



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ІВАНО-ФРАНКІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РЕКОМЕНДАЦІЇ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

21.03.2017

м. Івано-Франківськ

№ 01.1-07/15

Виконавчий комітет
Коломийської міської ради
пр. М. Грушевського, 1,
м. Коломия, 78203

Про припинення дій,
які містять ознаки порушення
конкурентного законодавства

Адміністративна колегія Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного Комітету України, розглянувши подання другого відділу досліджень і розслідувань від 21.03.2017 № 35 та додані до нього матеріали, встановила.

З метою здійснення державного контролю за дотриманням органами місцевого самоврядування законодавства про захист економічної конкуренції, у зв'язку з виконанням доручення Антимонопольного комітету України від 30.01.2017 № 13-02/27 територіальним відділенням проводиться дослідження регіонального ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах в частині впливу органів місцевого самоврядування на здійснення у них підприємницької діяльності.

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.

Згідно з абзацом 11 статті 1 цього Закону виконавчі органи рад - органи, які відповідно до Конституції України та цього Закону створюються сільськими, селищними, міськими, районними в містах (у разі їх створення) радами для здійснення виконавчих функцій і повноважень місцевого самоврядування у межах,

визначених цим та іншими законами.

На території м. Коломиї повноваження органів місцевого самоврядування здійснюються Коломийською міською радою та її виконавчим комітетом (пр. М. Грушевського, 1, м. Коломия, 78203, ідентифікаційний код – 04054334, надалі - Виконком).

Правові та організаційні основи містобудівної діяльності, в тому числі розміщення тимчасових споруд для здійснення підприємницької діяльності, встановлюються Законом України «Про регулювання містобудівної діяльності».

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.

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, який визначає механізм їх розміщення (надалі – Порядок).

Відповідно до Порядку, тимчасова споруда торговельного, побутового, соціально-культурного чи іншого призначення для здійснення підприємницької діяльності (надалі - ТС) - 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.

На території населених пунктів ТС можуть встановлюватись відповідно до схеми розміщення ТС.

Відповідно до п. 1.5 Порядку, комплексна схема розміщення ТС в межах вулиці (скверу, бульвару, провулку, узвозу, проїзду, площі, майдану тощо), мікрорайону (кварталу), населеного пункту - текстові та графічні матеріали, якими визначаються місця розташування ТС, розроблені з урахуванням вимог будівельних, санітарно-гігієнічних норм, а також існуючих містобудівних обмежень, вимог щодо охорони навколишнього природного середовища та раціонального використання територій, охорони історико-культурної спадщини, земельно-господарського устрою.

Підставою для розміщення ТС є паспорт прив'язки ТС (п. 2.1 Порядку).

Замовник, який має намір встановити ТС, звертається до відповідного виконавчого органу сільської, селищної, міської ради, районної державної адміністрації із відповідною заявою у довільній формі про можливість розміщення ТС (п. 2.1 Порядку).

Відповідність намірів щодо місця розташування ТС комплексній схемі розміщення ТС (у разі її наявності), будівельним нормам визначає відповідний орган з питань містобудування та архітектури, який утворено у складі виконавчого органу відповідної сільської, селищної, міської ради, районної державної адміністрації, протягом десяти робочих днів з дня подання зазначеної заяви (п.2.4

Порядку).

Після отримання висновку про відповідність намірів щодо місця розташування ТС комплексній схемі розміщення ТС або будівельним нормам, згідно п. 2.6 Порядку, замовник звертається до органу з питань містобудування та архітектури із додатковою заявою щодо оформлення паспорта прив'язки ТС.

Ефективність конкурентної політики, зокрема, залежить від регулювання сфер господарської діяльності органами місцевого самоврядування, які, на підставі наданих Законами України повноважень, приймають владно – управлінські рішення і, таким чином, можуть:

- впливати на формування структури ринків;
- впливати на умови ведення господарської діяльності;
- впливати на процедуру отримання дозвільних документів.

Особливістю прийняття владно – управлінських рішень, що стосуються здійснення підприємницької діяльності у ТС, є встановлення органами місцевого самоврядування порядку отримання дозвільних документів, необхідних для їх встановлення.

З інформації Коломийської міської ради на вимогу територіального відділення від 09.02.2017 № 03-11/131, та матеріалів, отриманих на підставі службового доручення від 15.03.2017 № 2, встановлено.

Станом на 01.01.2017 року підприємницьку діяльність у ТС на території м. Коломиї здійснювали 174 суб'єкти господарювання.

При розміщенні тимчасових споруд на території м. Коломиї Виконком керується Порядком.

Рішенням сесії Коломийської міської ради від 19.02.2015 № 2046-50/2015 затверджені комплексна схема розміщення та архітектурні типи ТС для провадження підприємницької діяльності на території м. Коломия (надалі – Комплексна схема).

Міським головою м. Коломиї 01.06.2016 затверджені інформаційні картки адміністративних послуг «Надання висновку про можливість розміщення ТС для провадження підприємницької діяльності» та «Видача паспорта прив'язки ТС для провадження підприємницької діяльності», які надаються відділом архітектури та містобудування міської ради (надалі – Відділ).

Згідно інформаційної картки, термін надання висновку про можливість розміщення ТС (надалі – Висновок) становить 30 робочих днів.

Проте, згідно пп. 2.4 та 2.5 Порядку Висновок повинен надаватися замовнику протягом 13-ти робочих днів з дня подання заяви.

В ході аналізу матеріалів щодо отримання Висновку встановлено, що термін його надання в окремих випадках значно перевищує визначений Порядком термін.

