



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЗАКАРПАТСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**

**РЕКОМЕНДАЦІЇ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

20 грудня 2017 року

м. Ужгород

№ 03-14/54-рк/к

Виконавчий комітет
Свалявської міської ради
вул. Духновича, 2, м. Свалява,
89300

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

Адміністративна колегія Закарпатського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України в ході здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері залучення коштів пайової участі у розвитку інфраструктури територіальних громад,

ВСТАНОВИЛА:

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 статті 11 цього Закону виконавчими органами сільських, селищних, міських, районних у містах (у разі їх створення) рад є їх виконавчі комітети, відділи, управління та інші створювані радами виконавчі органи.

Виконавчі органи сільських, селищних, міських, районних у містах рад є підконтрольними і підзвітними відповідним радам, а з питань здійснення делегованих їм повноважень органів виконавчої влади - також підконтрольними відповідним органам виконавчої влади.

Виконавчий комітет Свалявської міської ради відповідно до статей 10, 11 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» та відповідно до статті 140 Конституції України є органом місцевого самоврядування.

Ідентифікаційний код: 04053884.

Юридична адреса: вул. Духновича, 2, м. Свалява, 89300.

Вид діяльності за КВЕД: «84.11 Державне управління загального характеру».

Отже, виконавчий комітет Свалявської міської ради у розумінні абзацу 7 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є органом влади.

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 виконавчим комітетом Свалявської міської ради покладених на нього повноважень, має здійснюватись з дотриманням вимог чинного законодавства, у тому числі Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Рішенням десятої сесії шостого скликання Свалявської міської ради від 13.12.2013 року № 787 затверджено Порядок пайової участі замовників у розвитку інфраструктури територіальної громади м. Свалява та с. Драчино (надалі - Порядок).

Залучення коштів юридичних і фізичних осіб, що здійснюють будівництво (реконструкцію, добудову) на території територіальної громади м. Сваляви, с. Драчино, розвиток інженерно - транспортної та їх соціальної інфраструктури проводиться відповідно до статей 25, 26, 31, 59, 68 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», статтей 30, 40 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності».

Кошти, отримані як пайова участь (внесок) замовників об'єктів містобудування, можуть використовуватися виключно на створення і розвиток інженерно - транспортної та соціальної інфраструктури на території територіальної громади м. Сваляви та с. Драчино.

Цей Порядок регламентує відносини в сфері встановлення розміру та залучення коштів пайової участі у розвитку інфраструктури населених пунктів об'єднаної територіальної громади між замовником будівельних робіт та міською радою, а також передбачає цільове використання залучених коштів.

Відповідно до пункту 3.2 цього Порядку розмір пайової участі (внеску) замовника у створенні і розвитку інженерно - транспортної та соціальної інфраструктури м. Сваляви та с. Драчино від загальної кошторисної вартості будівництва встановлено на рівні:

- 3,0-5,0 відсотків для об'єктів виробничого призначення промислових підприємств;
- 5,0-10,0 відсотків для об'єктів будівництва юридичних та фізичних осіб комерційного призначення (АЗС, банківські установи та філії, відділення, ломбарди, розважальні заклади) та призначення, яких є туристичні фірми, фінансові і страхові компанії, нотаріальні контори, агентства нерухомості та інші

- адміністративні приміщення;
- 5,0-10,0 відсотків для об'єктів будівництва - кафе, магазинів, ресторанів та інших об'єктів торгівлі;
 - 4,0-8,0 відсотків для об'єктів будівництва - готелів, мотелів, перукарень, ательє, лазень, саун, хімчисток, майстерень по наданню побутових послуг та ін.;
 - 1,0-4,0 відсотків для об'єктів будівництва - індивідуальних житлових будинків та квартир більше 300 кв. м загальної площі, багатоповерхових будинків;
 - 4,0-10,0 відсотків для інших об'єктів будівництва, що не ввійшли до зазначеного переліку.

Розмір пайової участі (внеску) замовника на розвиток інженерно - транспортної та соціальної інфраструктури м. Сваляви та с. Драчино встановлено в межах визначеного відсотку від загальної кошторисної вартості будівництва (реконструкції, добудови) об'єктів містобудування, визначеної згідно з державними будівельними нормами, державними стандартами і правилами без урахування витрат з придбання та виділення земельної ділянки, звільнення будівельного майданчика від будівель споруд та інженерних мереж, влаштування внутрішньо - та позамайданчикових інженерних мереж і споруд та транспортних комунікацій.

Пайова участь у розвитку інфраструктури населених пунктів полягає у перерахуванні замовником до прийняття об'єкта будівництва в експлуатацію до міського бюджету коштів для створення і розвитку зазначеної інфраструктури.

Рішенням виконавчого комітету Свалявської міської ради від 04.08.2017 року № 109 ФОП Кривецькому Р.М. встановлено пайову участь на розвиток інфраструктури м. Сваляви та с. Драчино у розмірі 7% від загальної кошторисної вартості будівництва - адміністративної будівлі з вбудованими торговими приміщеннями та майстерні по вул. Драчинська, 119 «б», с. Драчино Свалявського р-ну.

