відповідно до частини першої статті 5 Закону України «Про благоустрій населених пунктів», *управління у сфері благоустрою населених пунктів здійснюють* Кабінет Міністрів України, центральний орган виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері житлово-комунального господарства, Рада міністрів Автономної Республіки Крим, місцеві державні адміністрації, *органи місцевого самоврядування та інші органи влади в межах їх повноважень.*

Частиною першою статті 10 вказаного Закону визначено, що до повноважень сільських, селищних і міських рад у сфері благоустрою населених пунктів, зокрема, належить:

- 1) затвердження місцевих програм та заходів з благоустрою населених пунктів;
- 2) затвердження правил благоустрою територій населених пунктів.

Відповідно до пункту 44 частини першої статті 26 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», виключно на пленарних засіданнях сільської, селищної, міської ради вирішуються питання встановлення відповідно до законодавства правил з питань благоустрою території населеного пункту, забезпечення в ньому чистоти і порядку, торгівлі на ринках, додержання тиші в громадських місцях, за порушення яких передбачено адміністративну відповідальність.

Рішенням 8 сесії Ради від 25.08.2016 №52 «Про затвердження Положень, що регулюють правовідносини функціонування тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності та об'єктів дрібнороздрібної торговельної мережі на території м.Запоріжжя» було затверджено:

- Положення про порядок оформлення документів на розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності у м.Запоріжжі (далі – Положення про порядок оформлення документів №52);

- Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг у м. Запоріжжі (далі - Положення про порядок розміщення засобів дрібно-роздрібної торговельної мережі №52);

- Положення про порядок укладення договорів на право користування місцем для розташування тимчасової споруди для провадження підприємницької діяльності та засобу пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг у м. Запоріжжі та визначення розміру плати за цими договорами (далі – Положення про порядок укладення договорів №52).

1. Відповідно до частини четвертої 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.

Механізм розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності визначений 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 №1330/20068 (далі – Порядок №244).

Згідно з частиною другою статті 15 Закону України «Про центральні органи виконавчої влади», накази міністерства, видані в межах його повноважень, є обов'язковими для виконання центральними органами виконавчої влади, їх територіальними органами, місцевими державними адміністраціями, органами влади Автономної Республіки Крим, органами місцевого самоврядування, підприємствами, установами і організаціями всіх форм власності та громадянами.

Законодавством не передбачено розроблення та затвердження альтернативних порядків розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності іншими органами влади, про що зазначено в листі Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 12.04.2017 № 7/14-3939.

Відповідно до статті 28 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності»:

- тимчасова споруда 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 (абзац 1 частини другої);

- тимчасова споруда для здійснення підприємницької діяльності може мати закриті приміщення для тимчасового перебування людей (павільйон площею не більше 30 квадратних метрів по зовнішньому контуру) або не мати такого приміщення (абзац 2 частини другої).

Відповідно до розділу II Порядку №244, підставою для розміщення ТС є паспорт прив'язки ТС.

Для оформлення паспорта прив'язки ТС замовник звертається до органу з питань містобудування та архітектури із заявою щодо оформлення паспорта прив'язки ТС із доданими до неї відповідними документами.

Пунктом 1.8 Порядку №244 передбачено, що холодильне та інше обладнання, що розміщується поряд з ТС, необхідне для забезпечення санітарних заходів чи дотримання вимог санітарних норм, не потребує отримання будь-якого дозволу. При цьому загальна площа, що займає таке обладнання, не може перевищувати 25% площі цієї ТС, а обладнання має розміщуватися поряд з ТС.

Відповідно до п. 2.27 розділу II Порядку №244, дія паспорта прив'язки ТС анулюється за таких умов:

- недотримання вимог паспорта прив'язки при її встановленні;
- невстановлення ТС протягом 6 місяців з дати отримання паспорта прив'язки;
- надання недостовірних відомостей у документах, зазначених у пункті 2.6 Порядку №244, під час підготовки паспорта прив'язки ТС.

Однак, пунктом 6.8 розділу 6 Положення про порядок оформлення документів №52 передбачені додаткові випадки анулювання паспорту прив'язки ТС до закінчення строку його дії, зокрема:

- *встановлення фактів систематичного порушення законодавства про благоустрій (набрання законної сили двох і більше постанов адміністративного органу у справі про адміністративне правопорушення за ст. 152 Кодексу України про адміністративні правопорушення протягом року) (підпункт 6.8.9).*

Паспорт прив'язки ТС анулюється згідно із рішенням виконавчого комітету Ради.

Статтею 152 Кодексу України про адміністративні правопорушення визначено, що

порушення державних стандартів, норм і правил у сфері благоустрою населених пунктів, правил благоустрою територій населених пунктів тягнуть за собою накладення штрафу на громадян від двадцяти до вісімдесяти неоподатковуваних мінімумів доходів громадян і на посадових осіб, громадян - суб'єктів підприємницької діяльності - від п'ятдесяти до ста неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Тобто, за порушення законодавства про благоустрій з боку фізичних та посадових осіб суб'єктів господарювання передбачена відповідальність у вигляді накладення штрафу.

