



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
МИКОЛАЇВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

27 квітня 2017 р.

№16-ріш

Справа №2-26.215/22-2017

**Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції**

Адміністративна колегія Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №2-26.215/22-2017 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції виконавчим комітетом Первомайської міської ради,

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету (надалі – Відділення, територіальне відділення) від 29.03.2017 №22-р розпочато розгляд справи №2-26.215/22-2017 про порушення виконавчим комітетом Первомайської міської ради, код ЄДРПОУ 04056575 (адреса: 55213, Миколаївська обл., м. Первомайськ, вул. Грушевського, 3) законодавства про захист економічної конкуренції у зв'язку з наявністю в його діях ознак порушення, передбаченого частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, які можуть призвести до обмеження конкуренції.

За результатами збирання та аналізу доказів у справі №2-26.215/22-2017 Відділенням встановлено наступне.

Відповідно до статті 3 Закону України "Про Антимонопольний комітет України" основним завданням Антимонопольного комітету України є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики в частині, зокрема здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції на засадах рівності суб'єктів господарювання перед законом та пріоритету прав споживачів, запобігання, виявлення і припинення порушень законодавства про захист економічної конкуренції.

Відповідно до пункту 1 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 21.02.2001 за №32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції 30.03.2001 за №291/5482, (надалі - Положення про територіальне відділення) територіальне відділення Антимонопольного комітету України є органом в системі органів Антимонопольного комітету України, утвореним для реалізації

завдань, покладених на Комітет Законом України "Про Антимонопольний комітет України", іншими актами законодавства про захист економічної конкуренції.

Враховуючи наведені положення, з метою реалізації завдань, покладених на Антимонопольний комітет України, Відділенням здійснюється контроль за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції виконавчим комітетом Первомайської міської ради у сфері розміщення суб'єктами господарювання на території міста Первомайськ засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі.

Розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення Антимонопольного комітету від 08.11.2016 №78-р розпочато розгляд справи №2-26.215/72-2016 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції відносно виконавчого комітету Первомайської міської ради, у зв'язку з наявністю в його діях ознак порушення, передбаченого частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", а саме: антиконкурентні дії органу місцевого самоврядування, які можуть призвести до обмеження конкуренції.

В ході дослідження по даній справі Відділенням було встановлено, що пунктом 6 рішення виконавчого комітету Первомайської міської ради від 10.06.2016 №264 "Про упорядкування розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в місті Первомайськ" передбачено, що суб'єкти господарювання здійснюють розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі на території міста Первомайськ після укладення договору щодо пайової участі в утриманні об'єктів благоустрою та отримання інформаційного талону.

Вказане не відповідає вимогам чинного законодавства, зокрема Закону України "Про благоустрій населених пунктів", відповідно до статті 15 якого власник тимчасової споруди торговельного, побутового, соціально-культурного чи іншого призначення, розташованої на території об'єкта благоустрою державної та комунальної власності, зобов'язаний забезпечити належне утримання прилеглої до тимчасової споруди території **або** може брати пайову участь в утриманні цього об'єкта благоустрою на умовах договору, укладеного із підприємством або балансоутримувачем. Тобто, укладення договору пайової участі є правом суб'єкта господарювання. Натомість, положення рішення виконавчого комітету Первомайської міської ради від 10.06.2016 №264 встановлює обов'язок укладання відповідного договору для розміщення засобу пересувної або об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі.

В даному випадку, недотримання вимог чинного законодавства виконавчим комітетом Первомайської міської ради може мати негативний вплив на конкуренцію, оскільки, по-перше, не всі суб'єкти господарювання, що мають намір розмістити засіб пересувної та об'єкт сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі, мають належну фінансову базу для сплати відповідних сум пайової участі, по-друге, факт пайової участі призводить до виникнення у суб'єкта господарювання додаткових витрат, і, як наслідок, вказані кошти не можуть бути використані ним для підвищення власної конкурентоспроможності.

