



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«28» липня 2022 року

№ 60/13-р/к

справа № 56-3.5/1-2019

м. Київ

*Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції*

Виконавчий комітет Житомирської міської ради рішенням від 21.09.2016 № 887:

- делегував власні повноваження щодо укладання, підписання, реєстрації, супроводу договорів про пайову участь, функцій контролю за сплатою пайової участі, розрахунку розмірів пайової участі власника тимчасової споруди комунальному підприємству «Інспекція з благоустрою м. Житомира» Житомирської міської ради (далі – Уповноважений орган, КП «Інспекція з благоустрою м. Житомира», Підприємство), який є учасником ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення на території об'єктів благоустрою м. Житомира;

- використовував не передбачені нормами чинного законодавства повноваження;

- встановив обов'язок, що власник тимчасової споруди за замовчуванням є платником пайової участі, та поклав контроль за сплатою пайової участі на Уповноважений орган - суб'єкт господарювання, який є учасником відповідного ринку;

- встановив вимогу обов'язкового укладання власником тимчасової споруди з Уповноваженою особою, яка є учасником відповідного ринку, договору про пайову участь в утриманні об'єктів благоустрою в день отримання власником тимчасової споруди паспорта прив'язки або схеми розміщення тимчасової споруди;

- визначив та встановив заходи та механізм впливу відносно власників тимчасових споруд, в тому числі по анулюванню паспорта прив'язки (схеми розміщення, акта прийняття в експлуатацію) та демонтажу тимчасової споруди, затвердив власний типовий Договір пайової участі, редакція якого не відповідає Типовому договору;

Також, виконавчий комітет Житомирської міської ради рішенням від 03.11.2011 № 671:

- делегував КП «Інспекція з благоустрою м. Житомира» Житомирської міської ради функції контролю, які воно виконує на платній основі, а саме: здійснення контролю за станом благоустрою та утримання територій населених пунктів, інженерних споруд та об'єктів, підприємств, установ та організацій; здійснення видачі дозволу (контрольної картки) на порушення об'єктів благоустрою;

- встановив обов'язкову умову отримання юридичними та фізичними особами платних дозвільних документів від суб'єкта господарювання комунальної форми власності - учасника ринку та конкурента таких осіб.

За результатами розгляду справи № 56-3.5/1-2019 такі дії виконавчого комітету Житомирської міської ради визнано порушеннями у вигляді: антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, якими встановлюються не передбачені законами України заборони та обмеження самостійності підприємств та які можуть призвести до обмеження

конкуренції на ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення (пункт 3 статті 50, абзац дев'ятий частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції»); делегування окремих владних повноважень органом місцевого самоврядування підприємству комунальної форми власності, які можуть призвести до обмеження конкуренції (пункт 6 статті 50, стаття 16 Закону України «Про захист економічної конкуренції»).

Виконавчий комітет Житомирської міської ради зобов'язано припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції у двомісячний строк з дня отримання копії рішення.

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 56-3.5/1-2019 про порушення виконавчим комітетом Житомирської міської ради законодавства про захист економічної конкуренції, передбачені пунктами 3, 6 статті 50 та частиною першою статті 15, абзацом дев'ятим частини другої статті 15, статтею 16 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання Відділу досліджень і розслідувань в Житомирській області Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 23.06.2022 № 60-03/59п з попередніми висновками у зазначеній справі,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Житомирським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – Житомирське ОТВ АМКУ) з метою виконання завдань, покладених Законом України «Про Антимонопольний комітет України», здійснювався державний контроль 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; контроль за функціонуванням ринку, зокрема, в частині створення конкурентного середовища та захисту конкуренції у сфері господарської діяльності суб'єктів – власників тимчасових споруд торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення для провадження підприємницької діяльності на території м. Житомира.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Житомирського ОТВ АМКУ від 12.02.2019 № 56/2-рп/к було розпочато розгляд справи № 56-3.5/1-2019 (далі – Справа) за ознаками вчинення виконавчим комітетом Житомирської міської ради порушень законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених:
 - пунктом 3 статті 50 та абзацом дев'ятим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, якими встановлюються не передбачені законами України заборони та обмеження самостійності підприємств та які можуть призвести до обмеження конкуренції;
 - пунктом 6 статті 50 та статтею 16 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді делегування окремих владних повноважень органом місцевого самоврядування підприємству комунальної форми власності, які можуть призвести до обмеження конкуренції;
 - пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді бездіяльності органу місцевого самоврядування, яка може призвести до обмеження конкуренції.

- (3) Листом від 14.02.2019 № 56-02/322 виконавчому комітету Житомирської міської ради було направлено копію розпорядження від 12.02.2019 № 56/2-рп/к про початок розгляду Справи.
- (4) Листом від 23.06.2022 № 60-02/1576 на адресу виконавчого комітету Житомирської міської ради було направлено копію подання з попередніми висновками у справі № 56-3.5/1-2019.
- (5) Листом від 08.07.2022 № 36/2378 (вх. Відділення від 19.07.2022 № 60-01/1146) виконавчий комітет Житомирської міської ради надав свої міркування на подання з попередніми висновками у справі № 56-3.5/1-2019.
- (6) Відповідно до розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами) з 02 червня 2020 року функції Житомирського ОТВ АМКУ, передбачені Положенням про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженим розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України від 30 березня 2001 року за № 291/5481 (зі змінами), виконує Північне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (попередня назва – Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України) (далі – Відділення).

2. Відповідач

- (7) Відповідачем у справі є орган місцевого самоврядування – виконавчий комітет Житомирської міської ради Житомирської області, ідентифікаційний код юридичної особи 04053625, адреса місцезнаходження: 10014, м. Житомир, майдан ім. С.П. Корольова, 4/2 (далі – Виконком, Відповідач).
- (8) Виконком здійснює свої повноваження відповідно до положень статті 140 Конституції України, а саме: місцеве самоврядування здійснюється територіальною громадою в порядку, встановленому законом, як безпосередньо, так і через органи місцевого самоврядування: сільські, селищні, міські ради та їх виконавчі органи.
- (9) Абзацом одинадцятим статті 1 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» визначено, що виконавчі органи рад – органи, які відповідно до Конституції України та цього Закону створюються, зокрема, міськими радами для здійснення виконавчих функцій і повноважень місцевого самоврядування у межах, визначених цим та іншими законами.
- (10) Відповідно до положень підпункту 4 пункту «а» статті 30 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», до власних (самоврядних) повноважень виконавчих органів міських рад відноситься організація благоустрою населених пунктів, залучення на договірних засадах з цією метою коштів, трудових і матеріально-технічних ресурсів підприємств, установ та організацій незалежно від форм власності, а також населення; здійснення контролю за станом благоустрою населених пунктів, організації озеленення, охорони зелених насаджень і водойм, створення місць відпочинку громадян.
- (11) Відповідно до частини першої статті 51 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» виконавчим органом сільської, селищної, міської, районної у місті (у разі її створення) ради є виконавчий комітет ради, який утворюється відповідною радою на строк її повноважень.

- (12) Повноваження виконавчого комітету міської ради визначені статтею 52 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні».
- (13) Частиною шостою статті 59 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» визначено, що виконавчий комітет сільської, селищної, міської, районної у місті (у разі її створення) ради в межах своїх повноважень приймає рішення.
- (14) Частиною першою статті 73 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» встановлено, що нормативно-правові акти, в тому числі виконавчого комітету міської 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.
- (15) Тобто, Виконком має можливість державного впливу на ринкові відносини. У разі, якщо через такий вплив може бути завдана шкода конкуренції між суб'єктами господарювання у вигляді недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції, він є антиконкурентним, а вчинення такого впливу тягне за собою конкуренційну відповідальність.

3. Обставини справи

- (16) В рамках даної справи під терміном ринок та товарні межі ринку, відносно яких здійснено аналіз нормативно-правових та регуляторних актів, визначено ринок провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення (далі – ТС).
- (17) Особливістю зазначеного ринку є спеціальні вимоги як до суб'єктів господарювання, які провадять відповідну господарську діяльність, так і до тимчасових споруд, які розміщені на об'єктах благоустрою населеного пункту, умов функціонування таких споруд та утримання об'єктів благоустрою.
- (18) Основною привабливістю з точки зору учасників ринку – суб'єктів підприємницької діяльності такого ринку є постійна наявність потенційних споживачів товарів та послуг, реалізація яких здійснюється в тимчасових спорудах.
- (19) Територіальними межами ринку в рамках даної справи визначено територіальні межі м. Житомира.
- (20) За результатами детального аналізу інформації, наданої Виконкомом листом від 02.01.2019 № 15/44 (вх. від 04.04.2019 № 56-01/16), встановлено таке:
 - протягом 2017 року та станом на 19.12.2018 року спеціально уповноваженим органом містобудування та архітектури Житомирської міської ради видано 229 паспортів прив'язок тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності.
 - протягом 2017 року та станом на 19.12.2018 року спеціально уповноваженим органом містобудування та архітектури Житомирської міської ради розглянуто та продовжено термін дії 328 паспортів прив'язок тимчасових споруд.
- (21) Відповідно до інформації, наданої Виконкомом, паспорт прив'язки тимчасової споруди для провадження підприємницької діяльності (торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення) отримували суб'єкти господарювання різних організаційних та правових форм власності, серед таких суб'єктів: фізичні особи-підприємці, товариства з обмеженою відповідальністю, приватні підприємства, а також комунальні підприємства.

