



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХЕРСОНСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

Херсон

10 жовтня 2017 року

№38-р/к

Справа №42/2-17

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Адміністративна колегія Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №42/2-17 про порушення виконавчим комітетом Таврійської міської ради м. Нова Каховка Херсонської області (код ЄДРПОУ 21296418) (надалі – Виконком) законодавства про захист економічної конкуренції та подання з попередніми висновками Відділу досліджень і розслідувань від 27.09.2017 №2-28/28,

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі - Відділення) від 21.09.2017 №45-рп/к розпочато розгляд справи №42/2-17 за наявністю в діях виконавчого комітету Таврійської міської ради м. Нова Каховка Херсонської області ознак порушень законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених пунктом 3 статті 50, абзацом восьмим та дев'ятим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення органом місцевого самоврядування антиконкурентних дій, внаслідок яких окремим суб'єктам господарювання створюються дискримінаційні умови діяльності порівняно з конкурентами та внаслідок яких встановлюються не передбачені законами України заборони та обмеження самостійності підприємств.

Розгляд даної справи розпочато за результатами розгляду заяви ФОП Гладишевського Ю.Ц. (м. Таврійськ, Херсонська обл.) від 30.08.2017 №б/н щодо порушення Виконкомом законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які полягали у незаконній зміні режиму роботи кафе «Каламбур» без погодження нового режиму роботи з власником закладу (надалі – Заява).

В ході розгляду справи Відділенням встановлено наступне.

Виконавчий комітет Таврійської міської ради м. Нова Каховка є юридичною особою з дати державної реєстрації 02.03.1983 (відомості з ЄДР). Код ЄДРПОУ – 21296418.

Організаційно-правова форма: орган місцевого самоврядування. Основний вид діяльності: державне управління загального характеру (КВЕД 84.11).

Юридична та поштова адреса: 74988, Херсонська обл., м. Нова Каховка, м. Таврійськ, вул. І. Франка, буд. 29.

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.

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» (надалі – Закон) 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. Таврійська повноваження органів місцевого самоврядування здійснюються Таврійською міською радою та її виконавчим комітетом.

Відповідно до статті 30 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» до повноважень виконавчих органів міських рад відноситься, в тому числі, організація місцевих ринків, ярмарків, сприяння розвитку всіх форм торгівлі.

Відповідно до підпункту 4 пункту «Б» статті 30 Закону України «Про місцеве самоврядування», до делегованих повноважень міських рад у сфері житлово-комунального господарства, побутового, торговельного обслуговування, громадського харчування, транспорту і зв'язку віднесено встановлення за погодженням з власниками зручного для населення режиму роботи розташованих на відповідній території підприємств, установ та організацій сфери обслуговування незалежно від форм власності.

Статтею 6 Господарського кодексу України визначено загальні принципи господарювання в Україні, якими між іншим є свобода підприємницької діяльності у межах, визначених законом та заборона незаконного втручання органів державної влади та органів місцевого самоврядування, їх посадових осіб у господарські відносини.

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.

Законом України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що економічна конкуренція (конкуренція) - 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 першої статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції», державна політика у сфері розвитку економічної конкуренції та обмеження монополізму в господарській діяльності, здійснення заходів щодо демонополізації економіки, фінансової, матеріально-технічної, інформаційної, консультативної та іншої підтримки суб'єктів господарювання, які сприяють розвитку конкуренції, здійснюється органами державної влади, органами місцевого самоврядування та органами адміністративно - господарського управління та контролю.

Відповідно до чинного законодавства України, торговельна діяльність регулюється Господарським та Цивільним кодексами України, Законом України «Про захист прав споживачів», Порядком провадження торговельної діяльності та правилами торговельного обслуговування на ринку споживчих товарів, затвердженим постановою Кабінету Міністрів України від 15.06.2006 №833 (надалі – Порядок), та іншими нормативно-правовими актами.

Відповідно до пункту 13 Порядку, режим роботи торговельного об'єкта та закладу ресторанного господарства, що належать до комунальної власності, встановлюється органами місцевого самоврядування відповідно до законодавства. При цьому встановлення органом місцевого самоврядування режиму роботи для торговельних об'єктів та закладів ресторанного господарства, що є приватною власністю, Порядком не передбачено.

Отже, режим роботи підприємств, установ, організацій сфери обслуговування суб'єкти господарювання (власники) встановлюють самостійно, а в окремих випадках, передбачених законодавством, орган місцевого самоврядування звертається до такого суб'єкта з метою узгодження встановленого режиму роботи із обов'язковим дотриманням останнім особливостей

продажу окремих груп продовольчих та непродовольчих товарів, здійснення різних видів торгівлі, роботи закладів (підприємств) ресторанного господарства.