За результатами проведеного дослідження адміністративною колегією територіального відділення 26.11.2016 було прийнято рішення №69-ріш по справі №2-26.215/72-2016, згідно з яким дії виконавчого комітету Первомайської міської ради, які полягають у встановленні рішенням від 10.06.2016 №264 "Про упорядкування розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в місті Первомайськ" обов'язку суб'єктів господарювання для розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі укладати договір щодо пайової участі в утриманні об'єктів благоустрою міста Первомайськ, що

не відповідає вимогам чинного законодавства, визнано порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50, частиною першою статті 15 Закону України "Про захист економічної конкуренції", а саме: антиконкурентні дії органу місцевого самоврядування у вигляді прийняття рішення органу місцевого самоврядування, які можуть призвести до обмеження конкуренції.

Пунктом 2 резолютивної частини вказаного рішення на виконавчий комітет Первомайської міської ради покладено обов'язок привести у відповідність до вимог чинного законодавства рішення від 10.06.2016 №264 "Про упорядкування розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в місті Первомайськ", а також впорядкувати договірні відносини між суб'єктами господарювання, що розміщують засоби пересувної та об'єкти сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в місті Первомайськ, та виконавцем послуг з утримання об'єктів благоустрою.

На виконання рішення адміністративної колегії територіального відділення від 26.12.2016 №69-ріш у справі №2-26.215/72-2016 виконавчий комітет Первомайської міської ради листом від 17.02.2017 №1245/031-22 повідомив, що ним прийняті наступні регуляторні акти:

1. від 14.02.2017 №84 "Про скасування рішення виконавчого комітету міської ради від 10.06.2016 №264 "Про упорядкування розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в місті Первомайськ";
2. від 14.02.2017 №85 "Про скасування рішення виконавчого комітету міської ради від 12.08.2016 №365 "Про внесення змін в рішення виконавчого комітету міської ради від 10.06.2016 №264 "Про упорядкування розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в місті Первомайськ";
3. від 10.02.2017 №49 "Про упорядкування розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в місті Первомайськ в новій редакції" (надалі – рішення від 10.02.2017 №49).

Проаналізувавши вищевказані рішення виконавчого комітету Первомайської міської ради Відділенням встановлено наступне.

Рішенням від 10.02.2017 №49 затверджено:

- Порядок визначення обсягів пайової участі (внеску) власників засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в утриманні об'єктів благоустрою міста Первомайськ;
- Положення про розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в місті Первомайськ;
- Положення про організацію проведення конкурсу на право укладення Договору щодо розміщення засобу пересувної / об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі.

Відповідно до рішення від 10.02.2017 №49 виконавчим комітетом Первомайської міської ради встановлено наступний порядок розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі:

- Після затвердження рішенням виконавчого комітету міської ради Дислокації та Схем розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі на території міста Первомайськ конкурсний комітет здійснює відбір суб'єктів господарювання для провадження торговельної діяльності в місцях, визначених в Дислокації розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі (п. 5.1 Положення про організацію проведення конкурсу на право укладення Договору щодо розміщення засобу пересувної / об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі);

- Відбір суб'єктів господарювання здійснюється шляхом проведення конкурсу, об'єктом якого є право на укладення Договору щодо розміщення засобу пересувної / об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі (п. 5.2 Положення

про організацію проведення конкурсу на право укладення Договору щодо розміщення засобу пересувної / об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі);

- Переможець конкурсу - суб'єкт господарювання (безпосередньо керівник юридичної особи, фізична особа - підприємець) або уповноважена ними особа для укладення Договору щодо розміщення засобу пересувної / об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі (Додаток 2 до Положення) звертається до Центру надання адміністративних послуг, якому подає наступні документи (п. 3.1 Положення про розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в місті Первомайськ);

- Суб'єкти господарювання здійснюють розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі на території міста Первомайськ після укладення Договору щодо розміщення засобу пересувної/об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі та отримання Інформаційного талону, відповідно до Положення про розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в місті Первомайськ (п. 5 рішення від 10.02.2017 №49);

- Після зарахування на рахунок цільового фонду соціально-економічного розвитку міста 100% відповідної суми пайової участі за Договором щодо розміщення засобу пересувної / об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі відділ підприємницької діяльності управління економіки міської ради оформлює Інформаційний талон (додаток 3 до Положення) засобу пересувної або об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі у вигляді додатка до Договору щодо розміщення засобу пересувної / об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі (додаток 2 до Положення) та передає його до Центру надання адміністративних послуг апарату виконавчого комітету міської ради (п. 3.4 Положення про розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в місті Первомайськ);

