



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
КІРОВОГРАДСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РЕКОМЕНДАЦІЇ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

04.05.2017

м. Кропивницький

№ 01-11/3 -рк/к

Олександрійському
міському голові
Цапюку С.К.

пр. Соборний, 59,
м. Олександрія,
Кіровоградська обл., 2800

Про припинення дій, які містять
ознаки порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Адміністративна колегія Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши на своєму засіданні 04.05.2017 року подання відділу досліджень і розслідувань про ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях Олександрійської міської ради,

ВСТАНОВИЛА:

На виконання доручення Антимонопольного комітету України від 30.01.2017 №13-01/27, Кіровоградським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) проводиться дослідження регіонального ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах (далі – ТС) з питань, пов'язаних з дотриманням органами місцевого самоврядування законодавства про захист економічної конкуренції під час оформлення паспорта прив'язки тимчасової споруди, що є підставою для розміщення замовником тимчасової споруди для здійснення підприємницької діяльності, яким, зокрема, оховачена і Олександрійська міська рада.

За результатами аналізу зібраних в ході дослідження матеріалів встановлено наступне. Олександрійська міська рада є юридичною особою з дати державної реєстрації: 13.06.2005.

Код ЄДРПОУ – 233423535.

Організаційно-правова форма: орган місцевого самоврядування.

Основний вид діяльності: державне управління загального характеру (КВЕД 84.11).

Юридична та поштова адреса: пр-т Соборний, 59, м. Олександрія, Кіровоградська область, 28000.

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.

Одним із завдань Антимонопольного комітету України є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики, в частині контролю за прийняттям органами державної влади та місцевого самоврядування рішень, які мають вплив на конкуренцію.

Повноваження органів місцевого самоврядування та виконавчих органів міських рад визначено Законом України «Про місцеве самоврядування в Україні».

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.

На території міста Олександрії повноваження органів місцевого самоврядування здійснюються Олександрійською міською радою та її виконавчим комітетом.

Правові та організаційні основи містобудівної діяльності встановлюються Законом України «Про регулювання містобудівної діяльності». Відповідно до частини четвертої статті 28 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності», розміщення ТС для провадження підприємницької діяльності здійснюється в порядку, встановленому центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері містобудування.

На виконання зазначеної норми закону, 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, затверджений Порядок розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності (далі – Порядок розміщення ТС).

Пунктом 1.1. Порядку розміщення ТС визначено, що механізм розміщення ТС для провадження підприємницької діяльності визначається цим порядком.

Пунктом 2.1. Порядку розміщення ТС визначено, що підставою для розміщення ТС є паспорт прив'язки ТС.

Відповідно до положень Порядку розміщення ТС, право прийняття рішень на відповідність намірів щодо місця розташування ТС комплексній схемі розміщення ТС (у разі її наявності) будівельним нормам, та щодо оформлення паспортів прив'язок ТС, подовження їх строку дії чи їх анулювання покладені виключно на відповідний орган з питань містобудування та архітектури, який утворено у складі виконавчого органу відповідної сільської, селищної, міської ради, районної державної адміністрації, а у разі відсутності такого органу – на орган з питань містобудування та архітектури відповідної районної державної адміністрації за територіальною належністю.

Пунктом 1.1. Положення про управління житлово-комунального господарства, архітектури та містобудування Олександрійської міської ради (далі – Управління), затвердженого рішенням Олександрійської міської ради від 29.09.2008 №835, (далі – Положення про управління) визначено, що Управління є виконавчим органом Олександрійської міської ради, утворюється за її рішенням, підзвітне та підконтрольне міській раді, підпорядковане виконавчому комітету міської ради та міському голові.

Пунктом 2.1. Положення про управління визначено, що метою діяльності Управління в галузі архітектури та містобудування, є, зокрема, забезпечення на території міста реалізації державної політики у сфері містобудування насамперед, щодо організації і виконання заходів з його реформування, координація дій учасників розроблення всіх складових частин проектів з планування і благоустрою території міста.

Управління у своїй діяльності керується, зокрема, рішеннями Олександрійської міської ради, її виконавчого комітету, а також цим Положенням (пункт 1.4. Положення про управління).

Отже, у розумінні Порядку розміщення ТС, Управління є відповідним органом з питань містобудування та архітектури, який має розглядати питання, пов'язані з оформленням паспорта прив'язки тимчасової споруди, що є підставою для розміщення замовником тимчасової споруди для здійснення підприємницької діяльності.

За наданою Олександрійською міською радою інформацією (лист від 13.02.2017 №64/5/06/1) встановлено, що розміщення ТС для провадження на території міста Олександрії підприємницької діяльності здійснюється відповідно до «Порядку розміщення та встановлення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території міста Олександрії», затвердженого рішенням сорок другої сесії шостого скликання Олександрійської міської ради від 11 травня 2012 року №603. Тобто, Олександрійською міською радою розроблений та затверджений вищезазначеним рішенням власний «Порядок розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території міста Олександрії», деякі положення якого, як показав аналіз, не відповідають вимогам Порядку розміщення ТС.

Зокрема, пунктом 2.6. Порядку розміщення ТС врегульовано питання щодо переліку документів, які замовник повинен надати до заяви при зверненні до органу з питань містобудування та архітектури для оформлення паспорта прив'язки ТС.

