АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РЕКОМЕНДАЦІЇ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

25 лютого 2021 р. м. Львів № 63/10-рк/к

Виконавчий комітет
Калуської міської ради

вул. І. Франка, 1
м. Калуш
Івано-Франківська область, 77300

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

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення), розглянувши на виконання доручення Голови Антимонопольного комітету України від 09.11.2020 № 8-01/432-АМ матеріали заяви гр. Булавинця М.М.,

ВСТАНОВИЛА:

(1) З метою всебічного та об'єктивного розгляду заяви, Відділення в межах повноважень, визначених статтею 3 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», надіслало Калуській міській раді вимогу про надання інформації від 23.11.2020 № 63-02/5096в, відповідь на яку отримано листом від 14.12.2020 № 4346/02-38/04 (вх. від 18.12.2020 № 63-01/3785).

(2) Калуська міська рада (надалі – Міська рада) відповідно до даних Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань є юридичною особою з організаційно-правовою формою – орган місцевого самоврядування. Ідентифікаційний код юридичної особи 33578261, місцезнаходження: 77300, Івано-Франківська область, місто Калуш, вул. І. Франка, 1.

(3) У розумінні статті 5 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» Міська рада є органом місцевого самоврядування.

(4) Відповідно до частини першої статті 10 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» (надалі - Закон) сільські, селищні, 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 іншим законодавством.

(5) Виконавчими органами сільських, селищних, міських рад, згідно статті 11 Закону є їх виконавчі комітети, відділи, управління та інші створювані радами виконавчі органи, які підконтрольні і підзвітні відповідним радам.

(6) Виконавчий комітет Калуської міської ради (надалі – Виконком) відповідно до даних Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань є юридичною особою з організаційно-правовою формою – орган місцевого самоврядування. Ідентифікаційний код юридичної особи 04054300, місцезнаходження: 77300, Івано-Франківська область, місто Калуш, вул. І. Франка, 1.

(7) В територіальних межах м. Калуша повноваження органів місцевого самоврядування здійснюються Міською радою та Виконкомом.

(8) Відповідно до статті 10 Закону України «Про благоустрій населених пунктів» до повноважень сільських, селищних і міських рад у сфері благоустрою населених пунктів належить зокрема затвердження місцевих програм та заходів з благоустрою населених пунктів.

(9) Відповідно до частин 1, 4 статті 20 Закону України «Про благоустрій населених пунктів», організацію благоустрою населених пунктів забезпечують місцеві органи виконавчої влади та органи місцевого самоврядування відповідно до повноважень, установлених законом.

(10) Рішення місцевих органів виконавчої влади та органів місцевого самоврядування щодо благоустрою території певного населеного пункту є обов'язковим для виконання розміщеними на цій території підприємствами, установами, організаціями та громадянами, які на ній проживають.

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

(12) 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.

(13) 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 – Наказ).

(14) Відповідно до роз'яснень Мінрегіонбуду від 12.04.2017 №7/14-3939, затверджений Наказом Порядок розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, є обов'язковим для виконання центральними органами виконавчої влади, їх територіальними органами, місцевими державними адміністраціями, органами влади Автономної Республіки Крим, органами місцевого самоврядування, підприємствами, установами і організаціями всіх форм власності та громадянами. Чинним законодавством не передбачено розроблення та затвердження альтернативних порядків розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності.

(15) Відповідно до викладеного, органи місцевого самоврядування повинні неухильно дотримуватись норм та вимог, встановлених Наказом.

(16) На території м. Калуша станом на 01.01.2018 підприємницька діяльність здійснювалась суб'єктами господарювання у 61 ТС, станом на 01.01.2019 – у 72 ТС, станом на 01.01.2020 – у 84 ТС.

(17) Узагальнена інформація щодо видачі паспортів прив'язки ТС наведена в Таблиці 1.

Таблиця 1

№ з/п	Показник	2018 рік	2019 рік	І півріччя 2020 року
1	Кількість виданих паспортів прив'язки ТС	21	19	23
2	Кількість відмов у видачі паспорта прив'язки ТС	4	1	5
3	Кількість паспортів прив'язки ТС, строк дії яких продовжено	15	5	10
4	Кількість відмов у продовженні строку дії паспорта прив'язки ТС	-	-	-

(18) Рішенням сесії Калуської міської ради від 29.03.2012 № 1069 затверджений Порядок розміщення ТС для провадження підприємницької діяльності у м. Калуші (надалі – Порядок), який відповідає вимогам Наказу.

(19) На території м. Калуша ТС розміщуються відповідно до Комплексної схеми розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затвердженої рішенням Виконкому від 31.03.2015 № 78 (надалі – Рішення № 78).

(20) Відповідно до пункту 7 Рішення № 78 розміщення суб'єктами господарювання ТС на власних земельних ділянках здійснюється на підставі рішення Виконкому про надання дозволу на розміщення ТС. Інформація щодо надання дозволів на розміщення ТС на власних земельних ділянках наведена в Таблиці 2.