- Центр надання адміністративних послуг апарату виконавчого комітету міської ради передає суб'єкту господарювання Інформаційний талон разом з примірником підписаного у встановленому порядку сторонами Договору щодо розміщення засобу пересувної / об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі (п. 3.5 Положення про розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в місті Первомайськ);

- Після укладання Договору щодо розміщення засобу пересувної / об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі та отримання Інформаційного талону суб'єкт господарювання звертається в управління містобудування, архітектури, комунальної власності та земельних питань міської ради для отримання паспорта прив'язки (п. 3.7 Положення про розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в місті Первомайськ).

Відділенням проведено аналіз Договору щодо розміщення засобу пересувної/об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі, який міститься у додатку 2 до Положення про розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в місті Первомайськ.

Предмет Договору щодо розміщення засобу пересувної/об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі – "Замовник зобов'язується оплатити пайову участь в утриманні об'єктів благоустрою міста Первомайськ за використання торговельної площі, на території якого розташований засіб пересувної чи об'єкт сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі, власником якої є Замовник".

Таким чином, фактично Договір щодо розміщення засобу пересувної/об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі стосується пайової участі в утриманні об'єктів благоустрою. Виходячи з того, що підставою для розміщення засобу пересувної чи об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі є паспорт

прив'язки, а його отримання можливе лише після укладання вказаного договору, то суб'єкти господарювання, якщо вони бажають розмістити засіб пересувної чи об'єкт сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі на території міста Первомайська, залучаються до пайової участі в утриманні об'єктів благоустрою в обов'язковому порядку.

Відділення звертає увагу, що *Договір щодо розміщення засобу пересувної/об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі*, що міститься у Додатку 1 до Положення про розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в місті Первомайськ, затвердженого рішенням виконавчого комітету Первомайської міської ради від 10.02.2017 №49, викладений у тій же редакції, яка містилась у Додатку 2 до Положення про розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в місті Первомайськ, затвердженого рішенням виконавчого комітету Первомайської міської ради від 10.06.2016 №264 "Про упорядкування розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в місті Первомайськ". Змінена була лише назва вказаного договору з "Договір щодо пайової участі в утриманні об'єктів благоустрою" на "Договір щодо розміщення засобу пересувної/об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі".

Відділенням проведено комплексний аналіз законодавства України, яким регламентовано правовідносини у сфері розміщення тимчасових споруд, а також здійснено аналіз додаткових матеріалів та інформації та встановлено наступне.

Частиною четвертою статті 28 Закону України "Про регулювання містобудівної діяльності" передбачено, що розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності здійснюється в порядку, встановленому центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері містобудування.

Даний порядок затверджений наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 №244 "Про затвердження Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності" (надалі - Порядок).

Відповідно до пункту 2.1 Порядку підставою для розміщення тимчасової споруди є паспорт прив'язки тимчасової споруди. Крім того, пунктом 2.15 визначено, що паспорт прив'язки видається на безоплатній основі.

Пунктом 2.22. Порядку передбачено, що відновлення благоустрою замовником є обов'язковим.

Питання щодо утримання об'єктів благоустрою державної та комунальної власності, на яких розміщені тимчасові споруди торговельного, побутового, соціально-культурного чи іншого призначення врегульовані, зокрема Законом України "Про благоустрій населених пунктів".

Відповідно до частини 4 статті 15 Закону України "Про благоустрій населених пунктів", власник тимчасової споруди торговельного, побутового, соціально-культурного чи іншого призначення, розташованої на території об'єкта благоустрою державної та комунальної власності, зобов'язаний забезпечити належне утримання прилеглої до тимчасової споруди території **або** може брати пайову участь в утриманні цього об'єкта благоустрою на умовах договору, укладеного із підприємством або балансоутримувачем.

Абзацом шостим частини четвертої статті 36 Закону України "Про благоустрій населених пунктів" передбачено, що власник тимчасової споруди торговельного, побутового, соціально-культурного чи іншого призначення, розташованої на території об'єкта благоустрою державної або комунальної власності, на умовах договору, укладеного із підприємством або балансоутримувачем об'єкта благоустрою, **може**

фінансувати утримання прилеглої до тимчасової споруди території шляхом оплати пайової участі з утримання в належному стані об'єкта благоустрою.