- (22) Таким чином, визначений Відділенням ринок провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення на території об'єктів благоустрою м. Житомира є конкурентним ринком.

3.1. Щодо пайової участі власників тимчасових споруд в утриманні об'єктів благоустрою на території м. Житомира

3.1.1. Норми права, які регулюють питання пайової участі власників тимчасових споруд в утриманні об'єктів благоустрою населеного пункту.

- (23) На загальнодержавному рівні 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»;
 - Законом України «Про регулювання містобудівної діяльності»;
 - Законом України «Про місцеве самоврядування в Україні»;
 - 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», зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 22.11.2011 за № 1330/20068;
 - наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 27.11.2017 № 310 «Про затвердження Типових правил благоустрою території населеного пункту», зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 18.12.2017 за № 1529/31397.
- (24) Відповідно до положень статті 30 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» до власних (самоврядних) повноважень виконавчих органів міських рад відноситься організація благоустрою населених пунктів, залучення на договірних засадах з цією метою коштів, трудових і матеріально-технічних ресурсів підприємств, установ та організацій незалежно від форм власності, а також населення; здійснення контролю за станом благоустрою населених пунктів, організації озеленення, охорони зелених насаджень і водойм, створення місць відпочинку громадян.
- (25) До повноважень сільських, селищних і міських рад у сфері благоустрою населених пунктів відповідно до частини першої статті 10 Закону України «Про благоустрій населених пунктів» належить, зокрема, створення в разі необхідності органів і служб для забезпечення здійснення спільно з іншими суб'єктами комунальної власності благоустрою населених пунктів, визначення повноважень цих органів (служб).
- (26) До повноважень виконавчих органів сільських, селищних, міських рад, відповідно до частини другої статті 10 Закону України «Про благоустрій населених пунктів» належить, зокрема:
- здійснення самоврядного контролю за станом благоустрою та утримання територій населених пунктів, інженерних споруд та об'єктів, підприємств, установ та організацій, майданчиків для паркування транспортних засобів (пункт 5);
 - залучення на договірних засадах коштів і матеріально-технічних ресурсів юридичних та фізичних осіб для здійснення заходів з благоустрою населених пунктів (пункт 9);
 - визначення обсягів пайової участі власників тимчасових споруд торговельного, побутового, соціально-культурного чи іншого призначення в утриманні об'єктів благоустрою (пункт 10);

- видача дозволу на порушення об'єктів благоустрою у випадках та порядку, передбачених цим Законом (пункт 14).

- (27) Визначення переліку об'єктів, які належать до об'єктів благоустрою населених пунктів, наведено у статті 13 Закону України «Про благоустрій населених пунктів».
- (28) Згідно з частиною першою статті 15 Закону України «Про благоустрій населених пунктів» органи державної влади та органи місцевого самоврядування можуть утворювати підприємства для утримання об'єктів благоустрою державної та комунальної власності. У разі відсутності таких підприємств органи державної влади та органи місцевого самоврядування в межах своїх повноважень визначають на конкурсних засадах відповідно до закону балансоутримувачів таких об'єктів.
- (29) Відповідно до частини четвертої 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.
- (30) Абзацом другим частини четвертої статті 15 Закону України «Про благоустрій населених пунктів» встановлено, що Типовий договір щодо пайової участі в утриманні об'єкта благоустрою затверджується центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері житлово-комунального господарства.

3.1.2. Факти, які свідчать про антиконкурентні дії Відповідача.

- (31) Відповідно до пункту першого рішення виконавчого комітету Житомирської міської ради від 21.09.2016 № 887 «Про затвердження Порядку визначення обсягів пайової участі власників тимчасових споруд торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення для провадження підприємницької діяльності в утриманні об'єктів благоустрою на території міста Житомира» суб'єктів господарювання - власників тимчасових споруд торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення для провадження підприємницької діяльності зобов'язано здійснювати належне утримання прилеглої до тимчасової споруди території або укласти договір про пайову участь в утриманні об'єктів благоустрою на території м. Житомира.
- (32) Пунктом другим Рішення № 887 затверджено Порядок визначення обсягів пайової участі власників тимчасових споруд торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення для провадження підприємницької діяльності в утриманні об'єктів благоустрою на території міста Житомира (далі – Порядок) та типовий договір про пайову участь в утриманні об'єктів благоустрою на території м. Житомира (далі – Договір пайової участі).
- (33) Пунктом третім Рішення № 887 уповноваженим органом, якому надано повноваження щодо укладання, підписання, реєстрації, супроводу договорів про пайову участь в утриманні об'єктів благоустрою на території м. Житомира та контролю за сплатою пайової участі, визначено КП «Інспекція з благоустрою м. Житомира».
- (34) КП «Інспекція з благоустрою м. Житомира» (ідентифікаційний код юридичної особи 20406951, юридична адреса: м. Житомир, вул. Гагаріна, 18) відповідно до статуту, затвердженого рішенням Житомирської міської ради від 04.07.2017 № 671, є

юридичною особою, заснованою на власності територіальної громади м. Житомира, з метою отримання прибутку. Метою діяльності Підприємства є надання послуг шляхом виробничої, торговельної та інших видів діяльності, контроль за станом благоустрою м. Житомира.

- (35) Згідно з даними з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом економічної діяльності Підприємства є діяльність головних управлінь (хед-офісів) (код за КВЕД 70.10).
- (36) Також, відповідно до інформації, наданої Виконкомом листом від 02.01.2019 № 15/44 (вх. від 04.01.2019 № 56-01/19), Підприємством 17.08.2017 отримано 7 (сім) паспортів прив'язок ТС (тимчасових павільйонів), термін дії усіх паспортів прив'язки ТС 5 (п'ять) років, та 20.12.2017 отримано 2 (два) паспорти прив'язки ТС (тимчасових павільйонів) також терміном дії 5 (п'ять) років. Тобто, Підприємство є учасником ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення на території об'єктів благоустрою м. Житомира та є конкурентом інших суб'єктів господарювання – учасників відповідного ринку, що також отримали паспорти прив'язки ТС.
- (37) Згідно з інформацією, наданою Підприємством листом від 03.10.2018 № 1640 (вх. від 10.10.2018 № 56-01/1576), на договірній основі ним надаються такі послуги:
- надання торговельного місця та інших послуг на ринку «Хлібний»;
 - надання торговельного місця на тимчасових торговельних майданчиках у м. Житомирі;
 - виконання робіт по прибиранню вулиць;
 - організація тимчасових майданчиків для торгівлі;
 - надання в оренду торгового місця;
 - видалення зелених насаджень.
- (38) Отже, КП «Інспекція з благоустрою м. Житомира» **не є балансоутримувачем об'єктів благоустрою м. Житомира та не є підприємством, утвореним для утримання таких об'єктів.**
- (39) Згідно з інформацією, отриманою від власників ТС, розташованих на об'єктах благоустрою м. Житомира, у відповідь на вимогу голови Житомирського ОТВ АМКУ від 03.10.2019 № 56-02/-1699:
- жоден з власників (користувачів) тимчасових споруд, у яких здійснюється провадження торговельної, побутової, соціально-культурної та іншої діяльності не володіє інформацією про те, який суб'єкт господарювання був протягом 2016-2018 років та є на момент надання інформації балансоутримувачем об'єкту благоустрою, на якому розміщено тимчасову споруду;
 - власники (користувачі) ТС сплачують пайову участь відповідно до встановлених Уповноваженим органом розмірів та не володіють інформацією, яким чином та виходячи з яких показників встановлено такий рівень пайової участі;
 - усі власники (користувачі) ТС самостійно (власними силами та за власні кошти) здійснюють належне утримання прилеглої до тимчасової споруди території;
 - власники (користувачі) ТС уклали договори пайової участі після отримання пропозиції КП «Інспекція з благоустрою м. Житомира» Житомирської міської ради від 10.02.2017 № 161 та/або пропозицій, наданих інспекторами лінійного відділу Підприємства протягом лютого 2017 року, в яких було зазначено про ймовірність анулювання паспорта прив'язки тимчасової споруди та її демонтажу, у разі відмови від укладання договору пайової участі;
 - жоден з власників (користувачів) ТС навіть не розглядав питання щодо відмови від укладання договору пайової участі та її сплати, оскільки переконані, що такі дії з

їхнього боку призведуть до анулювання (відмови в продовженні) паспорта прив'язки тимчасової споруди та демонтажу ТС.