Отже, вищевказана додаткова підстава, зазначена в підпункті 6.8.9 пункту 6.8 розділу 6 Положення про порядок оформлення документів №52, не може бути підставою для анулювання паспорту прив'язки ТС до закінчення строку його дії.

За поясненням виконавчого комітету Ради (лист від 27.04.2017 №05889/02-21/03), Порядок №244 не зазначає, що перелік умов, за яких дія паспорту прив'язки ТС може бути анульована, є вичерпним, а також не визначає спосіб та процедуру вжиття заходів щодо анулювання дії паспорту прив'язки ТС. Відповідно до інформації Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України (лист від 28.11.2016 №8/14.3-1252-16), отриманої на звернення департаменту архітектури та містобудування Ради, Порядком №244 визначені правові аспекти для прийняття органом місцевого самоврядування відповідних рішень з цього питання; визначення технічних аспектів та механізму реалізації рішень є компетенцією сільських, селищних, міських рад та їх виконавчих органів.

Дані пояснення не можна прийняти до уваги, зважаючи на те, що підпунктом 6.8.9 пункту 6.8 розділу 6 Положення про порядок оформлення документів №52 передбачені додаткові випадки (умови) анулювання паспорту прив'язки ТС до закінчення строку його дії, а не визначення технічних аспектів та механізму реалізації рішень органом місцевого самоврядування.

Крім того, Міністерство регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України в цьому листі від 28.11.2016 №8/14.3-1252-16 дає перелік умов, за яких дія паспорта прив'язки ТС анулюється, з посиланням на пункт 2.27 Порядку №244, а саме: недотримання вимог паспорта прив'язки при її встановленні; невстановлення ТС протягом 6 місяців з дати отримання паспорта прив'язки; надання недостовірних відомостей у документах, зазначених у пункті 2.6 цього Порядку, під час підготовки паспорта прив'язки ТС.

За інформацією виконавчого комітету Ради (лист від 19.01.2018 №00048/03-21/09), впродовж дії Положення про порядок укладення договорів №52 жодного рішення виконавчого комітету Ради про анулювання паспортів прив'язки ТС для провадження підприємницької діяльності з підстав встановлення фактів систематичного порушення законодавства про благоустрій (набрання законної сили двох і більше постанов адміністративного органу у справі про адміністративне правопорушення за ст. 152 Кодексу України про адміністративні правопорушення протягом року) не приймалось.

Згідно з нормою абзацу 1 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», економічна конкуренція (конкуренція) - це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку.

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.

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, укладання угод або будь – які інші дії чи бездіяльність органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю, які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.

За приписами статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

Включення до Положення про порядок оформлення документів №52 додаткових підстав для анулювання паспорту прив'язки ТС до закінчення строку його дії, які не передбачені Порядком №244, може призвести до усунення окремих суб'єктів господарювання з ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах в межах м. Запоріжжя, і як наслідок, до обмеження конкуренції на вказаному ринку, що може негативно вплинути на умови конкуренції суб'єктів господарювання, які здійснюють свою діяльність на вказаному ринку.

Обмеження конкуренції полягає у тому, що певний рівень, як наявної, так і потенційної конкуренції залишаються на ринку, але індивідуальна свобода суб'єктів господарювання визначати власну ринкову поведінку, а також ефективність функціонування системи вільного ринку знижується в більшій чи в меншій мірі.

Дії Запорізької міської ради, які полягають у включенні до Положення про порядок оформлення документів на розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності у м.Запоріжжі, затвердженого рішенням 8 сесії Ради від 25.08.2016 №52 (підпункт 6.8.9 пункту 6.8 розділу 6), додаткових підстав для анулювання дії паспорта прив'язки до закінчення строку його дії, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, які можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах в межах м. Запоріжжя.

2. Вимоги до організації дрібнороздрібної торговельної мережі, її приміщень та обладнання, які поширюються на суб'єктів господарювання всіх форм власності, що здійснюють підприємницьку діяльність у сфері торгівлі та ресторанного господарства, визначаються Правилами роботи дрібнороздрібної торговельної мережі, затвердженими наказом Міністерством зовнішніх економічних зв'язків і торгівлі України від 08.07.1996 №369, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України від 23.07.1996 за №372/1397 (далі – Правила №369).

Роздрібна торгівля через дрібнороздрібну торговельну мережу є однією із форм позамагазинного продажу товарів, при якій приміщення не мають торговельного залу для споживачів.

Продаж товарів здійснюється через:

- пункти некапітальної забудови - кіоски, ларі, ларки, палатки, павільйони для сезонного продажу товарів, торговельні автомати;

- засоби пересувної мережі - автомагазини, автокафе, авторозвозки, автоцистерни, лавки-автопричеми, візки, спеціальне технологічне обладнання (низькотемпературні лотки-прилавки), розноски, лотки, столики тощо.