Відділення наголошує, що Законом України "Про благоустрій населених пунктів" передбачено *право*, а не *обов'язок* власника тимчасової споруди торговельного, побутового, соціально-культурного чи іншого призначення брати пайову участь в утриманні цього об'єкта благоустрою на умовах договору. Вказане означає, що право укладення договору на утримання закріпленої (прилеглої) території може бути використане як альтернатива самостійному належному утриманню території власником споруди. Неукладення договору, відповідно до положень частини четвертої статті 15 Закону України "Про благоустрій населених пунктів", не позбавляє власника споруди забезпечувати належне утримання наданої та закріпленої (прилеглої) території.

Аналогічні за змістом роз'яснення надає й Державна служба України з питань регуляторної політики та розвитку підприємництва листом від 08.01.2014 №47/0/20-14, в якому йде мова про те, що відповідно до статті 3 Цивільного кодексу України (надалі - Кодекс) загальними засадами цивільного законодавства, зокрема є свобода договору.

Договором є домовленість двох або більше сторін, спрямована на встановлення, зміну або припинення цивільних прав та обов'язків (стаття 626 Кодексу).

Сторони є вільними в укладенні договору, виборі контрагента та визначенні умов договору з урахуванням вимог Кодексу, інших актів цивільного законодавства, звичаїв ділового обороту, вимог розумності та справедливості (стаття 627 Кодексу).

Таким чином, за висновком Державної служби України з питань регуляторної політики та розвитку підприємництва, Законом України "Про благоустрій населених пунктів" передбачено *право*, а не *обов'язок* власника тимчасової споруди торговельного, побутового, соціально-культурного чи іншого призначення брати пайову участь в утриманні цього об'єкта благоустрою на умовах договору.

Також, пояснення з приводу залучення до пайової участі власників тимчасових споруд були надані Головним управлінням ДФС у м. Києві, яке листом від 07.10.2015 №2964/К/26-15-17-04-14 відзначає, що відносини щодо укладання договору пайової участі в утриманні об'єкту благоустрою є цивільно-правовими, а це означає, що вони є майновими відносинами, заснованими на юридичній рівності, вільному волевиявленні, майновій самостійності їх учасників за відсутності адміністративного підпорядкування між ними в порядку здійснення управлінських функцій. Вказане ще раз підтверджує наявність у суб'єкта господарювання саме права на укладення договору пайової участі в утриманні об'єктів благоустрою, скористатися яким він може на власний розсуд.

Відповідно до Положення про організацію проведення конкурсу на право укладення Договору щодо розміщення засобу пересувної/об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі, затвердженого рішенням виконавчого комітету Первомайської міської ради від 10.02.2017 №49, право на провадження торговельної діяльності в місцях, визначених в Дислокації розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі, отримує переможець конкурсу.

Об'єктом конкурсу виступає саме право укладення Договору щодо розміщення засобу пересувної/об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі, який фактично стосується плати пайової участі в утриманні об'єктів благоустрою, а не право розміщення тимчасової споруди торговельного призначення. Проте, у пункті 3.7 Положення про розміщення засобів та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в місті Первомайськ зазначено, що після укладання Договору щодо розміщення засобу пересувної/об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі та отримання Інформаційного талону суб'єкт господарювання може звернутися за отриманням паспорту прив'язки, який є підставою для розміщення тимчасової споруди для провадження підприємницької діяльності.

Вказану норму можна трактувати не інакше, як встановлення залучення до пайової участі в утриманні об'єктів благоустрою в якості обов'язкової умови для отримання права розмістити тимчасовою споруду підприємницької діяльності на території міста Первомайська, підставою для чого і є паспорт прив'язки.

Таким чином, розміщення засобу пересувної/об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі на території міста Первомайськ без сплати пайової участі в утриманні об'єкта благоустрою власником вказаного засобу чи об'єкту є неможливим.