Рішенням виконавчого комітету Свалявської міської ради від 14.09.2017 року № 133 ФОП Курах В.В. встановлено пайову участь на розвиток інфраструктури м. Сваляви та с. Драчино у розмірі 5% від загальної кошторисної вартості будівництва об'єкту - адміністративної будівлі з вбудованими торговими приміщеннями та майстерні по вул. Драчинська, 119 «б», с. Драчино Свалявського р-ну.

Рішенням виконавчого комітету Свалявської міської ради від 30.11.2016 року № 253 ФОП Жованику В.І. встановлено пайову участь на розвиток інфраструктури м. Сваляви та с. Драчино у розмірі 4% від загальної кошторисної вартості будівництва об'єкту - переобладнання (реконструкцію) котельні під складські приміщення по вул. Першотравнева, 64, м. Свалява.

Рішенням виконавчого комітету Свалявської міської ради від 31.03.2017 року № 31 ФОП Теліга Й.Й. встановлено пайову участь на розвиток інфраструктури м. Сваляви та с. Драчино у розмірі 5% від загальної кошторисної вартості будівництва об'єкту - переобладнання (реконструкцію) навісу під виробничі та складські приміщення с. Сусково, 241 Свалявського р-ну.

Рішенням виконавчого комітету Свалявської міської ради від 30.06.2017 року № 89 ФОП Фізер І.С. встановлено пайову участь на розвиток інфраструктури м. Сваляви та с. Драчино у розмірі 5% від загальної кошторисної вартості будівництва об'єкту - будівництво мийки автомобілів, кафе, готельного комплексу.

Рішенням виконавчого комітету Свалявської міської ради від 31.03.2017 року № 33 ФОП Павлюченко В.В. встановлено пайову участь на розвиток інфраструктури м. Свалява та Драчино у розмірі 4% від загальної кошторисної вартості будівництва об'єкту будівництва - реконструкцію існуючого торгового об'єкта та офісних приміщень під СТО та автомийку.

Отже, виконавчим комітетом Свалявської міської ради встановлено різні відсоткові ставки щодо розміру пайової участі замовників у розвитку інфраструктури територіальної громади м. Сваляви та с. Драчино для: об'єктів торгівлі, складських приміщень, автомийок.

Встановлення різних відсоткових ставок пайової участі замовників у розвитку інфраструктури територіальної громади м. Сваляви та с. Драчино для: об'єктів торгівлі, складських приміщень, автомийок, створює несприятливі умови для одних суб'єктів господарювання перед іншими.

Внаслідок встановлення виконавчим комітетом Свалявської міської ради різних відсотків розміру пайової участі замовників у розвитку інфраструктури територіальної громади м. Сваляви та с. Драчино суб'єкти господарювання, які здійснюють один і той самий вид діяльності, несуть більші, порівняно з конкурентами, витрати.

Встановлення різних відсотків розміру пайової участі замовників у розвитку інфраструктури територіальної громади м. Сваляви та с. Драчино для об'єктів будівництва однакового цільового призначення (торгівлі, складських приміщень, автомийок) безпосередньо не впливає ні на структуру товарного ринку, ні на самостійність прийняття суб'єктами господарювання господарських рішень. Проте, воно замінює власні досягнення суб'єктів господарювання, як джерело здобуття ними переваг у конкуренції за допомогою зовнішніх чинників.

За таких умов дія конкурентних механізмів спотворюється.

Згідно з абзацом 8 частини 2 статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», антиконкурентними діями органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю, зокрема, визнаються дії, внаслідок яких окремим суб'єктам господарювання або групам суб'єктів господарювання створюються несприятливі чи дискримінаційні умови діяльності в порівнянні з конкурентами.

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.

Таким чином, дії виконавчого комітету Свалявської міської ради щодо прийняття рішень, якими для об'єктів будівництва однакового цільового призначення встановлено різні відсотки пайової участі замовників у розвитку інфраструктури територіальної громади м. Сваляви та с. Драчино, містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, абзацом 8 частини 2 статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, внаслідок яких окремим суб'єктам господарювання створюються несприятливі умови діяльності порівняно з конкурентами, що може призвести до спотворення конкуренції.

На підставі викладеного та керуючись статтею 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», 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 територіального відділення,

р е к о м е н д у є :

1. Виконавчому комітету Свалявської міської ради (ідентифікаційний код 04053884) припинити дії, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, абзацом восьмим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, внаслідок яких окремим суб'єктам господарювання створюються несприятливі умови діяльності порівняно з конкурентами, що може призвести до спотворення конкуренції, шляхом приведення розміру пайової участі у розвиток інфраструктури у відповідність до вимог нормативно-правових документів.

2. Про результати розгляду рекомендацій повідомити територіальне відділення у місячний строк з дня їх отримання.

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

Згідно з частиною 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 закривається.

Голова Відділення-
голова колегії

П. Калинич