- (40) Таким чином, дії виконавчого комітету Житомирської міської ради щодо делегування обов'язків з укладання, підписання, реєстрації, супроводу договорів про пайову участь в утриманні об'єктів благоустрою на території м. Житомира юридичній особі - суб'єкту господарювання КП «Інспекція з благоустрою м. Житомира», яке здійснює господарську діяльність на підконтрольному йому ринку, можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення на території об'єктів благоустрою м. Житомира, а також, суперечать нормам Закону України «Про благоустрій населених пунктів».
- (41) Згідно з пунктом 1.1. Порядку, затвердженого Рішенням № 887: *«цей порядок визначає механізм залучення пайової участі власників тимчасових споруд ... не залежно від форми власності та місця їх розташування, в утриманні об'єктів благоустрою міста Житомира ...»* (мова оригіналу).
- (42) Разом з тим, як вже було зазначено вище, відповідно до пунктів 9 та 10 частини другої статті 10 Закону України «Про благоустрій населених пунктів» до повноважень виконавчих органів міських рад належить залучення на договірних засадах коштів і матеріально-технічних ресурсів юридичних та фізичних осіб для здійснення заходів з благоустрою населених пунктів, а також визначення обсягів пайової участі власників тимчасових споруд торговельного, побутового, соціально-культурного чи іншого призначення в утриманні об'єктів благоустрою.
- (43) Тобто, нормами чинного законодавства, зокрема Закону України «Про благоустрій населених пунктів», не передбачено надання повноважень виконавчим органам міських рад в частині визначення «механізму залучення пайової участі власників тимчасових споруд».
- (44) Згідно з абзацом другим пункту 1.2. Порядку, затвердженого Рішенням № 887, визначено поняття: *«Власник ТС (Платник Пайової участі) – суб'єкт господарювання незалежно від форми власності або уповноважена ним особа, в тому числі, особа, яка використовує майно на умовах, не заборонених чинним законодавством України, що розміщує, експлуатує тимчасову(і) споруду(и) торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення, в тому числі, відпочинку та розваг для провадження підприємницької діяльності на території міста Житомира.»* (мова оригіналу).
- (45) Також, пунктом 1.2. Порядку визначено поняття: *«Уповноважений орган – суб'єкт господарювання, якому рішенням Житомирської міської ради або її виконавчого комітету надається право на укладання, підписання, реєстрацію, супровід Договорів про пайову участь в утриманні об'єктів благоустрою на території міста Житомира та контролю за сплатою пайової участі Власниками ТС.»* (мова оригіналу).
- (46) Таким чином, пунктом 1.2. Порядку, затвердженого Рішенням № 887, виконавчим комітетом Житомирської міської ради, всупереч пункту першого цього ж рішення виконавчого комітету Житомирської міської ради (від 21.09.2016 № 887) встановлено обов'язок, що власник тимчасової споруди за замовчуванням є платником пайової участі, а контроль за сплатою пайової участі власниками усіх тимчасових споруд покладено на Уповноважений орган, який в свою чергу здійснює контроль за дотриманням норм визначених Порядком, а не рішенням, яким цей порядок затверджено.

- (47) Такі дії виконавчого комітету Житомирської міської ради суперечать нормам частини четвертої статті 15 Закону України «Про благоустрій населених пунктів» та пункту першому Рішення № 887, якими встановлено, що власник ТС зобов'язаний здійснювати належне утримання прилеглої до тимчасової споруди території або укласти договір про пайову участь в утриманні об'єктів благоустрою, тобто лише після процедури укладання договору про пайову участь з підприємством або балансоутримувачем (визначеними згідно з нормами законодавства) власник тимчасової споруди може бути визнаним платником пайової участі.
- (48) Частиною третьою Порядку, затвердженого Рішенням № 887, зокрема пунктом 3.1. виконавчим комітетом Житомирської міської ради визначено, що залучення пайової участі та розрахунки її розмірів здійснюються Уповноваженим органом на підставі даного Порядку та Договору, при цьому, слід відмітити, що відповідні функції на комунальне підприємство покладено саме відносно та на основі Порядку а не Рішення № 887, яким затверджено такий Порядок. Тобто, виконавчим комітетом Житомирської міської ради переказано власні повноваження органу місцевого самоврядування, передбачені пунктом 10 частини другої статті 10 Закону України «Про благоустрій населених пунктів», на комунальне підприємство.
- (49) Пунктом 3.2. Порядку, затвердженого Рішенням № 887, всупереч вимогам чинного законодавства України (частини четвертої статті 15 Закону України «Про благоустрій населених пунктів»), передбачено обов'язковість укладання Договору про пайову участь в утриманні об'єктів благоустрою між Власником ТС та Уповноваженою особою в день отримання Власником ТС паспорта прив'язки або схеми розміщення ТС.
- (50) Разом з тим, і Порядком (пункт 1.2), і Рішенням № 887 (пункт 3) КП «Інспекція з благоустрою м. Житомира» визнано Уповноваженим органом якому «надається право на укладання, підписання, реєстрацію, супровід Договорів про пайову участь в утриманні об'єктів благоустрою на території міста Житомира та контролю за сплатою пайової участі Власниками ТС» (мова оригіналу), проте, **Підприємство не визначено уповноваженим органом з утримання об'єктів благоустрою, розпорядником об'єкту благоустрою або виконавцем робіт пов'язаних з утриманням об'єктів благоустрою.**
- (51) При цьому, відповідно до інформації, отриманої від власників тимчасових споруд, у відповідь на вимогу голови Житомирського ОТВ АМКУ від 03.10.2019 № 56-02/-1699, окрім сплати пайової участі на договірних засадах, власники ТС за власні кошти та власними силами здійснюють утримання в належному стані прилеглої до тимчасової споруди території, а інспекторами Уповноваженого органу здійснюється тільки контроль за станом прилеглої до тимчасової споруди території.
- (52) Частиною восьмою Порядку всупереч пункту першого Рішення № 887 визначено відповідальність Власників ТС, а не платників пайової участі, які уклали договір з Уповноваженою особою, а саме «Відповідальність Власників ТС» (мова оригіналу), тобто, Виконкомом передбачено заходи та механізми впливу, відносно власників тимчасових споруд, не залежно від того чи укладено ними договір пайової участі чи такі суб'єкти господарювання не мають намірів укласти відповідний договір.
- (53) Наведене вище стосується зокрема питання, що Уповноважений орган здійснює укладання, підписання, реєстрацію, супровід Договорів про пайову участь в утриманні об'єктів благоустрою та контроль за дотриманням власниками тимчасових споруд вимог Порядку, а не Рішення № 887, яким цей Порядок затверджений.

- (54) Так, зокрема пунктом 8.2 Порядку, затвердженого Рішенням № 887, встановлено, що *«Порушення умов даного Положення та Договору, ... , тягне за собою запровадження заходів по анулюванню паспорта прив'язки (схеми розміщення, акта прийняття в експлуатацію) та демонтажу ТС...»* (мова оригіналу). Не зважаючи на те, що в даному пункті Порядок названо Положенням, виконавчим комітетом Житомирської міської ради встановлено не передбачені нормами чинного законодавства України обмеження та заходи впливу до суб'єктів господарювання – власників тимчасових споруд.
- (55) Умовами договорів про пайову участь в утриманні об'єктів благоустрою на території м. Житомира, які було укладено протягом 2017 – 2019 років власниками тимчасових споруд з КП «Інспекція з благоустрою м. Житомира», передбачено зокрема таке:
- Уповноважений орган має право *«запроваджувати заходи по контролю за додержанням Власником ТС умов Договору та рішень органу місцевого самоврядування з питань розміщення та функціонування тимчасових споруд на території міста Житомира»* (мова оригіналу) (пункт 2.1. договору);
 - *«Уповноважений орган зобов'язаний: в разі неоплати або прострочення оплати по даному Договору або іншого його порушення – запроваджувати заходи щодо притягнення власника ТС до відповідальності, анулювання паспорта прив'язки ТС або схеми розміщення або акта прийому в експлуатацію та демонтажу ТС (торгівельного та іншого обладнання)»* (мова оригіналу) (пункт 2.2 договору);
 - крім того, у договорах відсутні показники, на основі яких здійснено розрахунок пайової участі в утриманні об'єктів благоустрою, а саме: нормативна грошова оцінка земель, обґрунтування застосованих та не застосованих коефіцієнтів; строк, на який розраховано розмір пайової участі, у 2017 році навіть не вказано площі тимчасової споруди, за яку справляється відповідна плата.
- (56) Частиною четвертою статті 28 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності» встановлено, що розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності здійснюється в порядку, встановленому центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері містобудування. Тобто, даним Законом фактично на загальнодержавному рівні не передбачено можливості затвердження та впровадження органами місцевого самоврядування «індивідуального» (для окремого населеного пункту) порядку розміщення тимчасових споруд та процедури отримання паспорта прив'язки тимчасової споруди.
- (57) Міністерством регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України листом від 12.04.17 № 7/14-3939 надано роз'яснення про те, що: *«Порядок розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затверджений наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.11 р. № 244, є обов'язковим для виконання центральними органами виконавчої влади, їх територіальними органами, місцевими державними адміністраціями, органами влади АР Крим, ОМС, підприємствами, установами і організаціями всіх форм власності та громадянами...»* (мова оригіналу). Крім того, у згаданому листі зазначено, що **чинним законодавством не передбачено розроблення та затвердження альтернативних порядків розміщення ТС для провадження підприємницької діяльності.**
- (58) Порядок розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затверджено 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. Зокрема, пунктом 2.27

даного порядку передбачено, що дія паспорта прив'язки ТС анулюється за таких умов:

- недотримання вимог паспорта прив'язки при встановленні тимчасової споруди;
- не встановлення ТС протягом 6 місяців з дати отримання паспорта прив'язки;
- надання недостовірних відомостей у документах, зазначених у пункті 2.6 цього Порядку, під час підготовки паспорта прив'язки ТС.