Встановлення виконавчим комітетом Первомайської міської ради рішенням від 10.02.2017 №49 обов'язку суб'єктів господарювання укласти Договір щодо розміщення засобу пересувної/об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі перед тим як розмістити засіб пересувної та об'єкт сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в місті Первомайськ може негативно вплинути на конкуренцію між такими суб'єктами господарювання, оскільки не всі суб'єкти можуть мати змогу укласти даний договір та сплатити відповідні внески.

Тобто, суб'єкти господарювання, що не мають фінансової бази саме для сплати пайової участі в утриманні об'єктів благоустрою міста Первомайськ, не зможуть взагалі вступити на відповідний товарний ринок. Адже окреслені суб'єкти не можуть навіть взяти в участь в конкурсі, перемога в якому є необхідною для розміщення тимчасової споруди торговельного призначення на території міста Первомайська.

Враховуючи вищезазначене, рішення від 10.02.2017 №49 встановлює такі умови для суб'єктів господарювання, коли лише ті із них, які спроможні понести витрати на сплату пайової участі в утриманні об'єктів благоустрою мають доступ на відповідний ринок, інші ж суб'єкти господарювання обмежені у своєму праві, оскільки відповідно до рішення від 10.02.2017 №49 у разі відсутності укладеного Договору щодо розміщення засобу пересувної/об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі, власник зазначеного засобу чи об'єкту зобов'язаний її демонтувати.

Отже, дії виконавчого комітету Первомайської міської ради можуть мати наслідком обмеження конкуренції між суб'єктами господарювання на відповідному ринку, так як виконавчий комітет затвердив порядок розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі, виконання якого створило суб'єктам господарювання додаткові адміністративні бар'єри для входження на відповідний ринок.

Крім того, Відділення додатково наголошує, що аналогічні дослідженням по даній справі обставини щодо встановлення виконавчим комітетом обов'язкової вимоги щодо укладення Договору пайової участі в утриманні об'єктів благоустрою для розміщення засобу пересувної та об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі розглядались у рамках справи №2-26.215/72-2016, за результатами якої було прийнято рішення від 26.12.2016 №69-ріш. На виконання зобов'язання, викладеного у пункті 2 рішення від 26.12.2016 №69-ріш, виконавчий комітет скасував рішення виконавчого комітету Первомайської міської ради від 10.06.2016 №264 та прийняв рішення від 10.02.2017 №49.

Однак, як свідчать результати проведеного Відділенням аналізу рішення виконавчого комітету Первомайської міської ради від 10.02.2017 №49, виконавчий комітет продовжує практику обов'язкового залучення суб'єктів господарювання до пайової участі в утриманні об'єктів благоустрою на території міста Первомайськ при встановленні ними засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі всупереч вимогам чинного законодавства.

Згідно частини першої статті 73 Закону України "Про місцеве самоврядування в Україні" акти ради, сільського, селищного, міського голови, голови районної в місті ради, виконавчого комітету сільської, селищної, міської, районної у місті (у разі її створення) ради, прийняті в межах наданих їм повноважень, є обов'язковими для

виконання всіма розташованими на відповідній території органами виконавчої влади, об'єднаннями громадян, підприємствами, установами та організаціями, посадовими особами, а також громадянами, які постійно або тимчасово проживають на відповідній території.

Частина друга статті 4 Закону України "Про захист економічної конкуренції" визначає, що органи місцевого самоврядування зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

Відповідно до пункту 3 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції" порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні дії органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю.

Згідно частини першої 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, 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.

Відповідно до частини третьої статті 15 Закону України "Про захист економічної конкуренції" вчинення антиконкурентних дій органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

Отже, дії виконавчого комітету Первомайської міської ради, які полягають у встановленні обов'язку суб'єктів господарювання для розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі взяти пайову участь в утриманні об'єктів благоустрою, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", а саме: антиконкурентні дії органу місцевого самоврядування у вигляді прийняття рішення органу місцевого самоврядування, які можуть призвести обмеження конкуренції.

На подання з попередніми висновками у справі від 06.04.2017 №2-06/61-пв, отримане виконавчим комітетом Первомайської міської ради 13.04.2017 (згідно поштового повідомлення про вручення №5400130305942), виконавчий комітет Первомайської міської ради листом від 14.04.2017 №2718/03.1-22 надав свої заперечення.

Розглянувши вищезазначений лист Відділення встановлено наступне.