Через дрібнороздрібну торговельну мережу дозволяється реалізація продовольчих і

непродовольчих товарів тільки нескладного асортименту, яка проводиться згідно з правилами їх продажу.

Пунктом 16 Правил №369 передбачено, що розміщення пунктів дрібнороздрібної торговельної мережі здійснюється суб'єктом господарювання відповідно до вимог Земельного кодексу України та законодавства про благоустрій населених пунктів, планування та забудову територій, санітарного та епідемічного благополуччя населення, пожежну охорону, державну автоінспекцію та архітектуру.

Згідно з пунктом 14 Правил №369, відведення місць для розміщення пунктів дрібнороздрібної торговельної мережі здійснюється відповідно до вимог Єдиних правил ремонту і утримання автомобільних доріг, вулиць, залізничних переїздів, правил користування ними та охорони (розділ V), затверджених постановою Кабінету Міністрів України від 30.03.94 N 198 (далі – Єдині правила).

Відповідно до пункту 26 Єдиних правил, розміщення споруд малих архітектурних форм провадиться за *дозволами*, що в межах червоних ліній міських вулиць і доріг видаються відповідними місцевими виконавчими *органами міських рад*, а у м. Києві та Севастополі міськими державними адміністраціями відповідно до підпункту 9.3 ДБН А 2.2-3-97 за погодженням з уповноваженим підрозділом Національної поліції, дорожньо-експлуатаційними та іншими заінтересованими організаціями.

Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі №52 регулює відносини між органами місцевого самоврядування та суб'єктами господарювання, незалежно від форм власності, які виникають в процесі розміщення *засобів пересувної мережі* (пункт 1.2 розділу 1 Положення).

Відповідно до пункту 1.4 розділу 1 Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі №52:

- засоби пересувної мережі – засоби пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та пересувних об'єктів з надання послуг (підпункт 1.4.1);
- засоби пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі – автомагазини, автокафе, авторозвозки, автоцистерни, лавки-автопричепа, візки, спеціальне технологічне обладнання (низькотемпературні лотки-прилавки), розноски, лотки, столики (підпункт 1.4.2);
- пересувні об'єкти з надання послуг – пункти для надання послуг у сфері розваг, а саме: прокату іграшкових машинок, дитячих мотоциклів, електро - веломобілів, послуги прокату дитячих атракціонів, батутів, спортивно-розважальних автоматів, послуги, які надаються з використанням тварин, тощо, які використовуються без наявності ТС (підпункт 1.4.5).

Пунктом 4.1 Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі №52 передбачено, що розміщення засобів пересувної мережі здійснюється на підставі *розпорядження відповідної районної адміністрації* Запорізької міської ради (далі – Розпорядження райадміністрації) та договору на право тимчасового користування місцями для розташування засобів пересувної мережі, який укладається з районною адміністрацією Запорізької міської ради.

Районні адміністрації Запорізької міської ради визначають схематичний графічний план зони для розміщення засобів пересувної мережі у відповідному районі міста Запоріжжя (далі – Зона), шляхом прийняття відповідного розпорядження, з урахуванням звернень підприємців та мешканців району, якщо це не суперечить чинному законодавству України.

Даний документ включає назву вулиці, на якій планується розміщення Зони, розміри Зони, кількість торгових місць в цій зоні, види торгівлі та засобів пересувної мережі, які планується розмішувати в кожній зоні, схематичний графічний план Зони (пункт 3.1 Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі №52)

Терміни функціонування засобів пересувної мережі визначені в пункті 2.1 розділу 2

Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі №52, а саме: для засобів пересувної мережі, встановлюються наступні щорічні строки функціонування:

- пересувні атракціони – з 1 квітня до 1 листопада (пп 2.2.1);
- сезонна виїзна торгівля морозивом, прохолоджуючими напоями – з 1 квітня до 1 листопада (пп 2.2.2);
- сезонна виїзна торгівля баштанними культурами – з 1 червня до 1 листопада (пп 2.2.3);
- сезонна виїзна торгівля саджанцями – з 1 березня до 1 грудня (пп 2.2.4);
- сезонна виїзна торгівля плодоовочевою продукцією та картоплею – цілорічний термін функціонування (пп 2.2.5);
- сезонна виїзна торгівля живою рибою із спеціалізованих машин – з 1 вересня поточного року до 1 травня наступного року (пп 2.2.6);
- продаж новорічних ялинок – з 01 до 31 грудня (пп 2.2.7);
- цирк-шапіто – термін функціонування встановлюється розпорядженням голови районної адміністрації Запорізької міської ради (пп 2.2.8);
- пересувні зоопарки - термін функціонування встановлюється розпорядженням голови районної адміністрації Запорізької міської ради (пп 2.2.9);
- пересувні атракціонні комплекси - термін функціонування з 1 квітня до 1 листопада (пп 2.2.10);
- засоби пересувної мережі цілорічного терміну функціонування – протягом року (пп 2.2.11).