Таким чином, режим роботи підприємств приватної форми власності встановлюється самостійно такими власниками, а орган місцевого самоврядування може лише звертатися до суб'єкта господарювання з метою узгодження встановленого режиму роботи.

ФОП Гладишевський Ю.В. з 1999 року є власником кафе «Каламбур», яке розташоване у м. Таврійську Херсонської області. Тобто, кафе «Каламбур» не є об'єктом комунальної власності. З дня його відкриття кафе працювало цілодобово. Такий розклад роботи власником було встановлено самостійно та погоджено з виконавчим комітетом Таврійської міської ради (останнє рішення Виконкому від 29.07.2010 №95 про встановлення розкладу роботи).

Поряд з кафе «Каламбур» розташовано кіоск ПП «Гнелицька», в якому реалізовується подібний асортимент продукції, тобто ФОП Гладишевський Ю.Ц. та ПП Гнелицька є конкурентами на відповідному ринку.

Рішенням Виконкому від 17.08.2017 №70 «Про скасування рішення виконавчого комітету Таврійської міської ради від 29.10.2010 №95» (надалі – Рішення), без погодження з власником встановлено режим роботи для кафе «Каламбур» ФОП Гладишевського Ю.Ц. з 7.00 год до 22.00 год без перерви та вихідних та скасовано попереднє рішення Виконкому від 29.07.2010 №95, яким було встановлено цілодобовий режим роботи закладу.

Підставою для прийняття відповідного рішення Виконкому було подання Новокаховського відділу поліції ГУ НП в Херсонській області від 10.08.2017 №9455 (надалі – Подання), відповідно до якого пропонувалося обмежити режим роботи кафе «Каламбур» ФОП Гладишевського Ю.Ц. та поряд розташованого кіоску ПП «Гнелицька» з 8.00 год до 22.00 год щодня та зобов'язати ФОП Гладишевського Ю.Ц. та власника кіоску ПП «Гнелицька» з метою забезпечення охорони правопорядку в період роботи закладів, вжити додаткових заходів щодо усунення причин та умов скоєння правопорушень в даному місці.

Враховуючи Подання, Рішенням Виконкому було обмежено режим роботи лише кафе «Каламбур» ФОП Гладишевського Ю.Ц. та надано йому ряд зобов'язань, а саме:

- вжити заходів щодо усунення причин та умов скоєння правопорушень на прилеглий до торгівельних точок території;
- забезпечити зовнішнє освітлення торгівельних точок;
- забезпечити дотримання громадського порядку;
- забезпечити дотримання санітарного стану прилеглої території.

При цьому такі зобов'язання, як вжиття заходів щодо усунення причин та умов скоєння правопорушень на прилеглий до торговельних точок території та забезпечення дотримання громадського порядку не належать до обов'язків підприємця - власника закладу, а є повноваженнями правоохоронних органів.

ФОП Гладишевський Ю.Ц. листом від 30.08.2017 №б/н повідомив Відділенню, що протягом тривалого часу в кафе «Каламбур» встановлено 8 камер відеоспостереження (6 всередині і 2 зовні) та укладено договір з охоронною фірмою «Арсенал» про надання цілодобових охоронних послуг, тобто заздалегідь за власною ініціативою вжито заходів, з метою забезпечення громадського порядку.

Таким чином, враховуючи, що Рішення було прийнято лише відносно кафе «Каламбур» ФОП Гладишевського Ю.Ц., то будь-яких обмежень та зобов'язань відносно іншого закладу – кіоску ПП «Гнелицька» Виконкомом не приймалося. Тобто, режим роботи кіоску ПП «Гнелицька» не змінено, чим ФОП Гладишевському Ю.Ц. створено дискримінаційні умови діяльності.

Станом на 20.09.2017 Кафе «Каламбур» працює за новим графіком, тобто з 8.00 год до 22.00 год, що негативно впливає на результати господарської діяльності ФОП Гладишевського Ю.Ц. через значне зниження обсягів реалізації продукції та в майбутньому може призвести до повного припинення діяльності.

Статтею 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що 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, укладення 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.

Абзацом восьмим частини другої статті 15 цього Закону визначено, що дія органів місцевого самоврядування, внаслідок яких окремим суб'єктам господарювання або групам суб'єктів господарювання створюються несприятливі чи дискримінаційні умови діяльності порівняно з конкурентами, є антиконкурентними.

Абзацом дев'ятим частини другої статті 15 цього Закону визначено, що дії органів місцевого самоврядування, якими встановлюються не передбачені законами України заборони та обмеження самостійності підприємств визнаються антиконкурентними.

Відповідно до пункту 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», антиконкурентні дії органу місцевого самоврядування є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.