Таблиця 2

№ п/п	Заявник	Дата та № заяви про надання дозволу на розміщення ТС	Дата та № рішення Виконкому про надання дозволу на розміщення ТС
1.	ВФ «Калуська теплоцентраль-Нова»	27.02.2018 № 873/02-35/14	27.03.2018 №75
2.	ВФ «Калуська теплоцентраль-Нова»	24.01.2019 № 278/02-16/14	26.02.2019 № 42
3.	ФОП Кравець Г.І.	21.05.2019 № 1968/02-25/20	25.06.2019 № 151
4.	ФОП Косило В.М.	19.06.2019 № 2388/02-25/20	23.07.2019 № 169
5.	ФОП Шрамко М.С.	18.10.2018 № 4180/02-25/20	18.12.2018 № 291
6.	ФОП Лучко І.В.	30.09.2019 № 3596/02-25/20	26.12.2019 № 2861
7.	ТОВ «Ярбуд Інвест»	30.09.2019 № 3596/02-25/20	26.12.2019 № 274
8.	ФОП Чолій В.В.	28.11.2019 № 4441/02-25/20	26.12.2019 № 25
9.	ФОП Полицький М.Я.	10.03.2020 № 990/02-25/20	26.05.2020 № 91
10.	ФОП Лучко О. І.	08.03.2020 № 895/02-16/20	26.05.2020 № 93

(21) Таким чином, визначена у пункті 7 Рішення № 78 підстава щодо надання Виконкомом дозволів на розміщення ТС не відповідає вимогам Наказу, який є обов'язковим для виконання органами місцевого самоврядування.

(22) Відповідно до пункту 2.1. Наказу підставою для розміщення ТС є паспорт прив'язки ТС.

(23) Зокрема, відповідно до пункту 2.2 Наказу, 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, до якої додає документи, передбачені пунктом 2.3 Наказу:

- графічні матеріали із зазначенням бажаного місця розташування ТС, виконані замовником у довільній формі на топографо-геодезичній основі М 1:500 кресленнями контурів ТС з прив'язкою до місцевості;
- реквізити замовника (найменування, П.І.Б., адреса, контактна інформація).

(24) Згідно з пунктом 2.4 Наказу, 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.

(25) Пунктом 2.5 Наказу передбачено, що про відповідність намірів замовника щодо місця розташування ТС комплексній схемі розміщення ТС (у разі її наявності), будівельним нормам замовник повідомляється відповідним органом з питань містобудування та архітектури письмово протягом трьох робочих днів з дня такого визначення відповідності намірів або замовнику надається аргументована відмова щодо реалізації намірів розміщення ТС.

(26) Відповідно до пункту 2.6 Наказу, для оформлення паспорта прив’язки ТС замовник звертається до органу з питань містобудування та архітектури із додатковою заявою, до якої додає:

- схему розміщення ТС (додаток 1 до Наказу);
- ескізи фасадів ТС у кольорі М 1: 50 (для стаціонарних ТС), які виготовляє суб'єкт господарювання, що має ліцензію на виконання проектних робіт, або архітектор, який має відповідний кваліфікаційний сертифікат;
- схему благоустрою прилеглої території, складену замовником або суб'єктом підприємницької діяльності, який має відповідну ліцензію, архітектором, який має відповідний кваліфікаційний сертифікат, відповідно до Закону України «Про благоустрій населених пунктів України»;
- технічні умови щодо інженерного забезпечення (за наявності), отримані замовником у балансоутримувача відповідних інженерних мереж.

(27) Згідно з пунктом 2.7 Наказу, паспорт прив’язки ТС оформлюється органом з питань містобудування та архітектури протягом десяти робочих днів з дня подання зазначеної заяви.

(28) Відповідно до пункту 2.13 Наказу, при оформленні паспорта прив'язки ТС забороняється вимагати від замовника додаткові документи та отримання ним погоджень, не передбачених законом та Наказом.

(29) Отже, всупереч вимогам пунктів 2.5 та 2.13 Наказу, Виконком своїми рішеннями надає заявникам, що мають намір встановити ТС на власній земельній ділянці, дозвіл на розміщення ТС, що призводить до значного перевищення визначеного Наказом терміну надання висновку про відповідність намірів замовника щодо місця розташування ТС комплексній схемі розміщення ТС та будівельним нормам, який в більшості випадків становить від 1 до 2 місяців.

(30) Таким чином, при вирішенні питань розміщення суб’єктами господарювання ТС на власних земельних ділянках, Виконком не дотримується вимог Порядку та Наказу в частині оформлення паспорту прив’язки ТС на підставі рішення Виконкому про надання дозволу на розміщення ТС, внаслідок чого хоча і не усуваються можливості вступу на ринок суб’єктів господарювання, але істотно ускладнюється цей процес, що може призвести до обмеження конкуренції на ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах.

(31) Згідно з частиною першою 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.

(32) Таким чином, дії виконавчого комітету Калуської міської ради, які полягають у встановленні рішенням від 31.03.2015 № 78 «Про затвердження Комплексної схеми розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території м. Калуша» неправомірних вимог для суб'єктів господарювання, які мають намір встановити ТС на власних земельних ділянках, що не відповідають Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затвердженому наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 № 244, містять ознаки порушення, передбаченого частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, що може призвести до обмеження конкуренції на ринку реалізації товарів, надання послуг і виконання робіт у тимчасових спорудах.

Враховуючи викладене, з метою припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, на підставі статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», керуючись статтями 7, 12^1, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, що затверджене розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 року №32-р, та зареєстроване в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 року за №291/5482 зі змінами та доповненнями, адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

РЕКОМЕНДУЄ:

Виконавчому комітету Калуської міської ради (ідентифікаційний код юридичної особи 04054300, місцезнаходження: 77300, Івано-Франківська область, місто Калуш, вул. І. Франка, 1) припинити дії, які містять ознаки порушення, передбаченого частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», шляхом приведення рішення виконавчого комітету Калуської міської ради від 31.03.2015 № 78 «Про затвердження Комплексної схеми розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території м. Калуша» у відповідність до вимог Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затвердженого наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 № 244 та законодавства про захист економічної конкуренції.

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.

Частиною третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що за умови виконання положень рекомендацій органів Антимонопольного комітету України 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.

Про результати розгляду рекомендацій необхідно повідомити Відділення у 2-х місячний строк з дня отримання рекомендацій з наданням підтверджуючих документів.

Голова колегії Ростислав ЛЕЩИШИН