2.1. Відповідно до пункту 4.2 Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі №52, замовник, який має намір встановити засіб пересувної мережі, звертається до районної адміністрації Запорізької міської ради, за місцем передбачуваного розміщення засобу пересувної мережі, з заявою у довільній формі про можливість розміщення засобу пересувної мережі, з визначенням виду діяльності та асортименту товару, виду засобу пересувної мережі, необхідної площі об'єкту благоустрою, режиму роботи, з доданими до неї відповідними документами.

Пакет документів протягом 10 робочих днів з дня подання заяви розглядається Комісією по упорядкуванню роботи об'єктів сфери обслуговування (далі – Комісія) для визначення відповідності намірів замовника встановленим Зонам, кількості місць, визначених у відповідній Зоні, видам діяльності та видам засобів пересувної мережі, режиму роботи (пункт 4.3 Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі №52).

Першочергове право на розміщення засобів пересувної мережі мають суб'єкти господарювання, які *раніше правомірно розміщували такі засоби* пересувної мережі в указаному місці. В інших випадках розгляд заяв здійснюється в порядку їх чергового надходження згідно з реєстрацією (пункт 4.4 Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі №52).

Внаслідок встановлення Радою в Положенні про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі №52 (пункт 4.4) умови щодо надання першочергового права на розміщення засобів пересувної мережі суб'єктам господарювання, які *раніше правомірно розміщували такі засоби* пересувної мережі в указаному місці, існує можливість вказаними суб'єктами господарювання отримувати переваги, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно конкурентів, які здійснюють свою діяльність на ринку дрібнороздрібної торгівлі та надання послуг в засобах пересувної мережі та раніше правомірно не розміщували такі засоби пересувної мережі в указаному місці.

При цьому, Радою створено обставини, що усувають або зменшують можливість суб'єктів господарювання, які раніше правомірно не розміщували засоби пересувної мережі в заявленому місці, почати реалізацію товарів на вказаному ринку.

Встановлення Радою в Положенні про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі №52 (пункт 4.4) умови щодо надання першочергового права на розміщення засобів пересувної мережі суб'єктам господарювання, які *раніше правомірно розміщували такі засоби* пересувної мережі в указаному місці, може надати додаткові, кращі, порівняно із загальними умовами, можливості для господарювання не завдяки власним досягненням, а за рахунок зовнішніх факторів.

Зазначене створює нерівні умови в конкуренції на ринку дрібнороздрібної торгівлі та надання послуг в засобах пересувної мережі в територіальних межах м.Запоріжжя, який у вказаних територіальних межах є конкурентним.

За інформацією виконавчого комітету Ради (лист від 02.02.2018 №00048/03-21/09), впродовж дії Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі №52 *першочергове право* на розміщення засобів пересувної мережі було надано в 16-ти випадках 15-ти суб'єктам господарювання, які *раніше правомірно розміщували такі засоби* пересувної мережі в указаному місці.

Згідно з нормою абзацу 1 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», економічна конкуренція (конкуренція) - це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку.

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.

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, укладання угод або будь – які інші дії чи бездіяльність органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю, які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.

За приписами статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

Враховуючи вищевказане, дії Запорізької міської ради, які полягають у включенні до Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг у м. Запоріжжі, затвердженого рішенням 8 сесії Ради від 25.08.2016 №52 (пункт 4.4), умови щодо отримання *першочергового права* на розміщення засобів пересувної мережі суб'єктами господарювання, які *раніше правомірно розміщували такі засоби* пересувної мережі в указаному місці, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, абзацом 7 частини другої статті 15 Закону України “Про захист економічної конкуренції”, у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, якими окремим суб'єктам господарювання надаються переваги, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно конкурентів, що призвели до обмеження конкуренції на ринку дрібнороздрібної торгівлі та надання послуг в засобах пересувної мережі в межах м. Запоріжжя.

2.2. Пунктом 4.12 Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі №52 передбачені умови, за яких Розпорядження райадміністрації щодо

розміщення засобів пересувної мережі може бути скасовано, зокрема, у випадку *набрання законної сили* (двох і більше протягом року) *постанов адміністративного органу у справі про адміністративне правопорушення за ст.152 Кодексу України про адміністративні правопорушення та відповідного висновку Комісії* (підпункт 4.12.4).

Статтею 152 Кодексу України про адміністративні правопорушення визначено, що порушення державних стандартів, норм і правил у сфері благоустрою населених пунктів, правил благоустрою територій населених пунктів тягнуть за собою накладення штрафу на громадян від двадцяти до вісімдесяти неоподатковуваних мінімумів доходів громадян і на посадових осіб, громадян - суб'єктів підприємницької діяльності - від п'ятдесяти до ста неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Тобто, за порушення законодавства про благоустрій з боку фізичних та юридичних осіб передбачена відповідальність у вигляді накладення штрафу.

Отже, вищевказана підстава, зазначена в підпункт 4.12.4 пункту 4.12 розділу 4 Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі №52, не може бути підставою для скасування Розпорядження райадміністрації.