Виконавчий комітет Первомайської міської ради вказує, що Договір щодо розміщення засобу пересувної/об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі не є обов'язком та підставою для отримання паспорту прив'язки, а укладення зазначеного договору є одним із етапів розміщення засобу пересувної та об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі.

Таким чином, висновки Відділення щодо обов'язкового залучення суб'єктів господарювання до пайової участі в утриманні об'єктів благоустрою міста Первомайська при розміщенні ними засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі не спростовуються виконавчим комітетом Первомайської міської ради.

Відділення звертає увагу, що порушення законодавства про захист економічної конкуренції виконавчим комітетом Первомайської міської ради полягає не в

порушенні порядку отримання паспорту прив'язки, а в обов'язковому залучені суб'єктів (власників засобів пересувної/об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі) господарювання до пайової участі в утриманні об'єктів благоустрою, що не передбачено чинним законодавством та може мати негативні наслідки для конкуренції.

Вищезазначене підтверджується пунктом 3.7 Положення про розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі в місті Первомайськ, яким передбачено, що після укладання Договору щодо розміщення засобу пересувної / об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі та отримання Інформаційного талону суб'єкт господарювання звертається в управління містобудування, архітектури, комунальної власності та земельних питань міської ради для отримання паспорта прив'язки.

Обов'язковість укладення Договору щодо розміщення засобу пересувної/об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі для того, щоб отримати можливість розмістити тимчасову споруду доводить і положення пункту 8 Рішення від 10.02.2017 №49, а саме у разі виявлення самовільно встановлених засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі, на розміщення яких відсутні укладені Договори щодо розміщення засобу пересувної/об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі, порушник зобов'язаний за власний рахунок здійснити демонтаж самовільно розміщеного засобу пересувної або об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі та провести відновлення порушеного благоустрою на місці розміщення (встановлення) засобу пересувної та об'єкту сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі.

Тобто, власники тимчасових споруд торговельного призначення, розташованих на території об'єктів благоустрою комунальної власності територіальної громади міста Первомайська позбавлені права вибору щодо способу належного утримання прилеглої до тимчасової споруди території, а саме щодо здійснення відповідних заходів самостійно або шляхом сплати пайової участі в утриманні цього об'єкта благоустрою на умовах договору, укладеного із підприємством або балансоутримувачем.

Щодо посилання виконавчого комітету Первомайської міської ради на те, що рішення від 10.02.2017 №49 розроблялось на підставі наказу Державного комітету України з питань житлово-комунального господарства від 11.11.2005 №160 "Про затвердження Положення про порядок конкурсного відбору підприємств з утримання об'єктів благоустрою населених пунктів", то Відділення звертає увагу на те, що згідно пункту 1.2 даного Положення воно визначає процедуру підготовки та проведення конкурсу з утримання та ремонту об'єктів благоустрою населених пунктів державної та комунальної власності, а також умови залучення на конкурсних засадах підприємств, установ, організацій. Тобто зазначене Положення стосується безпосередньо проведення конкурсу для визначення балансоутримувачів об'єктів благоустрою державної та комунальної форм власності. Конкурс може проводити балансоутримувач у разі неспроможності забезпечення належного утримання та своєчасного ремонту об'єктів благоустрою власними силами. Тобто вказаний нормативно-правовий акт регулює інші суспільні відносини, що виникають у зв'язку з утриманням об'єктів благоустрою.

Виконавчий комітет Первомайської міської ради повідомляє, що посилання Відділення на роз'яснення Державної служби України з питань регуляторної політики та розвитку підприємництва є безпідставними у зв'язку з утворенням Державної регуляторної служби України відповідно до Постанови Кабінету Міністрів України від 24.12.2014 №724 "Деякі питання Державної регуляторної служби України". Відділення зазначає, що вказана постанова передбачає реорганізацію шляхом

перетворення Державної служби України з питань регуляторної політики та розвитку підприємництва в Державну регуляторну службу України.

Відповідно до статті 108 Цивільного кодексу України перетворенням юридичної особи є зміна її організаційно-правової форми. У разі перетворення до нової юридичної особи переходять усе майно, усі права та обов'язки попередньої юридичної особи.