- (59) Тобто, Порядком розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності передбачено вичерпний перелік випадків, за яких дія паспорта прив'язки тимчасової споруди анулюється. Серед таких випадків відсутні будь-які недотримання власником тимчасової споруди нормативних (розпорядчих) документів щодо пайової участі або сплати розмірів пайової участі.
- (60) Більше того, даним нормативним документом, як і загалом законами України, взагалі не передбачено будь-яких заходів щодо анулювання паспорта прив'язки (схеми розміщення, акту прийняття в експлуатацію) та демонтажу ТС, а передбачено випадки, за яких анулюється лише дія паспорта прив'язки ТС.
- (61) Як було зазначено вище, відповідно до абзацу другої частини четвертої статті 15 Закону України «Про благоустрій населених пунктів» Типовий договір щодо пайової участі в утриманні об'єкта благоустрою затверджується центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері житлово-комунального господарства.
- (62) Тобто, зазначеним Законом не передбачено повноважень органів місцевого самоврядування щодо необхідності та/або можливості затвердження, в індивідуальному порядку, власної окремої для кожного населеного пункту редакції договору про пайову участь.
- (63) Наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 12.11.2013 № 537, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 06.12.2013 за № 2073/24605, затверджено Типовий договір щодо пайової участі в утриманні об'єкта благоустрою (далі – Типовий договір).
- (64) При цьому, всупереч встановлених законодавством норм, виконавчим комітетом Житомирської міської ради пунктом 2.2. Рішення № 887 затверджено типовий Договір пайової участі, редакція якого не відповідає Типовому договору щодо пайової участі в утриманні об'єкта благоустрою, затвердженому наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 12.11.2013 № 537.
- (65) Зокрема, в редакції Договору пайової участі, затвердженому Рішенням № 887, у вступній частині договору найменування власника тимчасової споруди, який виявив бажання укласти такий договір, змінено з «Замовника» на «Власника ТС», а «Виконавця» - суб'єкта господарювання, який здійснює діяльність щодо утримання об'єктів благоустрою комунальної власності, або балансоутримувача об'єкта благоустрою замінено на «Уповноважений орган» - суб'єкт господарювання, який уповноважений відповідним рішенням органу місцевого самоврядування на здійснення заходів та контролю за залученням пайової участі на утримання об'єктів благоустрою.
- (66) Також, Виконкомом повністю замінено розділ I «Предмет договору», та передбачено лише обов'язок власника тимчасової споруди (п'ять пунктів) сплачувати встановлений розмір пайової участі без жодних обов'язків з боку Виконавця (Уповноваженого органу). При цьому, Типовим договором передбачено окрім

обов'язку Замовника сплачувати відповідний розмір пайової участі, обов'язок Виконавця забезпечити належне утримання території прилеглої до тимчасової споруди, яка належить Замовнику.

- (67) Виконавчим комітетом Житомирської міської ради суттєво (майже повністю) змінено суть розділу 2 (II) «Права та обов'язки Сторін» Договору пайової участі, затвердженого Рішенням № 887, порівняно з Типовим договором, зокрема Договором пайової участі:
- не передбачено жодних обов'язків Виконавця (Уповноваженого органу) забезпечувати належне санітарне та інше належне утримання території, прилеглої до тимчасової споруди Замовника (Власника ТС);
 - не передбачено, що Замовник (Власник ТС) має право вимагати від Виконавця усунення виявлених недоліків щодо утримання території об'єкта благоустрою та отримувати від Виконавця інформацію про використання Виконавцем внесених Замовником обсягів пайової участі в утриманні прилеглої до ТС території;
 - до обов'язків Уповноваженого органу віднесено повноваження (пункт 2.2 договору), які не передбачено нормами чинного законодавства України.
- (68) Виконавчим комітетом Житомирської міської ради в розділі 3 «Відповідальність сторін за невиконання умов Договору» Договору пайової участі, затвердженого Рішенням № 887, змінено (розширено) повноваження Уповноваженого органу, які передбачені для Виконавця Типовим договором, а саме додано пункти:
- 3.3. *«В разі систематичного порушення Власником ТС умов договору Уповноважений орган запроваджує заходи згідно з пунктом 2.2. договору та чинних рішень органу місцевого самоврядування»* (мова оригіналу), тобто запроваджує заходи щодо притягнення Власника ТС до відповідальності, анулювання паспорта прив'язки ТС або схеми розміщення, або акта прийому в експлуатацію та демонтажу ТС;
 - 3.4. *«Суб'єкт господарювання за прострочку платежу сплачує пеню в розмірі подвійної облікової ставки Національного банку України, що діяла у період, за який сплачується пеня»* (мова оригіналу).
- (69) Таким чином, загалом умови Договору пайової участі, затвердженого Рішенням № 887, всупереч вимогам чинного законодавства України передбачають цілу низку зобов'язань власника тимчасової споруди та його відповідальність перед Уповноваженим органом, в тому числі і запровадження заходів щодо анулювання паспорта прив'язки ТС, схеми розміщення або акта прийому в експлуатацію та демонтажу ТС.
- (70) Разом з тим, згідно з Договором пайової участі Уповноважений орган не несе відповідальності та взагалі не здійснює належного утримання прилеглої до тимчасової споруди території власника ТС, який уклав такий договір. Більше того, умовами Договору не передбачено права платника пайової участі – власника тимчасової споруди на отримання інформації про використання сплачених ним коштів (як пайової участі в утриманні об'єкта благоустрою) та вимагати від Виконавця виконувати певний перелік робіт, за які по суті й сплачується власником ТС пайова участь, що передбачено Типовим договором щодо пайової участі в утриманні об'єкта благоустрою, затвердженим наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 12.11.2013 № 537.

3.2. Щодо регулювання та контролю за станом благоустрою під час отримання дозволу на порушення благоустрою на території м. Житомира, а також встановлення вартості послуг з отримання вказаного дозволу

3.2.1. Норми права, які регулюють питання порушення благоустрою населеного пункту.

- (71) Відповідно до пункту 14 частини другої статті 10 Закону України «Про благоустрій населених пунктів» до повноважень виконавчих органів сільських, селищних, міських рад належить видача дозволу на порушення об'єктів благоустрою у випадках та порядку, передбачених цим Законом.
- (72) Згідно з абзацом першим частини першої статті 26-1 Закону України «Про благоустрій населених пунктів» порушення об'єктів благоустрою, пов'язане з виконанням суб'єктами господарювання земляних та ремонтних робіт, здійснюється на підставі дозволу на порушення об'єктів благоустрою виконавчого органу сільської, селищної, міської ради.
- (73) Відповідно до частини третьої статті 26-1 Закону України «Про благоустрій населених пунктів» порядок видачі дозволів або відмови в їх видачі, переоформлення, видачі дублікатів, анулювання дозволів затверджується рішенням відповідної сільської, селищної, міської ради на підставі Типового порядку, затвердженого Кабінетом Міністрів України. Відповідно частини четвертої статті 26-1 наведеного закону видача дозволу, його переоформлення або видача дубліката дозволу здійснюється безоплатно.
- (74) Типовий порядок видачі дозволів на порушення об'єктів благоустрою або відмови в їх видачі, переоформлення, видачі дублікатів, анулювання дозволів затверджено постановою Кабінету Міністрів України від 30.10.2013 № 870.

3.2.2. Факти, які свідчать про протиправне делегування окремих владних повноважень Відповідачем.