Включення до Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі №52 підстави для скасування Розпорядження райадміністрації, може призвести до усунення окремих суб'єктів господарювання з ринку дрібнороздрібної торгівлі та надання послуг в засобах пересувної мережі в межах м. Запоріжжя, і як наслідок, до обмеження конкуренції на вказаному ринку.

За інформацією виконавчого комітету Ради (лист від 02.02.2018 №00048/03-21/09), впродовж дії Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі №52 жодного розпорядження районної адміністрації Ради, що надає право на встановлення засобу дрібнороздрібної мережі не було скасовано внаслідок *набрання законної сили* (двох і більше протягом року) *постанов адміністративного органу у справі про адміністративне правопорушення за ст.152 Кодексу України про адміністративні правопорушення та відповідного висновку Комісії*.

Згідно з нормою абзацу 1 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», економічна конкуренція (конкуренція) - це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку.

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.

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, укладання угод або будь – які інші дії чи бездіяльність органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю, які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.

За приписами статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

Дії Запорізької міської ради, які полягають у включенні до Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг у м. Запоріжжі,

затвердженого рішенням 8 сесії Ради від 25.08.2016 №52 (підпункт 4.12.4 пункту 4.12), підстави для скасування Розпорядження райадміністрації, зокрема, у випадку *набрання законної сили* (двох і більше протягом року) *постанов адміністративного органу у справі про адміністративне правопорушення за ст.152 Кодексу України про адміністративні правопорушення та відповідного висновку Комісії*, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, які можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку дрібнороздрібної торгівлі та надання послуг в засобах пересувної мережі в межах м. Запоріжжя.

3. Положення про порядок укладення договорів №52 регулює організаційно-правові відносини між органами місцевого самоврядування та суб'єктами господарювання, незалежно від форм власності, щодо визначення порядку та умов отримання права користування місцями для розташування ТС для провадження підприємницької діяльності та пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг, оформлення договорів та оплати за ними.

В розділі 4 Положення про порядок укладення договорів №52 передбачена методика розрахунку розміру плати за право користування місцями для розташування ТС та засобів пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг.

Так, при розрахунку плати за користування місцями, які перебувають у комунальній власності міста, для розташування ТС та засобів дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг, враховуються:

- середня базова ставка плати за тимчасове користування 1 кв. м. ТС або засобу пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг на рік (постійна величина);
- площа (кв.м) ТС або засобу пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг;
- кількість днів, впродовж яких планується розміщення ТС або засобу пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг;
- коефіцієнт, що враховує особливості розміщення, та площу ТС або засобу пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг.

Положенням про порядок укладення договорів №52 встановлені різні величини вказаного коефіцієнту.

Так, *при визначенні розміру плати за право користування місцями для розташування ТС*, якщо ТС має площу понад 25 кв.м., застосовується коефіцієнт 1,2 (пункт 4.3).

За інформацією виконавчого комітету Ради (лист від 02.02.2018 №00048/03-21/09), при визначенні розміру плати за користування місцем для розташування ТС площею понад 25 кв.м. в 85-и випадках 46-и суб'єктам господарювання застосовано коефіцієнт 1,2.

Так, ТОВ «Обирай своє» було видано паспорт прив'язки від 10.09.2015 №4537 щодо розміщення ТС площею 28,0 кв.м, на підставі чого між районною адміністрацією Запорізької міської ради по Заводському району та товариством був укладений договір від 04.01.2017 №007 на право користування місцями для розташування тимчасових споруд для здійснення підприємницької діяльності. При складанні розрахунку плати за право користування місцем для розташування ТС був застосований коефіцієнт 1,2.

Відповідно до договору від 01.03.2017 №24 на право користування місцями для розташування тимчасових споруд для здійснення підприємницької діяльності, укладеного між районною адміністрацією Запорізької міської ради по Комунарському району з ПАТ «Мелітопольський м'ясокомбінат» на підставі паспорта прив'язки від 11.12.2015 №6647 (щодо розміщення ТС площею 28,2 кв.м), здійснено розрахунок плати за право користування

місцем для розташування ТС, при якому застосований коефіцієнт 1,2.

При цьому, відповідно до розрахунку плати за право користування місцем для розташування ТС, що є додатком до договору від 28.02.2017 №21 на право користування місцями для розташування тимчасових споруд для здійснення підприємницької діяльності, укладеного між районною адміністрацією Запорізької міської ради по Комунарському району з ФОП Поповим В.А. на підставі паспорта прив'язки від 13.01.2016 №7451 (щодо розміщення ТС площею 16 кв.м), коефіцієнт не застосовувався.

Встановленням Радою більшої оплати (з коефіцієнтом 1,2 до базового розміру місячної плати) за право користування місцями для розташування ТС, якщо ТС має площу понад 25 кв.м, створюються дискримінаційні умови для їх діяльності порівняно з конкурентами, які здійснюють свою діяльність на ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах в межах м. Запоріжжя.