Таким чином, Державна регуляторна служба України є правонаступником Державної служби України з питань регуляторної політики та розвитку підприємництва. До того ж, Відділенням не виявлено нормативних актів, які б передбачали скасування листів Державної служби України з питань регуляторної політики та розвитку підприємництва.

Крім того, на думку виконавчого комітету Первомайської міської ради складання та прийняття територіальним відділенням подання з попередніми висновками у справі №2-26.215/22-2017 від 06.04.2017 №2-06/51-пв є перевищенням повноважень та тиском на органи місцевого самоврядування.

Відділення не погоджується з вищевказаним та повідомляє наступне. Згідно статті 2 Закону України "Про захист економічної конкуренції" даним законом регулюються в тому числі відносини органів місцевого самоврядування з суб'єктами господарювання у зв'язку з економічною конкуренцією.

Відповідно до статті 4 Закону України "Про захист економічної конкуренції" державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції, захист інтересів суб'єктів господарювання та споживачів від його порушень здійснюються органами Антимонопольного комітету України. Органи влади, органи місцевого самоврядування, органи адміністративно-господарського управління та контролю зобов'язані сприяти Антимонопольному комітету України у здійсненні його повноважень у сфері підтримки й захисту економічної конкуренції, обмеження монополізму та контролю за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції.

Оскільки виконавчий комітет Первомайської міської ради у розумінні Закону України "Про місцеве самоврядування в Україні" є органом місцевого самоврядування, то дія Закону України "Про захист економічної конкуренції" поширюється і нього.

Стаття 12 Закону України "Про Антимонопольний комітет України" передбачає, що для реалізації завдань, покладених на Антимонопольний комітет України, в Автономній Республіці Крим, областях, містах Києві і Севастополі утворюються територіальні відділення Антимонопольного комітету України, повноваження яких визначаються Комітетом у межах його компетенції.

Відповідно до підпункту 1 пункту 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 та доповненнями, територіальне відділення у сфері здійснення контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції має повноваження розглядати справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Відповідно до пункту 23 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (надалі - Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 №5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 №90/299 (із змінами), за результатами збирання та аналізу доказів у справі складання подання з попередніми висновками, яке вноситься на розгляд органів Комітету, яким підвідомча справа.

Пункт 26 Правил розгляду справ визначає, що копія подання з попередніми висновками не пізніше ніж за десять днів до прийняття рішення у справі надсилається сторонам.

Таким чином, територіальне відділення діяло в межах та у спосіб передбачений законом, не перевищуючи своїх повноважень та не спричиняло тиску на органи місцевого самоврядування.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтею 14 Закону України "Про Антимонопольний комітет України", статтею 48 Закону України "Про захист економічної конкуренції", пунктом 11 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, пунктом 36 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 №5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 №90/299, адміністративна колегія Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії виконавчого комітету Первомайської міської ради, код ЄДРПОУ 04056575 (адреса: 55213, Миколаївська обл., м. Первомайськ, вул. Грушевського, 3), які полягають у встановленні обов'язку суб'єктів господарювання для розміщення засобів пересувної та об'єктів сезонної дрібнороздрібної торговельної мережі взяти пайову участь в утриманні об'єктів благоустрою, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим частиною першою статті 15, пунктом 3 статі 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", а саме: антиконкурентні дії органу місцевого самоврядування, які можуть призвести до обмеження конкуренції.

2. Зобов'язати виконавчий комітет Первомайської міської ради припинити порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, шляхом вжиття заходів щодо врегулювання відносин у сфері розміщення засобів пересувної та об'єктів дрібнороздрібної торговельної мережі на території міста Первомайська відповідно до вимог чинного законодавства протягом двох місяців з дня отримання цього рішення, про що у десятиденний термін повідомити Миколаївське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України з наданням підтверджуючих документів.

Відповідно до частини другої статті 56 Закону України "Про захист економічної конкуренції" рішення органів Антимонопольного комітету України, голів його територіальних відділень є обов'язковими до виконання.

Згідно частини першої статті 60 Закону України "Про захист економічної конкуренції" рішення адміністративної колегії Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України може бути оскаржено до господарського суду Миколаївської області у двомісячний строк з дня його одержання.

**Голова адміністративної колегії
Миколаївського обласного
територіального відділення
Антимонопольного комітету України**

В. Харченко