- (75) Порядок надання дозволів на виконання робіт, пов'язаних з порушенням благоустрою в м. Житомирі було затверджено рішенням Виконкому від 20.10.2005 № 681 «Про порядок надання дозволів на виконання робіт пов'язаних з порушенням благоустрою в м. Житомирі».
- (76) 03.11.2011 виконавчим комітетом Житомирської міської ради прийнято рішення № 671 «Про внесення змін до рішення виконавчого комітету Житомирської міської ради від 20.10.2005 № 681», відповідно до пункту 1.1 якого було затверджено в новій редакції Положення про порядок надання дозволів на виконання робіт, пов'язаних з тимчасовим порушенням благоустрою в м. Житомирі (далі – Положення про порядок надання дозволів), а відповідно пункту 1.2 – затверджено в новій редакції Договір про надання дозволу на тимчасове порушення благоустрою.
- (77) Положенням про порядок надання дозволів (Положенням про порядок надання контрольних карток на тимчасове порушення благоустрою в м. Житомирі), затвердженим рішенням Виконкому від 20.10.2005 № 681, з наступними змінами, передбачено, зокрема таке:
- пункт 2.2 «*Положення про порядок видачі дозволів на проведення робіт, пов'язаних з порушенням благоустрою в м. Житомирі, обов'язкове до виконання для всіх юридичних та фізичних осіб, фізичних осіб-підприємців, які замовляють або проводять роботи пов'язані з порушенням благоустрою в місті Житомирі*» (мова оригіналу);
 - пункт 3.1 «*для отримання дозволу на виконання робіт, пов'язаних з порушенням благоустрою замовник подає в Інспекцію (КП «Інспекція з благоустрою м. Житомира» Житомирської міської ради) заяву встановленого зразка, узгоджену з відповідними службами виконавчого комітету міської ради, власниками підземних*

інженерних комунікацій, експлуатуючими організаціями та Державтоінспекції» (мова оригіналу);

- пункт 3.3 *«після отримання від замовника підписаний та скріплений печаткою договір, підтвердження про оплату згідно рахунку Інспекція видає замовнику дозвіл на проведення робіт» (мова оригіналу);*
- пункт 3.6 *«форми заявки, дозволу на виконання робіт, акта виконаних робіт та іншої необхідної згідно з цим Положенням документації встановлюються Інспекцією» (мова оригіналу);*
- пункт 4.1 *«розпочинати роботи дозволяється тільки після отримання дозволу на виконання робіт, пов'язаних з тимчасовим порушенням благоустрою» (мова оригіналу);*
- пункт 5.1 *«Інспекція постійно контролює виконання робіт виконавцем» (мова оригіналу);*
- пункт 5.3 *«в разі виявлення порушень Інспекція складає в установленому порядку протокол про порушення законодавства у сфері благоустрою та надає замовнику припис на припинення робіт та усунення виявлених порушень. Виконавець зобов'язаний припинити виконання робіт, усунути вказані недоліки, викликати працівника Інспекції для повторної перевірки. Після усунення порушень, Інспекція надає дозвіл на продовження робіт» (мова оригіналу);*
- пункт 5.4 *«закінчення робіт і здача об'єкта в експлуатацію проводиться в термін, вказаний в дозволі. Дозвіл повертається в Інспекцію не пізніше другого дня після закінчення терміну його дії» (мова оригіналу);*
- пункт 5.5 *«приймання об'єктів в експлуатацію проводиться відповідальними працівниками Інспекції в присутності замовника» (мова оригіналу);*
- пункт 7.1. *«розрахунки за видачу або продовження дозволів на виконання робіт проводяться замовником з Інспекцією згідно з договором» (мова оригіналу).*

- (78) Виконавчим комітетом Житомирської міської ради 17.05.2012 прийнято рішення № 176 «Про підсумки роботи міського господарства в осінньо-зимовий період 2011-2012 років та завдання з підготовки міського господарства до осінньо-зимового періоду 2012-2013 років», пунктом 17 якого визначено: *«Внести зміни в рішення виконавчого комітету міської ради від 03.11.11 № 671 «Про внесення змін до рішення виконавчого комітету Житомирської міської ради від 20.10.05 № 681», а саме у тексті рішення та його додатках слова «дозвіл на виконання робіт, пов'язаних з тимчасовим порушенням благоустрою» у всіх відмінках замінити словами «контрольна картка на тимчасове порушення благоустрою» у відповідних відмінках» (мова оригіналу).*
- (79) Таким чином в остаточній редакції Положення про порядок надання дозволів та Договір про надання дозволу на тимчасове порушення благоустрою, відповідно до змін, внесених рішенням Виконкому від 17.05.2012 № 176, звучать відповідно: Положення про порядок надання контрольних карток на тимчасове порушення благоустрою в м. Житомирі та Договір про надання контрольної картки на тимчасове порушення благоустрою (пункт 1.2.), а поняття «дозвіл на виконання робіт, пов'язаних з порушенням благоустрою» замінено на поняття **«контрольна картка на тимчасове порушення благоустрою»**.
- (80) З моменту внесення доповнень до Закону України «Про благоустрій населених пунктів», а саме: доповнення цього закону статтею 26-1 (згідно з Законом України № 4710-VI від 17.05.2012) та прийняття Кабінетом Міністрів України постанови від 30.10.2013 № 870, виконавчим комітетом Житомирської міської ради не вжито заходів щодо приведення діючих регуляторних актів щодо оформлення та видачі дозволів на проведення робіт пов'язаних з порушення об'єктів благоустрою населеного пункту у відповідність до діючого законодавства України та нормативно-правових документів Кабінету Міністрів України.

- (81) Частиною п'ятою статті 26-1 Закону України «Про благоустрій населених пунктів» та пунктом шостим Типового порядку видачі дозволів на порушення об'єктів благоустрою або відмови в їх видачі, переоформлення, видачі дублікатів, анулювання дозволів, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 30.10.2013 № 870, строк дії дозволу визначається умовами робіт і не може перевищувати один рік.
- (82) Проте, Положенням про порядок надання контрольних карток на тимчасове порушення благоустрою в м. Житомирі, затвердженим рішенням виконавчого комітету Житомирської міської ради від 03.11.2011 № 671, зі змінами, передбачено, що юридичні та фізичні особи, які мають необхідність у виконанні робіт, пов'язаних з порушенням благоустрою в м. Житомирі, можуть здійснювати такі роботи тільки після укладання з КП «Інспекція з благоустрою м. Житомира» Житомирської міської ради договору про надання контрольної картки на тимчасове порушення благоустрою та отримання на платній основі на умовах комунального підприємства контрольної картки.
- (83) Увесь спектр повноважень щодо прийняття та розгляду звернень суб'єктів господарювання та фізичних осіб, встановлення терміну виконання робіт, пов'язаних з порушенням благоустрою міста, та встановлення відповідної вартості, а також контроль за станом виконання робіт виконавчим комітетом Житомирської міської ради, відповідно до вказаного вище Положення, делеговано суб'єкту господарювання комунальної форми власності – КП «Інспекція з благоустрою м. Житомир», який окрім іншого, є учасником ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення на території об'єктів благоустрою м. Житомира.
- (84) Згідно з вимогами до оформлення та отримання паспорта прив'язки тимчасової споруди спеціально уповноваженим органом здійснюється підготовка та затвердження «плану благоустрою», з зазначенням усіх вимог, які власнику (користувачу) тимчасової споруди необхідно вжити з метою здійснення ним господарської діяльності в межах вимог встановлених законодавством та нормативно-правовими актами.
- (85) Крім того, пунктом 4.7. Правил з впорядкування розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затверджених рішенням Виконкому від 03.10.2012 № 416, передбачено, що *«Благоустрій виконується як обов'язковий супутній захід при розміщенні ТС відповідно до паспорта прив'язки ТС...»* (мова оригіналу).
- (86) Разом з тим, незважаючи на отримання згідно з нормами чинного законодавства України дозволу на проведення відповідних робіт з благоустрою прилеглої до тимчасової споруди території, який суб'єкт господарювання отримує разом з Паспортом прив'язки тимчасової споруди або дозволом на проведення будівельних/ремонтних робіт, на зразок: укладення тротуарної плитки, проведення освітлення, формування та висаджування газонів і клумб, встановлення засобів зовнішньої реклами, тощо, власник (користувач) тимчасової споруди або об'єкта нерухомості, права власності або користування яким належать особі відповідно до Положення про порядок надання контрольних карток на тимчасове порушення благоустрою в м. Житомирі, затвердженого рішенням виконавчого комітету Житомирської міської ради від 03.11.2011 № 671, зі змінами, змушений укласти з Уповноваженим органом – КП «Інспекція з благоустрою м. Житомира» договір та отримати на платній основі контрольну картку на тимчасове порушення благоустрою,

тобто той же дозвіл на тимчасове порушення благоустрою тільки за додаткову плату від суб'єкта господарювання.

- (87) Більше того, заклади та суб'єкти господарювання, які здійснюють надання комунальних послуг в м. Житомирі, на зразок КП «Житомирводоканал», АТ «Житомиробленерго», ТОВ «Житомиргаз Збут», у випадку аварійного пошкодження магістралей або мереж, також повинні укласти з Уповноваженим органом – КП «Інспекція з благоустрою м. Житомира» договір та отримувати на платній основі контрольної картки на тимчасове порушення благоустрою, звітувати перед Уповноваженим органом про хід виконання робіт та чітко дотримуватись встановлених в контрольній картці термінів виконання робіт.
- (88) При цьому, незважаючи на те, що отримання контрольної картки на тимчасове порушення благоустрою є платною послугою, розмір плати напряму залежить від терміну, на який видається така картка.
- (89) Так, згідно з розділом III Договору про надання контрольної картки на тимчасове порушення благоустрою, затвердженого пунктом 1.2. рішення Виконкому від 03.11.2011 № 671, зі змінами, розмір плати залежить від виду робіт, терміну виконання робіт та коефіцієнта до розміру неоподаткованого мінімуму доходів громадян (від 1 неоподаткованого мінімуму доходів громадян за порушення кожного наступного 1 м² земляного покриття, понад 5 м² загальної площі, до 35 неоподаткованих мінімумів доходів громадян за видачу картки на виконання планових робіт терміном 60 діб) та становить, зокрема для власника тимчасової споруди, від 1 500 грн до 2 000 грн.
- (90) Відповідно до розділу V Положення про порядок надання контрольних карток на тимчасове порушення благоустрою в м. Житомирі, затвердженого рішенням Виконкому від 03.11.2011 № 671, зі змінами, Уповноваженим органом здійснюється постійний контроль над роботами, які проводяться, починаючи від початку робіт та встановлення огорожування, закінчуючи прийняттям в експлуатацію виконаних робіт та контроль за щоденним прибиранням території.
- (91) Більше того, відповідно до вимог того ж таки розділу V Положення, у разі виявлення порушень інспектор КП «Інспекція з благоустрою м. Житомира» Житомирської міської ради складає в установленому порядку протокол про порушення законодавства у сфері благоустрою та надає замовнику припис на припинення робіт та усунення виявлених порушень. Виконавець зобов'язаний, згідно з вимог Положення та укладеного Договору, припинити виконання робіт, усунути вказані недоліки, викликати працівника Інспекції для повторної перевірки, і лише після усунення порушень, Інспекція надає дозвіл на продовження робіт.