Вищенаведене призводить до погіршення умов господарювання для окремих підприємців чи їхніх груп, що призводить до нерівності ринкової позиції. Умови для розвитку суб'єктів господарювання, які здійснюють свою діяльність в ТС площею понад 25 кв.м, стають гіршими, ніж для інших учасників ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах, площа яких є меншою 25 кв.м.

Положенням про порядок укладення договорів №52 *при визначенні розміру плати за право користування місцями для розташування засобів пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг* передбачено:

- у разі, якщо площа засобу пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг від 40 до 100 кв.м., застосовується коефіцієнт 0,7 (пункт 4.5);

- якщо площа засобу пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг більше 100 кв.м., застосовується коефіцієнт 0,25 (пункт 4.6).

За інформацією виконавчого комітету Ради (лист від 02.02.2018 №00048/03-21/09), при визначенні розміру плати за користування місцем

- для розташування засобів пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг площею від 40 до 100 кв.м., в 54-и випадках 27-и суб'єктам господарювання застосовано коефіцієнт 0,7;

- для розташування засобів пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг площею більше 100 кв.м., в 55-и випадках 27-и суб'єктам господарювання застосовано коефіцієнт 0,25.

Районною адміністрацією Запорізької міської ради по Заводському району з ФОП Тамбалаєвим Д.В. був укладений договір від 20.03.2017 №27 на право користування місцем для розташування засобів пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг площею 100,0 кв.м. При складанні розрахунку плати за право користування вказаним місцем був застосований коефіцієнт 0,7.

Відповідно до договору від 21.11.2016 №9 на право користування місцем для розташування засобів пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг площею 40,0 кв.м, укладеного між районною адміністрацією Запорізької міської ради по Олександрівському району з ФОП Абдуллаєвим С.М., здійснено розрахунок плати за право користування вказаним місцем із застосуванням коефіцієнту 0,7.

Відповідно до договору від 20.03.2017 №24 на право користування місцем для розташування засобів пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг, укладеного між районною адміністрацією Запорізької міської ради по Заводському району з ФОП Волковим Д.В. щодо користування місцем площею 400,0 кв.м, при складанні розрахунку плати за право користування вказаним місцем був застосований коефіцієнт 0,25.

Відповідно до договору від 27.02.2017 №168 на право користування місцем для розташування засобів пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг, укладеного між районною адміністрацією Запорізької міської ради по Шевченківському району з ФОП Маринюк О.О. щодо користування місцем площею 120,0 кв.м, при складанні розрахунку плати за право користування вказаним місцем був застосований коефіцієнт 0,25.

При цьому, відповідно до розрахунку плати за право користування місцем для розташування засобів пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі, що є додатком до договору від 27.01.2017 №5 на право користування місцем для розташування засобів пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг площею 6 кв.м, укладеного між районною адміністрацією Запорізької міської ради по Вознесенівському району з ФОП Власенко А.Ю., коефіцієнт не застосовувався.

Не застосовувався вказаний коефіцієнт при проведенні розрахунку плати за право користування місцем для розташування засобів пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі відповідно до договору від 14.04.2017 №40 на право користування місцем для розташування засобів пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг площею 20 кв.м, укладеного між районною адміністрацією Запорізької міської ради по Вознесенівському району з ФОП Бондаревою О.В. тощо.

Подібна діяльність Ради (втручання в ринкові відносини) спотворює конкуренцію, перешкоджає функціонуванню правдивих ринкових механізмів.

Встановлення Положенням про порядок укладення договорів №52 різних величин коефіцієнту при визначенні розміру плати за право користування місцями для розташування ТС та засобів пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг, безпосередньо не впливає ні на структуру ринку, ні на самостійність прийняття суб'єктами господарювання рішень. Проте вказані дії Ради замінюють власні досягнення суб'єктів господарювання як джерело здобуття ними переваг у конкуренції за допомогою зовнішніх чинників.

Згідно з нормою абзацу 1 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», економічна конкуренція (конкуренція) - це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку.

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.

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, укладання угод або будь – які інші дії чи бездіяльність органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю, які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.

За приписами статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

За інформацією виконавчого комітету Ради (лист від 27.04.2017 №05889/02-21/03), коефіцієнти при розрахунку плати за користування місцями, які перебувають у комунальній власності міста, для розташування ТС та засобів дрібнороздрібної торговельної мережі та

сфери послуг, були встановлені із врахуванням думки суб'єктів підприємницької діяльності щодо справедливого підходу, та з метою спонукання розвитку малого бізнесу.

Водночас, малий бізнес здійснює свою господарську діяльність також і в ТС та засобах дрібнороздрібної торговельної мережі та сфері послуг площами, меншими ніж 25 кв.м (для ТС) та меншими 40 кв. м (для засобів дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг), тому для всього малого бізнесу відсутні підстави застосовувати різні умови з метою заохочення конкуренції як вирішального фактора розвитку ринкової економіки.

