



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХЕРСОНСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

Херсон

17 листопада 2017 р.

№ 44-рп/к

Справа № 4/2-17

Про закриття
провадження у справі

Адміністративна колегія Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення), розглянувши матеріали справи від 09.02.2017 № 4/2-17 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції у діях Департаменту містобудування та землекористування Херсонської міської ради (код ЄДРПОУ 37465453) та подання Відділу досліджень і розслідувань Відділення від 13.11.2017 № 05-02-29/80,

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) від 09.02.2017 № 4-рп/к розпочато розгляд справи № 4/2-17 за наявністю ознак порушень законодавства про захист економічної конкуренції у діях Департаменту містобудування та землекористування Херсонської міської ради (код ЄДРПОУ 37465453).

Розгляд справи було розпочато за наявністю в діях Департаменту містобудування та землекористування Херсонської міської ради у вигляді встановлення за однакових умов різних строків дії паспортів прив'язки тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності різним суб'єктам господарювання, що містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, абзацом 8 частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, шляхом створення окремим суб'єктам господарювання несприятливих умов діяльності порівняно із конкурентами.

Згідно з п. 1.1. Положення про департамент містобудування та землекористування Херсонської міської ради (надалі Положення про департамент містобудування), затвердженого рішенням Херсонської міської ради від 28.11.2014 № 1589, Департамент містобудування є виконавчим органом Херсонської міської ради.

Код ЄДРПОУ – 37465453.

Організаційно-правова форма: орган місцевого самоврядування.

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

Юридична та поштова адреса: проспект Ушакова, б. 37, м. Херсон, 73000.

Відповідно до пункту 2.3. Положення про департамент містобудування, на Департамент, відповідно до покладених на нього завдань, зокрема, покладені функції з оформлення паспортів прив'язок тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності.

До структури Департаменту містобудування входить, зокрема, й Управління містобудування та архітектури, яке, відповідно до пункту 2.3 Положення про Управління містобудування та архітектури Департаменту містобудування (затверджене рішенням Херсонської міської ради від 28.11.2014 № 1589, із змінами, внесеними рішенням

Херсонської міської ради від 25.03.2016 № 134), за умови попереднього погодження із постійною комісією Херсонської міської ради, до компетенції якої належать питання торгівлі, оформлює паспорт прив'язки тимчасової споруди для провадження підприємницької діяльності та продовжує строк дії такого паспорта.

Пунктом 1.3 Положення про Управління містобудування та архітектури Департаменту містобудування визначено, що Управління не є юридичною особою.

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.

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. Херсон повноваження органів місцевого самоврядування здійснюються Херсонською міською радою та її виконавчим комітетом.

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 № 244 від 21.10.2011, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 22.11.2011 за № 1330/20068, був затверджений Порядок розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності (надалі – Порядок розміщення ТС).

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

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

Відповідно до пункту 2.17. Порядку розміщення ТС строк дії паспорта прив'язки визначається органом з питань містобудування та архітектури виконавчого органу відповідної ради або районної державної адміністрації відповідно до генерального плану, плану зонування та детального плану територій та з урахуванням строків реалізації їх положень.

Порядок та критерії визначення строку дії паспортів прив'язок ТС іншими нормами чинного законодавства України не передбачені.

В ході розгляду справи Відділенням встановлено, що протягом 2011 – 2016 років Департаментом містобудування було оформлено 482 паспорти прив'язки для розміщення суб'єктами господарювання тимчасових споруд для ведення підприємницької діяльності у територіальних межах міста Херсон. При цьому строк дії зазначених паспортів прив'язок ТС встановлювався Департаментом містобудування на різні терміни, а саме - від 3 місяців для одних суб'єктів господарювання та до 5 років для інших.

Отже, відсутність прозорих критеріїв встановлення строку дії паспортів прив'язок ТС створює окремим суб'єктам господарювання дискримінаційні умови діяльності

порівняно із конкурентами, оскільки Департамент містобудування має можливість без наявності об'єктивних підстав, встановити малотривалий строк дії паспорту прив'язки ТС, який позбавить суб'єкта господарювання можливості здійснювати свою господарську діяльність у повному обсязі та конкурувати на рівних умовах із іншими суб'єктами господарювання на відповідних товарних ринках.

Згідно статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», зміст економічної конкуренції полягає у змаганні між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого, зокрема, споживачі мають можливість вибирати між кількома продавцями.

Суб'єкти господарювання, органи влади, органи місцевого самоврядування, органи адміністративно-господарського управління та контролю зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

Відповідно до частин першої, третьої статті 15 та пункту 3 статті 50 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, 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.

Згідно з абзацом 8 частини другої 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 порівняно з конкурентами.

Вчинення антиконкурентних дій органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

Антиконкурентні дії органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю є порушеннями законодавства про захист економічної конкуренції.

Таким чином, дії Департаменту містобудування та землекористування Херсонської міської ради у вигляді встановлення за однакових умов різних строків дії паспортів прив'язок тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності різними суб'єктами господарювання, 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 органу місцевого самоврядування, шляхом створення окремим суб'єктам господарювання несприятливих умов діяльності порівняно із конкурентами.

Враховуючи зазначене, керуючись статтею 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» адміністративною колегією Відділення 23.02.2017 Департаменту містобудування та землекористування Херсонської міської ради надані обов'язкові до розгляду рекомендації щодо припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, а також усунення причин виникнення цих порушень і умов, що їм сприяють, шляхом розроблення та подання на затвердження органам Херсонської міської ради переліку критеріїв, з урахуванням яких у місті Херсон буде встановлюватися строк дії паспортів прив'язок тимчасових споруд.

На виконання зазначених рекомендацій адміністративної колегії, Департамент містобудування надав Відділенню копію наказу Директора Департаменту містобудування та землекористування Херсонської міської ради від 14.11.2017 № 7 «Про організацію роботи з продовження паспортів прив'язки тимчасових споруд для провадження підприємницької

діяльності», яким визначені обов'язкові критерії, що мають враховуватися при визначенні строку дії паспортів прив'язки ТС.

Таким чином, дії Департаменту містобудування та землекористування Херсонської міської ради (код ЄДРПОУ 37465453), які містили ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, абзацом восьмим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», припинені.

Відповідно до частини третьої 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, розпочате провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції закривається.

Таким чином, розгляд справи за встановленими в діях Департаменту містобудування та землекористування Херсонської міської ради (код ЄДРПОУ 37465453) ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, абзацом восьмим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» підлягає закриттю у відповідності до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Враховуючи викладене, на підставі статей 7, 12, 12-1 та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», частини третьої статті 46, статей 48, 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 8, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р, зареєстрованим Міністерством юстиції України 30 березня 2001 року за №291/5482 (із змінами), частини першої пункту 32, пунктів 33, 36 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 06 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року №169-р) (із змінами), Адміністративна колегія Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

Закрити провадження у справі № 4/2-17 від 09.02.2017 у зв'язку з виконанням Департаментом містобудування та землекористування Херсонської міської ради (код ЄДРПОУ 37465453) рекомендацій адміністративної колегії Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону «Про захист економічної конкуренції» заявник, відповідач, третя особа мають право оскаржити це рішення 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