



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ПІВДЕННЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**

**РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

від 20.12.2022 р.

м. Одеса

№65/16-р/к

Справа №69-10/2021

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Виконавчий комітет Южноукраїнської міської ради застосовує різні підходи до видачі суб'єктам господарювання паспортів прив'язки тимчасової споруди для провадження підприємницької діяльності на проспекті Незалежності в місті Южноукраїнську Миколаївської області під час дії мораторію на забудову, встановлення тимчасових споруд та малих архітектурних форм, введеного рішенням Южноукраїнської міської ради Миколаївської області від 19.04.2018 №1103, унаслідок чого окремі суб'єкти господарювання опинилися у привілейованому становищі порівняно з конкурентами.

За результатами розгляду адміністративною колегією Південного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України справи №69-10/2021 такі дії виконавчого комітету Южноукраїнської міської ради визнано антиконкурентними діями, що стосуються надання окремим суб'єктам господарювання переваг, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно конкурентів, що може призвести до спотворення конкуренції, що є порушенням абзацу сьомого частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Відповідача зобов'язано припинити зазначене порушення протягом двомісячного строку з дня одержання рішення у даній справі.

Адміністративна колегія Південного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №69-10/2021 про порушення виконавчим комітетом Южноукраїнської міської ради законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 3 статті 50, абзацом сьомим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання відділу досліджень і розслідувань в Миколаївській області від 10.02.2022 №65-03/18п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Південного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 09.12.2021 №65/75-рп/к розпочато розгляд справи №69-10/2021 за ознаками вчинення виконавчим комітетом Южноукраїнської міської ради порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, абзацом сьомим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних дій, що полягають у наданні окремим суб'єктам господарювання переваг, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно конкурентів, що може призвести до спотворення конкуренції.

- (2) Листом від 10.02.2022 №65-02/517 виконавчому комітету Южноукраїнської міської ради (відповідач у справі) були направлені попередні висновки у справі від 10.02.2022 №65/4-пв/к.
- (3) Листом від 10.02.2022 №65-02/516 фізичній особі-підприємцю Сербіній Аллі Михайлівні (заявник у справі) направлені попередні висновки у справі від 10.02.2022 №65/4-пв/к.
- (4) Листом від 24.02.2022 №12/02-34/645 (вх. від 16.06.2022 №65-01589) виконавчий комітет Южноукраїнської міської ради надав відповідь на попередні висновки.
- (5) Фізичною особою-підприємцем Сербіною Аллою Михайлівною не надано відповідь на попередні висновки.

2. Заявник

- (6) Заявником у справі є фізична особа-підприємець Сербіна Алла Михайлівна (далі – ФОП Сербіна А.М., Підприємець) (реєстраційний номер облікової картки платника податків (далі – РНОКПП) «(інформація з обмеженим доступом)»; місцезнаходження за даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань Міністерства юстиції України (далі – ЄДР) (<https://usr.minjust.gov.ua>): «(інформація з обмеженим доступом)»).
- (7) ФОП Сербіна А.М. здійснює господарську діяльність з «(інформація з обмеженим доступом)» (код КВЕД «(інформація з обмеженим доступом)»).

3. Відповідач

- (8) Відповідачем у справі є орган місцевого самоврядування – виконавчий комітет Южноукраїнської міської ради (далі – Виконком, Відповідач) (ідентифікаційний код юридичної особи «(інформація з обмеженим доступом)»; місцезнаходження юридичної особи за даними ЄДР: «(інформація з обмеженим доступом)»).
- (9) Виконком здійснює свої повноваження відповідно до Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні».
- (10) Частиною першою статті 16 цього Закону передбачено, що органи місцевого самоврядування є юридичними особами і наділяються цим та іншими законами власними повноваженнями, в межах яких діють самостійно і несуть відповідальність за свою діяльність відповідно до закону.
- (11) Згідно з положеннями Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» Відповідач є виконавчим органом Южноукраїнської міської ради, створеним для здійснення виконавчих функцій і повноважень місцевого самоврядування у межах, визначених цим та іншими законами, тобто є органом місцевого самоврядування.