Дії Ради, які полягають у встановленні Положенням про порядок укладення договорів на право користування місцем для розташування тимчасової споруди для провадження підприємницької діяльності та засобу пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг у м. Запоріжжі та визначення розміру плати за цими договорами, затвердженого рішенням 8 сесії Ради від 25.08.2016 №52 (пункт 4.3), для власників (користувачів) ТС за право користування місцями для розташування ТС площею понад 25 кв.м, більшої оплати шляхом застосування підвищеного коефіцієнту 1,2 до базового розміру місячної плати, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50, абзацом 8 частини другої статті 15 Закону України “Про захист економічної конкуренції”, у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, якими окремим суб'єктам господарювання створюються дискримінаційні умови діяльності порівняно з конкурентами, що призвело до спотворення конкуренції на ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах в межах м. Запоріжжя.

Дії Ради, які полягають у встановленні Положенням про порядок укладення договорів на право користування місцем для розташування тимчасової споруди для провадження підприємницької діяльності та засобу пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг у м. Запоріжжі та визначення розміру плати за цими договорами, затвердженого рішенням 8 сесії Ради від 25.08.2016 №52 (пункти 4.5 та 4.6), меншої оплати за право користування місцями для розташування засобів пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг площею від 40 до 100 кв.м та понад 100 кв.м, шляхом застосування понижуючих коефіцієнтів відповідно 0,7 та 0,25 до базового розміру місячної плати, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, абзацом 7 частини другої статті 15 Закону України “Про захист економічної конкуренції”, у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, якими окремим суб'єктам господарювання надаються переваги, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно конкурентів, що призвело до спотворення конкуренції на ринку дрібнороздрібної торгівлі та надання послуг в засобах пересувної мережі в межах м. Запоріжжя.

Відповідно до пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 14 березня 2012 року №169-р, (зі змінами), територіальним відділенням було надіслано Раді подання про попередні висновки по справі № 02/46-17 для надання зауважень та заперечень стосовно результатів розгляду справи.

На подання про попередні висновки від 21.02.2018 № 02-07–спр по справі № 02/46-17 Департамент архітектури та містобудування Запорізької міської ради, за дорученням виконавчого комітету Ради, повідомив (лист від 05.03.2018 №1005), що зауваження, встановлені територіальним відділенням в ході розгляду справи, будуть враховані під час процедури внесення змін до рішення Ради від 25.08.2016 №52.

Керуючись статтями 7, 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 за № 291/5482 (зі змінами), пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правил розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 № 5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06 травня 1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 14 березня 2012 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії Запорізької міської ради, які полягають у включенні до Положення про порядок оформлення документів на розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності у м.Запоріжжі, затвердженого рішенням 8 сесії Ради від 25.08.2016 №52 (підпункт 6.8.9 пункту 6.8 розділу 6), додаткових підстав для анулювання дії паспорта прив'язки ТС до закінчення строку його дії, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, які можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах в межах м. Запоріжжя.

2. Визнати дії Запорізької міської ради, які полягають у включенні до Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг у м. Запоріжжі, затвердженого рішенням 8 сесії Ради від 25.08.2016 №52 (пункт 4.4), умови щодо отримання *першочергового права* на розміщення засобів пересувної мережі суб'єктами господарювання, які *раніше правомірно розміщували такі засоби* пересувної мережі в указаному місці, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, абзацом 7 частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, якими окремим суб'єктам господарювання надаються переваги, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно конкурентів, що призвели до обмеження конкуренції на ринку дрібнороздрібної торгівлі та надання послуг в засобах пересувної мережі в межах м. Запоріжжя.

3. Визнати дії Запорізької міської ради, які полягають у включенні до Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг у м. Запоріжжі, затвердженого рішенням 8 сесії Ради від 25.08.2016 №52 (підпункт 4.12.4 пункту 4.12), підстави для скасування Розпорядження райадміністрації, зокрема, у випадку *набрання законної сили* (двох і більше протягом року) *постанов адміністративного органу у справі про адміністративне правопорушення за ст.152 Кодексу України про адміністративні правопорушення та відповідного висновку Комісії*, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, які можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку дрібнороздрібної торгівлі та надання послуг в засобах пересувної мережі в межах м. Запоріжжя.

4. Визнати дії Запорізької міської ради, які полягають у встановленні Положенням про порядок укладення договорів на право користування місцем для розташування тимчасової споруди для провадження підприємницької діяльності та засобу пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг у м. Запоріжжі та визначення розміру плати за цими договорами, затвердженого рішенням 8 сесії Ради від 25.08.2016 №52 (пункт 4.3), для

власників (користувачів) ТС за право користування місцями для розташування ТС, якщо ТС має площу понад 25 кв.м, більшої оплати (з коефіцієнтом 1,2 до базового розміру місячної плати), порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50, абзацом 8 частини другої статті 15 Закону України “Про захист економічної конкуренції”, у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, якими окремим суб’єктам господарювання створюються дискримінаційні умови діяльності порівняно з конкурентами, що призвело до спотворення конкуренції на ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах в межах м. Запоріжжя.

