



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РЕКОМЕНДАЦІЇ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

29.03.2018 р.

Львів

№ 63/04-5рк/к

Буська міська рада
Львівської області
пл. 900-річчя Буська, 1
м. Буськ, 80500

РЕКОМЕНДАЦІЇ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

(на підставі статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції»)

*Про усунення порушень законодавства
про захист економічної конкуренції*

I. ПРЕДМЕТ РЕКОМЕНДАЦІЙ

До ЛОТВ АМК України 27.11.2017 (вх. № 9-2056) надійшов лист Радехівської місцевої прокуратури щодо оприлюднення виконавчим комітетом Буської міської ради проекту Положення про залучення, розрахунок розміру і використання коштів пайової участі замовників будівництва у розвитку інфраструктури м. Буська (надалі – Положення), у якому передбачалась залежність розміру пайового внеску у разі будівництва нежитлових будівель від вартості будівництва.

На вимогу ЛОТВ АМК України Буська міська рада листом від 08.12.2017 № 446 повідомила, що порядок залучення розрахунку розміру і використання коштів пайової участі замовників будівництва у розвитку інфраструктури м. Буська регулюється Положенням про пайову участь у розвитку інфраструктури м. Буська, затвердженим рішенням Буської міської ради від 20.05.2015 № 74.

Окрім цього, Радехівська місцева прокуратура листом від 26.02.2018 № 03-23-вих-18 повідомила, що рішенням Буської міської ради від 15.12.2017 № 144 затверджено вищевказане Положення, інформація про що розміщена на офіційному сайті Буської міської ради (www.busk-mistorada.gov.ua).

II. НОРМАТИВНО-ПРАВОВЕ РЕГУЛЮВАННЯ.

Згідно з частиною 1 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.

Відповідно до інформації Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, розміщеної на сайті Міністерства юстиції України (<https://usr.minjust.gov.ua>), ідентифікаційний код Буської міської ради – 26307575, місцезнаходження - пл. 900-річчя Буська, 1, м. Буськ Львівська область, організаційно-правова форма – орган місцевого самоврядування, вид діяльності за КВЕД 2010: 84.11 Державне управління загального характеру.

Отже, Буська міська рада є органом місцевого самоврядування у розумінні Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Згідно частини 1 статті 59 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» рада в межах своїх повноважень приймає нормативні та інші акти у формі рішень.

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.

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.

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

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

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

Згідно з приписами частини другої статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи місцевого самоврядування зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

Отже, відповідно до вказаних законодавчих норм, реалізація Буською міською радою своїх повноважень, має здійснюватись з дотриманням вимог чинного законодавства, у тому числі Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Відповідно до частин 1, 3 статті 40 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності» порядок залучення, розрахунку розміру і використання коштів пайової участі у розвитку інфраструктури населеного пункту встановлюють органи місцевого самоврядування відповідно до цього Закону.

Пайова участь у розвитку інфраструктури населеного пункту полягає у перерахуванні замовником до прийняття об'єкта будівництва в експлуатацію до відповідного місцевого бюджету коштів для створення і розвитку зазначеної інфраструктури.

Згідно з частинами 5 та 6 статті 40 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності» величина пайової участі у розвитку інфраструктури населеного пункту визначається у договорі, укладеному з органом місцевого самоврядування (відповідно до встановленого органом місцевого самоврядування розміру пайової участі у розвитку інфраструктури), з урахуванням загальної кошторисної вартості будівництва об'єкта, визначеної згідно з будівельними нормами, державними стандартами і правилами. При цьому не враховуються витрати на придбання та виділення земельної ділянки, звільнення будівельного майданчика від будівель, споруд та інженерних мереж, влаштування внутрішніх і позамайданчикових інженерних мереж і споруд та транспортних комунікацій.

У разі якщо загальна кошторисна вартість будівництва об'єкта не визначена згідно з будівельними нормами, державними стандартами і правилами, вона визначається на основі встановлених органом місцевого самоврядування нормативів для одиниці створеної потужності.

Встановлений органом місцевого самоврядування для замовника розмір пайової участі у розвитку інфраструктури населеного пункту не може перевищувати граничний розмір пайової участі у розвитку інфраструктури населеного пункту.

Граничний розмір пайової участі у розвитку інфраструктури населеного пункту з урахуванням інших передбачених законом відррахувань не може перевищувати:

- 1) 10 відсотків загальної кошторисної вартості будівництва об'єкта - для нежитлових будівель та споруд;
- 2) 4 відсотки загальної кошторисної вартості будівництва об'єкта - для житлових будинків.