4.2.3. Факти, які свідчать про антиконкурентні дії Відповідача в частині встановлення вартості послуг з отримання дозволу на порушення благоустрою на території м. Житомира.

- (92) Положенням про порядок надання контрольних карток на тимчасове порушення благоустрою в м. Житомирі, затвердженим рішенням Виконкому від 03.11.2011 № 671, зі змінами, внесеними рішенням Виконкому від 17.05.2012 № 176, введено не передбачені нормами чинного законодавства України обов'язки для юридичних та фізичних осіб, зокрема щодо отримання на платній основі у суб'єкта господарювання комунальної форми власності (на договірних засадах) контрольної картки – документа встановленого зразка, який надає право замовнику на виконання робіт, пов'язаних з порушенням благоустрою та встановлює вид та термін виконання робіт.

- (93) Також, рішенням Виконкому від 03.11.2011 № 671, зі змінами, затверджено Договір про надання контрольної картки на тимчасове порушення благоустрою (далі – Договір), який встановлює порядок надання контрольної картки, порядок виконання робіт, обумовлених контрольною картою, а також терміни їх виконання.
- (94) Окремим розділом III Договору визначається розмір плати за надання контрольної картки:
- видача картки на виконання аварійних робіт – від 3 до 10 неоподаткованих мінімумів доходів громадян;
 - продовження терміну дії картки на виконання аварійних робіт – від 10 до 20 неоподаткованих мінімумів доходів громадян;
 - видача картки на виконання планових робіт – від 5 до 35 неоподаткованих мінімумів доходів громадян;
 - продовження терміну дії картки на виконання планових робіт – 10 неоподаткованих мінімумів доходів громадян за кожні 10 діб виконання робіт;
 - порушення покриття – від 1 неоподаткованого мінімуму доходів громадян за 1 м² для земляного полотна до 5 неоподаткованих мінімумів доходів громадян за 1 м² для дорожнього покриття;
 - видача картки на складування матеріалів (будівельних, конструкцій, тари, сміття тощо) – від 3 неоподаткованих мінімумів доходів громадян терміном до 3-х діб;
 - порушення умов виконання робіт – 15 неоподаткованих мінімумів доходів громадян за кожен випадок;
 - самовільне виконання робіт, в тому числі не відновлення порушеного благоустрою у вказаний в картці термін – 20 неоподаткованих мінімумів доходів громадян за 1 випадок;
 - видача дублікату картки на роботи пов'язані з порушенням благоустрою – 5 неоподаткованих мінімумів доходів громадян за одну адресу
- (95) Тобто, рішенням Виконкому від 03.11.2011 № 671, окрім іншого, встановлено непередбачену нормами чинного законодавства України плату за отримання дозволу на виконання відповідних робіт.
- (96) Враховуючи зміни внесені рішенням Виконкому від 17.05.2012 № 176 до рішення Виконкому від 03.11.2011 № 671 суб'єктів господарювання зобов'язано укласти договір на послуги з отримання контрольної картки порушення благоустрою, з суб'єктом господарювання комунальної форми власності – учасником ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення на території об'єктів благоустрою м. Житомира.
- (97) При цьому, відповідний дозвіл має надаватись виконавчим комітетом міської ради на безоплатній основі, як передбачено частиною четвертою статті 26-1 Закону України «Про благоустрій населених пунктів» та пунктом п'ятим Типового порядку видачі дозволів на порушення об'єктів благоустрою або відмови в їх видачі, переоформлення, видачі дублікатів, анулювання дозволів, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 30.10.2013 № 870.

3.3. Щодо видачі та продовження терміну дії паспортів прив'язки тимчасових споруд, які розміщено або заплановано розмістити на території м. Житомира

- (98) Частиною четвертою статті 28 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності» встановлено, що розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності здійснюється в порядку, встановленому центральним

органом виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері містобудування.

- (99) Порядок розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затверджено 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 (далі – Порядок розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності).
- (100) Пунктом 1.4 рішення Виконкому від 03.10.2012 № 416 «Про впорядкування розгляду деяких питань у сфері містобудування та архітектури у місті Житомирі» затверджено Правила з впорядкування розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності (далі – Правила розміщення тимчасових споруд).
- (101) Відповідно до пункту 2.6 Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, та пункту 2.7 Правил розміщення тимчасових споруд, для оформлення паспорта прив'язки замовник звертається до уповноваженого органу із додатковою заявою щодо оформлення паспорта прив'язки ТС, до якої додає: схему розміщення ТС; ескізи фасадів ТС у кольорі М 1:50 (для стаціонарних ТС), які виготовляє суб'єкт господарювання, який має у своєму складі архітектора, що має кваліфікаційний сертифікат, або архітектор, який має відповідний кваліфікаційний сертифікат; технічні умови щодо інженерного забезпечення (за наявності), отримані замовником у балансоутримувача відповідних інженерних мереж.
- (102) Тобто, як на загальнодержавному рівні, відповідно до Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, так і на місцевому рівні, відповідно до Правил розміщення тимчасових споруд, визначено вичерпний перелік документів, які суб'єкт господарювання - власник ТС (замовник) повинен надати спеціально уповноваженому органу містобудування та архітектури Житомирської міської ради для оформлення наміру про встановлення ТС та для оформлення паспорта прив'язки ТС.
- (103) Відповідно до Правил розміщення тимчасових споруд (пункт 3.1) строк дії паспорта прив'язки визначається спеціально уповноваженим органом містобудування та архітектури Житомирської міської ради відповідно до вимог Правил розміщення тимчасових споруд, Генерального плану міста з урахуванням строків реалізації їх положень, для стаціонарних ТС не більше 5 років, для пересувних ТС не більше 3 років.
- (104) Продовження строку дії паспорта прив'язки здійснюється за заявою замовника, шляхом зазначення нової дати, підпису та печатки у паспорті прив'язки спеціально уповноваженим органом.
- (105) Відповідно до інформації, отриманої Відділенням від власників (користувачів) тимчасових споруд, розташованих в межах м. Житомира, жоден з суб'єктів господарювання під час подання заяви на видачу паспорта прив'язки або на продовження дії паспорта прив'язки не зазначав бажаний термін дії такого документа.
- (106) За твердженням власників тимчасових споруд, наявними в матеріалах справи, вони не володіють інформацією, на основі яких показників та виходячи з яких критеріїв департаментом містобудування та земельних відносин міської ради встановлюються терміни дії паспорта прив'язки тимчасової споруди.
- (107) При цьому, згідно з бланком заяви на продовження терміну дії паспорта прив'язки ТС, який надається спеціально уповноваженим органом з питань містобудування та

архітектури Житомирської міської ради, на прохання власника тимчасової споруди з метою продовження терміну дії паспорта прив'язки ТС, не передбачено зазначення власником тимчасової споруди строку на який він просить продовжити дію паспорта прив'язки.