Так, для оформлення паспорта прив'язки замовник звертається до органу з питань містобудування та архітектури із додатковою заявою щодо оформлення паспорта прив'язки ТС, до якої додає:

- схему розміщення ТС;
- ескізи фасадів ТС у кольорі М 1:50 (для стаціонарних ТС), які виготовляє суб'єкт господарювання, що має ліцензію на виконання проектних робіт, або архітектор, який має відповідний кваліфікаційний сертифікат;
- схему благоустрою прилеглої території, складену замовником або суб'єктом підприємницької діяльності, який має відповідну ліцензію, архітектор, який має відповідний кваліфікаційний сертифікат, відповідно до Закону України «Про благоустрій населених пунктів України»;
- технічні умови щодо інженерного забезпечення (за наявності), отримані замовником у балансоутримувача відповідних інженерних мереж.

Проте, Порядком розміщення та встановлення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території міста Олександрії, затвердженим рішенням сорок другої сесії шостого скликання Олександрійської міської ради від 11 травня 2012 року №603, вищезазначений перелік документів доповнено ще однією вимогою, відповідно до якої замовник повинен надати правовстановлюючий документ на землю (державний акт на право власності на земельну ділянку, право постійного користування земельною ділянкою, договір оренди згідно з цільовим призначенням або договором особистого строкового сервітуту), що не передбачено пунктом 2.6. Порядку розміщення ТС, чим для замовників створені додаткові бар'єри для оформлення паспорта прив'язки ТС.

Для отримання відповідних роз'яснень та конкретизації деяких положень Порядку розміщення ТС, Антимонопольний комітет України з відповідним листом звернувся до Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово – комунального господарства України (далі – Мінрегіонбуд), яке листом від 12.04.2017 №7/14-3939 надало відповідь про те, що Порядок розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затверджений наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово – комунального господарства України від 21.10.2011 № 244 є **обов'язковим** 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 та зазначило, що чинним

законодавством не передбачено розроблення та затвердження альтернативних порядків розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності.

Отже, дії Управління, як виконавчого органу Олександрійської міської ради, уповноваженого розглядати відповідно до чинного законодавства питання, пов'язані з оформленням паспорта прив'язки тимчасової споруди, у вигляді витребування у замовника переліку документів, які останній повинен надати до заяви при зверненні до органу з питань містобудування та архітектури для оформлення паспорта прив'язки ТС, які не передбачені пунктом 2.6. Порядку розміщення ТС, містять ознаки 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 органу місцевого самоврядування, які можуть призвести до спотворення конкуренції.

Вчиненню порушення законодавства про захист економічної конкуренції Управлінням, як виконавчим органом Олександрійської міської ради, уповноваженим відповідно до чинного законодавства розглядати питання, пов'язані з оформленням паспорта прив'язки тимчасової споруди, сприяє прийнятий Олександрійською міською радою Порядок розміщення та встановлення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території міста Олександрії, затверджений рішенням сорок другої сесії шостого скликання Олександрійської міської ради від 11 травня 2012 року №603.

Відтак, Олександрійською міською радою з прийняттям власного «Порядку розміщення та встановлення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території міста Олександрії», затвердженого рішенням сорок другої сесії шостого скликання Олександрійської міської ради від 11 травня 2012 року №603, для управління житлово-комунального господарства, архітектури та містобудування Олександрійської міської ради - виконавчого органу Олександрійської міської ради, уповноваженого розглядати питання, пов'язані з оформленням паспорта прив'язки тимчасової споруди - створені умови для вчинення останнім порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Відповідно до статті 17 Закону України «Про захист економічної конкуренції» забороняються дії органів місцевого самоврядування, що полягають у схиленні суб'єктів господарювання, органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю до порушень законодавства про захист економічної конкуренції, створенні умов для вчинення таких порушень чи їх легітимації.

Пунктом 7 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що вчинення дій, заборонених згідно зі статтею 17 цього Закону, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.

Таким чином, дії Олександрійської міської ради у вигляді прийняття рішення сорок другої сесії шостого скликання Олександрійської міської ради від 11 травня 2012 року №603 «Про затвердження Порядку розміщення та встановлення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території міста Олександрії», яким управління житлово-комунального господарства, архітектури та містобудування Олександрійської міської ради зобов'язане керуватись під час виконання своїх повноважень при розгляді питань, пов'язаних з оформленням паспорта прив'язки тимчасової споруди, деякі положення якого не відповідають вимогам «Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності», затвердженого наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 №244, містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого статтею 17 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді дій органу місцевого самоврядування, що полягають у створенні умов для вчинення управлінням житлово-комунального господарства, архітектури та містобудування Олександрійської міської ради порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 3 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 року №32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України від 30.03.2001р. за №291/5482, зі змінами та доповненнями, з метою припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, а також усунення причин виникнення цих порушень і умов, що їм сприяють, адміністративна колегія Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

РЕКОМЕНДУЄ:

1. Олександрійській міській раді припинити дії, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, усунути причини виникнення цих порушень і умов, що їм сприяють, шляхом скасування рішення сорок другої сесії шостого скликання Олександрійської міської ради від 11 травня 2012 року №603 «Про затвердження Порядку розміщення та встановлення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території міста Олександрії».

2. При розгляді питань, пов'язаних з оформленням паспорта прив'язки тимчасової споруди, керуватись «Порядком розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності», затвердженим наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово – комунального господарства України від 21.10.2011 №244.

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

Про результати розгляду Рекомендацій інформувати Кіровоградське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України у десятиденний строк з дня їх отримання та надати інформацію щодо вжитих заходів до 01 липня 2017 року.

Відповідно до частини 3 статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за умови 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 відповідних 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.о. Голови обласного територіального відділення



Л.Кондратенко