5. Визнати дії Запорізької міської ради, які полягають у встановленні Положенням про порядок укладення договорів на право користування місцем для розташування тимчасової споруди для провадження підприємницької діяльності та засобу пересувної дрібнороздрібною торговельної мережі та сфери послуг у м. Запоріжжі та визначення розміру плати за цими договорами, затвердженого рішенням 8 сесії Ради від 25.08.2016 №52 (пункти 4.5 та 4.6), меншої оплати за право користування місцями для розташування засобів пересувної дрібнороздрібною торговельної мережі та сфери послуг площею від 40 до 100 кв.м та понад 100 кв.м, шляхом застосування понижуючих коефіцієнтів відповідно 0,7 та 0,25 до базового розміру місячної плати, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, абзацом 7 частини другої статті 15 Закону України “Про захист економічної конкуренції”, у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, якими окремим суб’єктам господарювання надаються переваги, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно конкурентів, що призвело до спотворення конкуренції на ринку дрібнороздрібною торгівлі та надання послуг в засобах пересувної мережі в межах м. Запоріжжя.

6. Зобов’язати Запорізьку міську раду (69105, Запорізька обл., місто Запоріжжя, проспект Соборний, 206, код за ЄДРПОУ 04053915) припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене у пункті 1 рішення, шляхом виключення з Положення про порядок оформлення документів на розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності у м. Запоріжжі, затвердженого рішенням 8 сесії Ради від 25.08.2016 №52 (підпункт 6.8.9 пункту 6.8 розділу 6), додаткових підстав для анулювання дії паспорта прив’язки до закінчення строку його дії, які не передбачені чинним законодавством.

7. Зобов’язати Запорізьку міську раду (69105, Запорізька обл., місто Запоріжжя, проспект Соборний, 206, код за ЄДРПОУ 04053915) припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене у пункті 2 рішення, шляхом виключення з Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібною торговельної мережі та сфери послуг у м. Запоріжжі, затвердженого рішенням 8 сесії Ради від 25.08.2016 №52 (пункт 4.4), умови щодо отримання *першочергового права* на розміщення засобів пересувної мережі суб’єктами господарювання, які *раніше правомірно розміщували такі засоби* пересувної мережі в указаному місці.

8. Зобов’язати Запорізьку міську раду (69105, Запорізька обл., місто Запоріжжя, проспект Соборний, 206, код за ЄДРПОУ 04053915) припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене у пункті 3 рішення, шляхом виключення з Положення про порядок розміщення засобів дрібнороздрібною торговельної мережі та сфери послуг у м. Запоріжжі, затвердженого рішенням 8 сесії Ради від 25.08.2016 №52 (підпункт 4.12.4 пункту 4.12), підстави для скасування Розпорядження райадміністрації, зокрема, у випадку *набрання законної сили* (двох і більше протягом року) *постанов адміністративного органу у справі про адміністративне правопорушення за ст.152 Кодексу України про адміністративні правопорушення та відповідного висновку Комісії*.

9. Зобов’язати Запорізьку міську раду (69105, Запорізька обл., місто Запоріжжя, проспект Соборний, 206, код за ЄДРПОУ 04053915) припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене у пункті 4 рішення, шляхом скасування в

Положенні про порядок укладення договорів на право користування місцем для розташування тимчасової споруди для провадження підприємницької діяльності та засобу пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг у м. Запоріжжі та визначення розміру плати за цими договорами, затвердженого рішенням 8 сесії Ради від 25.08.2016 №52 (пункт 4.3), додаткового коефіцієнту (1,2) до базового розміру місячної плати за право користування місцями для розташування ТС, встановленого для власників (користувачів) ТС, якщо ТС має площу понад 25 кв.м.

10. Зобов'язати Запорізьку міську раду (69105, Запорізька обл., місто Запоріжжя, проспект Соборний, 206, код за ЄДРПОУ 04053915) припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене у пункті 5 рішення, шляхом скасування в Положенні про порядок укладення договорів на право користування місцем для розташування тимчасової споруди для провадження підприємницької діяльності та засобу пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг у м. Запоріжжі та визначення розміру плати за цими договорами, затвердженого рішенням 8 сесії Ради від 25.08.2016 №52 (пункти 4.5 та 4.6), додаткового коефіцієнту до базового розміру місячної плати за право користування місцями для розташування засобів пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг, встановленого: у випадку, якщо площа засобу пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг становить від 40 до 100 кв.м. (з коефіцієнтом 0,7 до базового розміру місячної плати); якщо площа засобу пересувної дрібнороздрібної торговельної мережі та сфери послуг більше 100 кв.м. (з коефіцієнтом 0,25 до базового розміру місячної плати).

11. Встановити термін виконання пунктів 6, 7, 8, 9, 10 рішення – три місяці з дня отримання цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова адміністративної колегії



О.М.Білий