- (108) В ході аналізу матеріалів, наданих виконавчим комітетом Житомирської міської ради, Відділенням встановлено, що паспорти прив'язки протягом 2017-2018 років видавалися (продовжувалися) спеціально уповноваженим органом містобудування та архітектури Житомирської міської ради з строком дії від 6 місяців до 6 років не залежно від функціонального призначення тимчасової споруди.
- (109) Разом з тим, Порядком розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, зокрема передбачено:
- строк дії паспорта прив'язки ТС визначається органом з питань містобудування та архітектури виконавчого органу відповідної ради або районної державної адміністрації з урахуванням строків реалізації положень містобудівної документації на місцевому рівні (пункт 2.17);
 - продовження строку дії паспорта прив'язки ТС здійснюється за заявою замовника, шляхом зазначення нової дати, підпису та печатки у паспорті прив'язки ТС органом з питань містобудування та архітектури виконавчого органу відповідної ради, районної державної адміністрації (пункт 2.18);
 - у разі змін, які відбулися у містобудівній документації на місцевому рівні, будівельних нормах, розташуванні існуючих будівель і споруд, інженерних мереж або з ініціативи суб'єкта господарювання, паспорт прив'язки може переоформлюватись на строк дії цього паспорта прив'язки або на новий строк (пункт 2.19).
- (110) Нормами чинного законодавства України та нормативно-правовими актами центрального органу виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері містобудування, передбачено, що 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.
- (111) Відповідно до інформації, наданої виконавчим комітетом Житомирської міської ради листом від 18.02.2019 № 18/1186 (вх. Відділення від 18.02.2019 № 56-01/375) та Департаментом містобудування та земельних відносин Житомирської міської ради листом від 18.02.2019 № 262/12 (вх. Відділення від 26.02.2019 № 56-01/447): «...*строк дії паспорта прив'язки визначається органом з питань містобудування та архітектури виконавчого органу відповідної ради згідно до генерального плану, плану зонування, детального плану територій з урахуванням строків реалізації їх положень*.» (мова оригіналу).
- (112) Водночас, відповідно до зібраних Відділенням в ході розгляду справи матеріалів та наявних відомостей, зокрема положень діючого генерального плану, плану зонування та детального плану територій м. Житомира, з урахуванням строків реалізації їх положень, відсутні чіткі та вмотивовані критерії, обмеження та вимоги щодо строків розміщення тимчасових споруд або інших обмежень щодо строків розміщення тимчасової споруди на тій чи іншій території населеного пункту.
- (113) Отже, Відділенням встановлено, що у Виконкому та у відповідального органу з питань містобудування та архітектури виконавчого комітету Житомирської міської ради відсутні чіткі встановлені та затверджені критерії визначення терміну дії паспорта прив'язки тимчасової споруди та термінів, на які продовжується дія паспорта прив'язки тимчасової споруди, для тимчасових споруд, розміщених в певній

територіальній зоні, відповідно до плану зонування та детального плану території міста, які б були достатньою підставою для встановлення різного строку дії паспорта прив'язки тимчасових споруд (від 6 місяців до 6 років).

- (114) Разом з тим, чине законодавство України не зобов'язує органи місцевого самоврядування приймати рішення щодо встановлення чітких критеріїв визначення умов та факторів, які впливають на термін дії паспорта прив'язки ТС.
- (115) При цьому, Верховний суд у постанові від 11.06.2019 у справі № 907/162/17 зробив такий правовий висновок: «правомірні дії, навіть якщо вони ущемлюють права споживачів, не свідчать про наявність порушення антимонопольно-конкурентного законодавства...» (мова оригіналу).
- (116) Отже, бездіяльність Виконкому в частині не прийняття чітких критеріїв визначення умов та факторів, які впливають на встановлення терміну дії паспорта прив'язки тимчасової споруди, не свідчить про наявність порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

4. Правова кваліфікація дій Відповідача

4.1. Щодо пайової участі власників тимчасових споруд в утриманні об'єктів благоустрою населеного пункту на території м. Житомира

- (117) Відповідно до статті 144 Конституції України органи місцевого самоврядування в межах повноважень, визначених законом, приймають рішення, які є обов'язковими до виконання на відповідній території.
- (118) Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що органи місцевого самоврядування зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.
- (119) Виконання органами місцевого самоврядування зобов'язання щодо сприяння розвитку конкуренції та не вчинення будь-яких дій, що можуть мати негативний вплив на конкуренцію, здійснюється шляхом створення відповідно до вимог чинного законодавства умов, за яких здобуття суб'єктами господарювання переваг над іншими суб'єктами господарювання повинно відбуватися саме завдяки власним досягненням, що є головною ознакою конкуренції.
- (120) Недотримання органами місцевого самоврядування зазначених принципів призводить до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції та, відповідно, до незабезпечення заходів, що сприяють розвитку економічної конкуренції та обмеженню монополізму.
- (121) Згідно з частою третьою статті 18 Господарського кодексу України органам державної влади та органам місцевого самоврядування, їх посадовим особам забороняється приймати акти та вчиняти дії, які усувають конкуренцію або необґрунтовано сприяють окремим конкурентам у підприємницькій діяльності, чи запроваджують обмеження на ринку, не передбачене законодавством.
- (122) У свою чергу, частиною другою статті 25 Господарського кодексу України передбачено, що органам державної влади і органам місцевого самоврядування, які регулюють відносини у сфері господарювання, забороняється приймати акти або вчиняти дії, що визначають привілейоване становище суб'єктів господарювання тієї

чи іншої форми власності, або ставлять у нерівне становище окремі категорії суб'єктів господарювання чи іншим способом порушують правила конкуренції.

- (123) Відповідно до частини першої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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 (колегіального органу чи посадової особи), які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції є антиконкурентними діями органів місцевого самоврядування.
- (124) Згідно з абзацом дев'ятим 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, якими встановлюються не передбачені законами України заборони та обмеження самостійності підприємств.
- (125) Враховуючи зазначене вище, дії виконавчого комітету Житомирської міської ради у вигляді:
- делегування власних повноважень щодо укладання, підписання, реєстрації, супроводу договорів про пайову участь, функцій контролю за сплатою пайової участі, розрахунку розмірів пайової участі власника тимчасової споруди суб'єкту господарювання комунальної форми власності – Уповноваженому органу, який є учасником ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення на території об'єктів благоустрою м. Житомира;
 - використання не передбачених нормами чинного законодавства повноважень;
 - встановлення обов'язку, що власник тимчасової споруди за замовчуванням є платником пайової участі, та покладення контролю за сплатою пайової участі на Уповноважений орган – суб'єкт господарювання, який є учасником відповідного ринку;
 - встановлення вимог обов'язкового укладання Власником ТС з Уповноваженою особою, яка є учасником ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення на території об'єктів благоустрою м. Житомира, Договору про пайову участь в утриманні об'єктів благоустрою в день отримання Власником ТС паспорта прив'язки або схеми розміщення ТС;
 - визначення та встановлення заходів та механізму впливу відносно власників тимчасових споруд, в тому числі по анулюванню паспорта прив'язки (схеми розміщення, акта прийняття в експлуатацію) та демонтажу ТС;
 - затвердження власного типового Договору пайової участі, редакція якого не відповідає Типовому договору,
- рішенням від 21.09.2016 № 887 «Про затвердження Порядку визначення обсягів пайової участі власників тимчасових споруд торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення для провадження підприємницької діяльності в утриманні об'єктів благоустрою на території міста Житомира», кваліфіковані Відділенням як порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 3 статті 50 та абзацом дев'ятим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, якими встановлюються не передбачені законами України заборони та обмеження самостійності підприємств та які можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення.

- (126) Відповідно до статті 51 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушення законодавства про захист економічної конкуренції тягне за собою відповідальність, встановлену законом.

4.2. Щодо регулювання та контролю за станом благоустрою під час отримання дозволу на порушення благоустрою на території м. Житомира, а також встановлення вартості послуг з отримання вказаного дозволу

- (127) Відповідно до статті 16 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органам місцевого самоврядування забороняється делегування окремих владних повноважень об'єднанням, підприємствам та іншим суб'єктам господарювання, якщо це може призвести до обмеження конкуренції.
- (128) Отже, дії виконавчого комітету Житомирської міської ради у вигляді делегування рішенням від 03.11.2011 № 671 «Про внесення змін до рішення виконавчого комітету Житомирської міської ради від 20.10.05 № 681» (зі змінами внесеними рішенням Виконкому від 17.05.2012 № 176), з усіма додатками та доповненнями, КП «Інспекція з благоустрою м. Житомира» Житомирської міської ради функцій контролю, які воно виконує на платній основі, а саме: здійснення контролю за станом благоустрою та утримання територій населених пунктів, інженерних споруд та об'єктів, підприємств, установ та організацій; здійснення видачі дозволу (контрольної картки) на порушення об'єктів благоустрою, кваліфіковані Відділенням як порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 6 статті 50 та статтею 16 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді делегування окремих владних повноважень органом місцевого самоврядування підприємству комунальної форми власності, які можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення.
- (129) Відповідно до частини першої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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 (колегіального органу чи посадової особи), які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції є антиконкурентними діями органів місцевого самоврядування.
- (130) Згідно з абзацом дев'ятим 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, якими встановлюються не передбачені законами України заборони та обмеження самостійності підприємств.
- (131) Таким чином, дії виконавчого комітету Житомирської міської ради у вигляді встановлення рішенням від 03.11.2011 № 671 «Про внесення змін до рішення виконавчого комітету Житомирської міської ради від 20.10.05 № 681» (зі змінами внесеними рішенням Виконкому від 17.05.2012 № 176), з усіма додатками та доповненнями, обов'язкової умови отримання юридичними та фізичними особами платних дозвільних документів від суб'єкта господарювання комунальної форми власності – учасника ринку та конкурента таких осіб, кваліфіковані Відділенням як порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 3 статті 50 та абзацом дев'ятим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, якими встановлюються не передбачені законами України заборони

та обмеження самостійності підприємств та які можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення.