4. Нормативно-правове регулювання у сфері благоустрою населених пунктів, зокрема розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності

- (12) Система та гарантії місцевого самоврядування в Україні, засади організації та діяльності, правового статусу і відповідальності органів та посадових осіб місцевого самоврядування визначені *Законом України «Про місцеве самоврядування в Україні»* від 21.05.1997 №280/97-ВР (зі змінами).
- (13) Згідно з частиною другою статті 19 Конституції України та частиною третьою статті 24 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» органи місцевого самоврядування та їх посадові особи діють лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, передбачені Конституцією і законами України, та керуються у своїй діяльності Конституцією і законами України, актами Президента України, Кабінету Міністрів України, а в Автономній Республіці Крим – також нормативно-правовими

актами Верховної Ради і Ради міністрів Автономної Республіки Крим, прийнятими у межах їхньої компетенції.

- (14) Відповідно до частини другої статті 2 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» місцеве самоврядування здійснюється територіальними громадами сіл, селищ, міст як безпосередньо, так і через сільські, селищні, міські ради та їх виконавчі органи, а також через районні та обласні ради, які представляють спільні інтереси територіальних громад сіл, селищ, міст.
- (15) Частиною першою статті 11 цього ж Закону визначено, що виконавчими органами сільських, селищних, міських, районних у містах (у разі їх створення) рад є їх виконавчі комітети, відділи, управління та інші створювані радами виконавчі органи.
- (16) Підпунктами 7 та 8 пункту «а» частини першої статті 30 зазначеного Закону передбачено, що до відання виконавчих органів сільських, селищних, міських рад у галузі житлово-комунального господарства, побутового, торговельного обслуговування, громадського харчування, транспорту і зв'язку належать власні (самоврядні) повноваження з:
 - організації благоустрою населених пунктів, ... здійснення контролю за станом благоустрою населених пунктів, створення місць відпочинку громадян;
 - організації місцевих ринків, ярмарків, сприяння розвитку всіх форм торгівлі.
- (17) Відносини між органами місцевого самоврядування та суб'єктами господарювання, що виникають у сфері благоустрою населених пунктів, у тому числі під час розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, регулюються **Законами України «Про основи містобудування»** від 16.11.1992 №2780-XII (зі змінами), **«Про регулювання містобудівної діяльності»** від 17.02.2011 №3038-VI (зі змінами), **«Про благоустрій населених пунктів»** від 06.09.2005 №2807-IV (зі змінами), **«Про архітектурну діяльність»** від 20.05.1999 №687-XIV (зі змінами) та іншими нормативно-правовими актами, прийнятими відповідно до цих законів.
- (18) **Закон України «Про благоустрій населених пунктів»** визначає правові, економічні, екологічні, соціальні та організаційні засади благоустрою населених пунктів і спрямований на створення умов, сприятливих для життєдіяльності людини.
- (19) Згідно абзаців другого та шостого частини першої статті 1 цього Закону:
 - благоустрій населених пунктів – це комплекс робіт з інженерного захисту, розчищення, осушення та озеленення території, а також соціально-економічних, організаційно-правових та екологічних заходів з покращання мікроклімату, санітарного очищення, зниження рівня шуму та інше, що здійснюються на території населеного пункту з метою її раціонального використання, належного утримання та охорони, створення умов щодо захисту і відновлення сприятливого для життєдіяльності людини довкілля;
 - заходи з благоустрою населених пунктів – це роботи щодо відновлення, належного утримання та раціонального використання територій, охорони та організації упорядкування об'єктів благоустрою з урахуванням особливостей їх використання.
- (20) Відповідно до пункту 3 частини першої статті 2 зазначеного Закону благоустрій населених пунктів передбачає створення умов для реалізації прав та виконання обов'язків суб'єктами у сфері благоустрою населених пунктів.
- (21) За умовами частини першої статті 5 Закону України «Про благоустрій населених пунктів» управління у сфері благоустрою населених пунктів здійснюють Кабінет Міністрів України, центральний орган виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері житлово-комунального господарства, Рада міністрів Автономної Республіки Крим, місцеві державні адміністрації, органи місцевого самоврядування та інші органи влади в межах їх повноважень.