Так, за заявою ФОП Семенчука В.Б. від 10.10.2016 Висновок наданий листом Відділу від 05.12.2016, за заявою ФОП Федірчик Н.Я. від 27.10.2016 наданий Висновок від 05.12.2016, за заявою ФОП Вітенка М.В. від 03.08.2016 наданий Висновок від 05.12.2016, за заявою ФОП Боледзюк О.Р. від 15.07.2016 наданий Висновок від 22.09.2016 тощо.

За поясненням Відділу зазначене пов'язане з тим, що заяви, які надходять до Відділу через управління надання адміністративних послуг, передаються на розгляд комісії з попереднього погодження місця розташування ТС (надалі – Комісія), персональний склад якої затверджений рішенням Виконкому від 22.12.2015 № 317. До складу зазначеної комісії входять заступники міського голови, представники відділів архітектури та містобудування, з питань Держархбудконтролю, земельних відносин, комунального майна міської ради, а також представники Коломийського міськрайонного відділу Управління Державної служби України з надзвичайних ситуацій та Коломийського відділу поліції ГУ Національної поліції в області та інші (всього 13 чоловік), проте регламент роботи Комісії, який би визначав її повноваження та порядок роботи Виконкомом не затверджувався.

Протягом 2016 року відбулось 5 засідань Комісії, результати роботи якої оформлені протоколами, де зазначено результат розгляду заяв суб'єктів господарювання. Всього протягом 2016 року було надано 11 висновків про невідповідність намірів розташування ТС будівельним нормам, реконструкцією бажаного місця розташування, невідповідність цільовому призначенню земельної ділянки.

Також встановлено, що на засіданнях Комісії розглядаються питання про продовження строку дії паспорта прив'язки ТС. Згідно наданих пояснень, такі рішення розглядаються Комісією у випадках, коли у Відділі наявна інформація про недотриманням суб'єктом господарювання при встановленні ТС вимог проектної документації ТС, невиконання умов договору щодо пайової участі в утриманні об'єкта благоустрою. За відсутності такої інформації у Відділі, продовження строку дії паспорта прив'язки ТС здійснюється Відділом без залучення Комісії.

Однак, відповідно до положень Порядку (пп. 2.4, 2.5, 2.18), право прийняття рішень стосовно надання Висновків, оформлення паспортів прив'язок ТС, подовження строку їх дії чи 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, у даному випадку - Відділ.

Слід зазначити, що рішення Комісії приймаються за результатами голосування простою більшістю голосів членів Комісії, переважна більшість яких не є фахівцями в галузі архітектури та містобудування, що може призвести до прийняття суб'єктивних рішень.

При цьому, згідно наданих протоколів, на засіданнях Комісії приймалися рішення щодо продовження строку дії паспорта прив'язки ТС на різні терміни - 1 рік або на 3 роки.

Вищезазначене свідчить про те, що залучення Комісії до розгляду питань щодо надання Висновку, внаслідок чого порушується встановлений Порядком термін його видачі має негативний вплив на конкуренцію, оскільки внаслідок таких дій хоча і не усуваються можливості вступу на ринок суб'єктів господарювання, але істотно ускладнюють цей процес.

Згідно статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними діями органів місцевого самоврядування є прийняття будь -

яких актів (рішень, наказів, розпоряджень, постанов тощо), надання письмових чи усних вказівок, укладення угод або будь - які інші дії чи бездіяльність органів місцевого самоврядування, які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції». Вчинення антиконкурентних дій органами місцевого самоврядування забороняється.

Згідно абзацу 2 частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними діями органів місцевого самоврядування, зокрема, визнаються заборона або перешкоджання створенню нових підприємств чи здійснення підприємництва в інших організаційних формах у будь-якій сфері діяльності, а також встановлення обмежень на здійснення окремих видів діяльності, на виробництво, придбання чи реалізацію певних видів товарів.

Таким чином, дії Виконкому, які полягають у залученні комісії з попереднього погодження місця розташування ТС до розгляду заяв суб'єктів господарювання щодо можливості розміщення тимчасових споруд та продовження дії паспортів прив'язки тимчасових споруд, що суперечить вимогам Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затвердженого наказом Мінрегіонбуду від 21.10.2011 № 244, містять ознаки порушення, передбаченого абз.2 ч.2 ст. 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування шляхом створення перешкод суб'єктам господарювання у здійсненні підприємницької діяльності в тимчасових спорудах.

Враховуючи наведене та керуючись пунктом 10 статті 14 Закону України „Про Антимонопольний комітет”, 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 №32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482, зі змінами, адміністративна колегія Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

РЕКОМЕНДУЄ:

Виконавчому комітету Коломийської міської ради (пр. М. Грушевського, 1, м. Коломия, 78203, ідентифікаційний код – 04054334) вжити заходів для припинення дій, які містять ознаки порушення, передбаченого абз. 2 частини 2 ст. 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Інформацію про результати розгляду цих рекомендацій необхідно надати територіальному відділенню у місячний строк з дня їх отримання.

При цьому повідомляємо, що відповідно до:

- частини другої статті 46 Закону України “Про захист економічної конкуренції”, рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду органами чи особами, яким вони надані;
- частини третьої статті 46 Закону України "Про захист економічної

конкуренції”, за умови виконання положень рекомендацій органів Антимонопольного комітету України, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається, а розпочате провадження закривається.

Голова адміністративної колегії,
голова відділення

Т. Савчин

Члени колегії:

В. Шевчук

В. Тимків

А. Мажак

Н. Борищак