Водночас, відповідно до пункту 2.3 Положення, розмір пайової участі Замовника у розвитку інфраструктури м. Буська визначається у відповідності до пунктів 2.1 і 2.2 цього Положення і становить у разі будівництва:

- 4 відсотки загальної кошторисної вартості будівництва для нежитлових будівель і споруд вартістю до 3 000 000 грн та багатоквартирних житлових будинків;
- 3 відсотки загальної кошторисної вартості будівництва для нежитлових будівель і споруд вартістю від 3 000 000 грн до 5 000 000 грн;
- 2 відсотки загальної кошторисної вартості будівництва для нежитлових будівель і споруд вартістю від 5 000 000 грн до 8 000 000 грн;
- 1 відсоток загальної кошторисної вартості будівництва для нежитлових будівель і споруд вартістю від 8 000 000 грн до 10 000 000 грн;
- 0,5 відсотка загальної кошторисної вартості будівництва для нежитлових будівель і споруд вартістю від 10 000 000 грн до 30 000 000 грн;
- 0,1 відсотка загальної кошторисної вартості будівництва для нежитлових будівель і споруд вартістю від 30 000 000 грн і більше;
- 0,1 відсотка загальної кошторисної вартості будівництва для індивідуальних (садибних) житлових будинків, садових, дачних будинків загальною площею більше 300 квадратних метрів, господарських споруд, розташованих на відповідних земельних ділянках.

III. ОЦІНКА ДІЙ БУСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ

Статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», економічна конкуренція (конкуренція) визначена як 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.

Встановлення різних відсотків розміру пайової участі замовників у розвитку інфраструктури територіальної громади м. Буська для об'єктів будівництва однакового цільового призначення (нежитлових будівель і споруд) призведе до того, що окремі замовники кошторисна вартість будівництва яких менша (3 000 000 грн) будуть оплачувати більший розмір пайової участі [**4% від 3 000 000 = 120 000 грн**], ніж ті, у яких вона вища [3% від 5 000 000 = 150 000 грн, 2% від 8 000 000 = 160 000 грн, 1% від 10 000 000 = 100 000 грн, 0,5% від 30 000 000 = 150 000 грн., **0,1% від 50 000 000 = 50 000 грн**]. Окрім цього, при вартості будівництва 30 003 000 грн (що на **0,01 %** перевищує встановлений Положенням поріг визначення розміру пайової участі), розмір пайової участі знижується **втричі** (із 150 000 грн. до 50 000 грн.).

Сукупність норм Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачає змагання між суб'єктами господарювання, які завдяки саме власним досягненням здобувають переваги над іншими суб'єктами господарювання. Натомість, дії органів місцевого самоврядування, які можуть вплинути на відповідний стан конкуренції шляхом її спотворення, що може полягати у зміні існуючих факторів, які визначають інтенсивність конкуренції, внаслідок потенційної можливості негативного впливу на конкуренцію, визнаються антиконкурентними діями органів місцевого самоврядування.

Згідно з частиною 1 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 (колегіального органу чи посадової особи), які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.

Таким чином дії Буської міської ради, які полягають у прийнятті рішення від 15.12.2017 № 144, яким створюються нерівні умови замовникам будівництва нежитлових будівель і споруд вартість будівництва яких менша 30 000 000 грн, безпосередньо не впливають ні на структуру товарного ринку, ні на самостійність прийняття суб'єктами господарювання господарських рішень і не погіршують умови господарювання у порівнянні з тими, які учасник ринку мав до цього, однак, умови для розвитку стають гіршими, ніж для інших учасників ринку (замовників будівництва нежитлових будівель і споруд вартість будівництва яких більша 30 000 000 грн.).

Частиною 3 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.

Отже, дії Буської міської ради щодо прийняття Рішення від 15.12.2017 № 144, «Про затвердження Положення про залучення, розрахунок розміру і використання коштів пайової участі замовників будівництва у розвитку інфраструктури м. Буська», якими для об'єктів будівництва однакового цільового призначення встановлено різні відсотки пайової участі замовників у розвитку інфраструктури територіальної громади м. Буська, містять ознаки порушення 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 недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.

У зв'язку з наведеним, керуючись статтею 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» та статтею 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», абзацом 7 пункту 3 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482, з метою запобігання порушень законодавства про захист економічної конкуренції Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України надає обов'язкові для розгляду

РЕКОМЕНДАЦІЇ:

Переглянути та привести у відповідність до вимог чинного законодавства про захист економічної конкуренції Рішення Буської міської ради від 15.12.2017 № 144, «Про затвердження Положення про залучення, розрахунок розміру і використання коштів пайової участі замовників будівництва у розвитку інфраструктури м. Буська», шляхом приведення розміру пайової участі у розвитку інфраструктури населеного пункту у відповідність до вимог нормативно-правових документів.

Про результати розгляду цих рекомендацій повідомити Львівське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України повідомити у 3-місячний строк з дня їх отримання.

Звертаємо Вашу увагу, що відповідно до частини третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за умов виконання положень рекомендацій у разі, якщо порушення не призвело до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, не завдало значних збитків окремим особам чи суспільству та вжито відповідних заходів для усунення наслідків порушень, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається.

Голова колегії

Лещишин Р.В.