Виконавчий комітет Таврійської міської ради м. Нова Каховка Херсонської області, прийнявши рішення від 17.08.2017 №70, яким створено дискримінаційні умови діяльності ФОП Гладишевському Ю.Ц. по відношенню до ПП «Гнелицька», що може призвести до усунення конкуренції на відповідному ринку, вчинив порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене абзацом восьмим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення органом місцевого самоврядування антиконкурентних дій, внаслідок яких окремим суб'єктам господарювання створюються дискримінаційні умови діяльності порівняно з конкурентами.

Крім цього, виконавчий комітет Таврійської міської ради м. Нова Каховка Херсонської області, прийнявши рішення від 17.08.2017 №70, яким змінено режим роботи кафе «Каламбур» ФОП Гладишевського Ю.Ц. без погодження з власником, що може призвести до усунення конкуренції на відповідному ринку, вчинив порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене абзацом дев'ятим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення органом місцевого самоврядування антиконкурентних дій, внаслідок яких встановлюються не передбачені законами України заборони та обмеження самостійності підприємств.

Наявність порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях виконавчого комітету Таврійської міської ради м. Нова Каховка Херсонської області підтверджується матеріалами справи та нормами чинного законодавства України.

Відповідачу у справі, відповідно до пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.94 №15-р, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.94 за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.98 №169-р), направлено копію подання з попередніми висновками від 27.09.2017 №2-28/28 для надання своїх міркувань, заперечень, пояснень та клопотань.

На подання з попередніми висновками від Виконкому жодних міркувань, заперечень, пояснень та клопотань не надходило.

На підставі викладеного, матеріалами справи в повній мірі доведено, що:

- виконавчий комітет Таврійської міської ради м. Нова Каховка Херсонської області, прийнявши рішення від 17.08.2017 №70, яким створено дискримінаційні умови діяльності ФОП Гладишевському Ю.Ц. по відношенню до ПП «Гнелицька», що може призвести до усунення конкуренції на відповідному ринку, вчинив порушення законодавства про захист економічної

конкуренції, передбачене пунктом 3 статті 50, абзацом восьмим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення органом місцевого самоврядування антиконкурентних дій, внаслідок яких окремим суб'єктам господарювання створюються дискримінаційні умови діяльності порівняно з конкурентами;

- виконавчий комітет Таврійської міської ради м. Нова Каховка Херсонської області, прийнявши рішення від 17.08.2017 №70, яким змінено режим роботи кафе «Каламбур» ФОП Гладишевського Ю.Ц. без погодження з власником, що може призвести до усунення конкуренції на відповідному ринку, вчинив порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 3 статті 50, абзацом дев'ятим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення органом місцевого самоврядування антиконкурентних дій, внаслідок яких встановлюються не передбачені законами України заборони та обмеження самостійності підприємств.

Враховуючи викладене, на підставі статей 12, 12¹ та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтей 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктів 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим Міністерством юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (із змінами), пункту 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5 (в редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 №169-р), зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 06.06.1994 за №90/299 (в редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії виконавчого комітету Таврійської міської ради м. Нова Каховка Херсонської області (код ЄДРПОУ 21296418), у вигляді прийняття рішення від 17.08.2017 №70, яким створено дискримінаційні умови діяльності ФОП Гладишевському Ю.Ц. по відношенню до ПП «Гнелицька», що може призвести до усунення конкуренції на відповідному ринку, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим абзацом восьмим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення органом місцевого самоврядування антиконкурентних дій, внаслідок яких окремим суб'єктам господарювання створюються дискримінаційні умови діяльності порівняно з конкурентами.

2. Визнати дії виконавчого комітету Таврійської міської ради м. Нова Каховка Херсонської області (код ЄДРПОУ 21296418), у вигляді прийняття рішення від 17.08.2017 №70, яким змінено режим роботи кафе «Каламбур» ФОП Гладишевського Ю.Ц. без погодження з власником, що може призвести до усунення конкуренції на відповідному ринку, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим абзацом дев'ятим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення органом місцевого самоврядування антиконкурентних дій, внаслідок яких встановлюються не передбачені законами України заборони та обмеження самостійності підприємств.

3. Зобов'язати виконавчий комітет Таврійської міської ради м. Нова Каховка Херсонської області (код ЄДРПОУ 21296418) вжити заходи щодо усунення порушень законодавства про захист економічної конкуренції, шляхом внесення відповідних змін до рішення від 17.08.2017 №70 «Про скасування рішення виконавчого комітету Таврійської міської ради від 29.10.2010 №95».

Про виконання пункту 3 резолютивної частини цього рішення повідомити Відділення у двомісячний термін з дня отримання рішення з наданням копій підтверджуючих документів.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» заявник, відповідач, третя особа мають право оскаржити рішення органів Антимонопольного комітету України повністю або частково до господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення. Цей строк не може бути відновлено.

Голова адміністративної колегії
Голова територіального відділення

В.П. Василенко