4.3. Щодо видачі та продовження терміну дії паспортів прив'язки тимчасових споруд, які розміщено або заплановано розмістити на території м. Житомира

- (132) У ході розгляду справи № 56-3.5/1-2019 не виявлено обставин, які можуть бути доказами у справі, та відповідно, свідчити про наявність у бездіяльності виконавчого комітету Житомирської міської ради в частині не прийняття чітких критеріїв визначення умов та факторів, які впливають на встановлення терміну дії паспорта прив'язки тимчасової споруди, порушення, передбаченого пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді бездіяльності органу місцевого самоврядування, яка може призвести до обмеження конкуренції на ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення.
- (133) Відповідно до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо, зокрема не доведено вчинення порушення.
- (134) Отже провадження у справі № 56-3.5/1-2019 в частині порушення законодавства про захист економічної конкуренції щодо бездіяльності виконавчого комітету Житомирської міської ради стосовно не прийняття чітких критеріїв визначення умов та факторів, які впливають на встановлення терміну дії паспорта прив'язки тимчасової споруди, підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, у зв'язку із не доведенням вчинення порушення виконавчим комітетом Житомирської міської ради.

5. Заперечення Відповідача та їх спростування

- (135) На подання з попередніми висновками у справі Відповідач листом від 08.07.2022 (вх. Відділення від 19.07.2022 № 60-01/1146) повідомив про те, що подання з попередніми висновками у справі № 56-3.5/1-2019 розглянуто відповідними виконавчими органами Житомирської міської ради та взято до відома.
- (136) Разом з тим, необхідно зазначити, що станом на дату прийняття цього рішення порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку Ради не припинено.

6. Остаточний висновок у Справі

- (137) Доказами, зібраними у справі, доведено, що виконавчий комітет Житомирської міської ради своїми діями, що полягали у:
- делегуванні власних повноважень щодо укладання, підписання, реєстрації, супроводу договорів про пайову участь, функцій контролю за сплатою пайової участі, розрахунку розмірів пайової участі власника тимчасової споруди суб'єкту господарювання комунальної форми власності – Уповноваженому органу, який є учасником ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення на території об'єктів благоустрою м. Житомира;
 - використанні не передбачених нормами чинного законодавства повноважень;
 - встановленні обов'язку, що власник тимчасової споруди за замовчуванням є платником пайової участі, та покладення контролю за сплатою пайової участі на

Уповноважений орган – суб'єкт господарювання, який є учасником відповідного ринку;

- встановленні вимог обов'язкового укладання Власником ТС з Уповноваженою особою, яка є учасником ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення на території об'єктів благоустрою м. Житомира, Договору про пайову участь в утриманні об'єктів благоустрою в день отримання Власником ТС паспорта прив'язки або схеми розміщення ТС;

- визначенні та встановленні заходів та механізму впливу відносно власників тимчасових споруд, в тому числі по анулюванню паспорта прив'язки (схеми розміщення, акта прийняття в експлуатацію) та демонтажу ТС;

- затвердженні власного типового Договору пайової участі, редакція якого не відповідає Типовому договору,

рішенням від 21.09.2016 № 887 «Про затвердження Порядку визначення обсягів пайової участі власників тимчасових споруд торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення для провадження підприємницької діяльності в утриманні об'єктів благоустрою на території міста Житомира», вчинив порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 3 статті 50 та абзацом дев'ятим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, якими встановлюються не передбачені законами України заборони та обмеження самостійності підприємств та які можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення;

- делегуванні рішенням від 03.11.2011 № 671 «Про внесення змін до рішення виконавчого комітету Житомирської міської ради від 20.10.05 № 681» (зі змінами внесеними рішенням Виконкому від 17.05.2012 № 176), з усіма додатками та доповненнями, КП «Інспекція з благоустрою м. Житомира» Житомирської міської ради функцій контролю, які воно виконує на платній основі, а саме: здійснення контролю за станом благоустрою та утримання територій населених пунктів, інженерних споруд та об'єктів, підприємств, установ та організацій; здійснення видачі дозволу (контрольної картки) на порушення об'єктів благоустрою, вчинив порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 6 статті 50 та статтею 16 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді делегування окремих владних повноважень органом місцевого самоврядування підприємству комунальної форми власності, які можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення;

- встановленні рішенням від 03.11.2011 № 671 «Про внесення змін до рішення виконавчого комітету Житомирської міської ради від 20.10.05 № 681» (зі змінами внесеними рішенням Виконкому від 17.05.2012 № 176), з усіма додатками та доповненнями, обов'язкової умови отримання юридичними та фізичними особами платних дозвільних документів від суб'єкта господарювання комунальної форми власності - учасника ринку та конкурента таких осіб, вчинив порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 3 статті 50 та абзацом дев'ятим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, якими встановлюються не передбачені законами України заборони та обмеження самостійності підприємств та які можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення.

Враховуючи наведене та керуючись статтями 7, 12, 12¹ і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення

Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 362-р, зареєстрованого в міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, та пунктом 32 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) (зі змінами), адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії виконавчого комітету Житомирської міської ради (ідентифікаційний код юридичної особи 04053625, місцезнаходження: майдан ім. С.П. Корольова, 4/2, м. Житомир, 10014) у вигляді:

- делегування власних повноважень щодо укладання, підписання, реєстрації, супроводу договорів про пайову участь, функцій контролю за сплатою пайової участі, розрахунку розмірів пайової участі власника тимчасової споруди суб'єкту господарювання комунальної форми власності – Уповноваженому органу, який є учасником ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення на території об'єктів благоустрою м. Житомира;
- використання не передбачених нормами чинного законодавства повноважень;
- встановлення обов'язку, що власник тимчасової споруди за замовчуванням є платником пайової участі, та покладення контролю за сплатою пайової участі на Уповноважений орган – суб'єкт господарювання, який є учасником відповідного ринку;
- встановлення вимог обов'язкового укладання Власником ТС з Уповноваженою особою, яка є учасником ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення на території об'єктів благоустрою м. Житомира, Договору про пайову участь в утриманні об'єктів благоустрою в день отримання Власником ТС паспорта прив'язки або схеми розміщення ТС;
- визначення та встановлення заходів та механізму впливу відносно власників тимчасових споруд, в тому числі по анулюванню паспорта прив'язки (схеми розміщення, акта прийняття в експлуатацію) та демонтажу ТС;
- затвердження власного типового Договору пайової участі, редакція якого не відповідає Типовому договору,

рішенням від 21.09.2016 № 887 «Про затвердження Порядку визначення обсягів пайової участі власників тимчасових споруд торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення для провадження підприємницької діяльності в утриманні об'єктів благоустрою на території міста Житомира», порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50 та абзацом дев'ятим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, якими встановлюються не передбачені законами України заборони та обмеження самостійності підприємств та які можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення.

2. Визнати дії виконавчого комітету Житомирської міської ради (ідентифікаційний код юридичної особи 04053625, місцезнаходження: майдан ім. С.П. Корольова, 4/2, м. Житомир, 10014) у вигляді делегування рішенням від 03.11.2011 № 671 «Про внесення змін до рішення виконавчого комітету Житомирської міської ради від 20.10.05 № 681» (зі змінами внесеними рішенням Виконкому від 17.05.2012 № 176), з усіма додатками та доповненнями, КП «Інспекція з благоустрою м. Житомира» Житомирської міської ради

функцій контролю, які воно виконує на платній основі, а саме: здійснення контролю за станом благоустрою та утримання територій населених пунктів, інженерних споруд та об'єктів, підприємств, установ та організацій; здійснення видачі дозволу (контрольної картки) на порушення об'єктів благоустрою, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 6 статті 50 та статтею 16 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді делегування окремих владних повноважень органом місцевого самоврядування підприємству комунальної форми власності, які можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення.

3. Визнати дії виконавчого комітету Житомирської міської ради (ідентифікаційний код юридичної особи 04053625, місцезнаходження: майдан ім. С.П. Корольова, 4/2, м. Житомир, 10014) у вигляді встановлення рішенням від 03.11.2011 № 671 «Про внесення змін до рішення виконавчого комітету Житомирської міської ради від 20.10.05 № 681» (зі змінами внесеними рішенням Виконкому від 17.05.2012 № 176), з усіма додатками та доповненнями, обов'язкової умови отримання юридичними та фізичними особами платних дозвільних документів від суб'єкта господарювання комунальної форми власності – учасника ринку та конкурента таких осіб, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50 та абзацом дев'ятим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, якими встановлюються не передбачені законами України заборони та обмеження самостійності підприємств та які можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку провадження підприємницької діяльності в тимчасових спорудах торговельного, побутового, соціально-культурного та іншого призначення.

4. Зобов'язати виконавчий комітет Житомирської міської ради (ідентифікаційний код юридичної особи 04053625, місцезнаходження: майдан ім. С.П. Корольова, 4/2, м. Житомир, 10014) у двомісячний строк з дати отримання рішення у справі припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначені в пунктах 1, 2 та 3 цього подання, про що письмо повідомити Північне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України у 5-ти денний строк з наданням підтвердних документів.

5. Закрити провадження у справі № 56-3.5/1-2019 в частині порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50 та частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді бездіяльності виконавчого комітету Житомирської міської ради стосовно неприйняття чітких критеріїв визначення умов та факторів, які впливають на встановлення терміну дії паспорта прив'язки тимчасової споруди.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

**Голова адміністративної колегії –
голова відділення**

О. ХМЕЛЬНИЦЬКИЙ