- (22) Частинами першою та четвертою статті 20 цього ж Закону обумовлено, що організацію благоустрою населених пунктів забезпечують місцеві органи виконавчої влади та органи місцевого самоврядування відповідно до повноважень, установлених законом; 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.
- (23) Повноваження виконавчих органів сільських, селищних, міських рад визначені частиною другою статті 10 вказаного Закону.
- (24) Положеннями статті 34 зазначеного Закону передбачено, що вимоги щодо благоустрою території населеного пункту установлюються Правилами благоустрою території населеного пункту, розробленими на підставі Типових правил благоустрою території населеного пункту для всіх сіл, селищ, міст, затвердженими відповідними органами місцевого самоврядування. Типові правила розробляються та затверджуються центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері житлово-комунального господарства.
- (25) **Закон України «Про регулювання містобудівної діяльності»** встановлює правові та організаційні основи містобудівної діяльності і спрямований на забезпечення сталого розвитку територій з урахуванням державних, громадських та приватних інтересів.
- (26) Частиною четвертою статті 28 цього Закону обумовлено, що розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності здійснюється в порядку, встановленому центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері містобудування.
- (27) Відповідно до пункту 5 розділу VIII **Правил благоустрою території населеного пункту, затверджених наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 27.11.2017 №310, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 18.12.2017 за №1529/31397**, розміщення тимчасових споруд торговельного, побутового, соціально-культурного чи іншого призначення для здійснення підприємницької діяльності здійснюється, зокрема, відповідно до **Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затвердженого наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 №244, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 22.11.2011 за №1330/20068**, (зі змінами) (далі – Порядок розміщення ТС).
- (28) За нормою пункту 1.1. розділу I Порядку розміщення ТС цей Порядок визначає механізм розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності.
- (29) Згідно з абзацом першим частини другої статті 28 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності» та пунктом 1.3. розділу I Порядку розміщення ТС тимчасова споруда торговельного, побутового, соціально-культурного чи іншого призначення для здійснення підприємницької діяльності – це одноповерхова споруда, що виготовляється з полегшених конструкцій з урахуванням основних вимог до споруд, визначених технічним регламентом будівельних виробів, будівель і споруд, і встановлюється тимчасово, без улаштування фундаменту.
- (30) Абзацами другим та третім пункту 1.4 розділу I Порядку розміщення ТС визначено, що:
- замовник – це суб'єкт господарювання, який реалізує право розмістити тимчасову споруду на підставі паспорта прив'язки тимчасової споруди;
 - паспорт прив'язки тимчасової споруди – це комплект документів, у яких визначено місце встановлення тимчасової споруди та благоустрій прилеглої території на топографо-геодезичній основі М 1 : 500, інженерне забезпечення,

зовнішній архітектурний вигляд тимчасової споруди та напрям підприємницької діяльності.

- (31) Порядок отримання паспорта прив'язки тимчасової споруди передбачений розділом II Порядку розміщення ТС, згідно з яким:
- пункт 2.2. Замовник, який має намір встановити тимчасову споруду, звертається до відповідного виконавчого органу сільської, селищної, міської ради або районної державної адміністрації із відповідною заявою у довільній формі про можливість розміщення тимчасової споруди.
 - пункт 2.5. Про відповідність намірів замовника щодо місця розташування тимчасової споруди містобудівній документації, будівельним нормам замовник повідомляється відповідним органом з питань містобудування та архітектури письмово протягом десяти робочих днів з дня отримання відповідного комплексу документів або замовнику надається аргументована відмова щодо реалізації намірів розміщення тимчасової споруди.
 - абзац перший пункту 2.6. Для оформлення паспорта прив'язки тимчасової споруди замовник звертається до органу з питань містобудування та архітектури із додатковою заявою щодо оформлення паспорта прив'язки тимчасової споруди.
 - пункт 2.7. Паспорт прив'язки тимчасової споруди надається органом з питань містобудування та архітектури протягом десяти робочих днів з дня подання зазначеної заяви.
 - пункт 2.13. При оформленні паспорта прив'язки тимчасової споруди забороняється вимагати від замовника додаткові документи та отримання ним погоджень, непередбачених законом та Порядком розміщення ТС.
 - пункт 2.17. Строк дії паспорта прив'язки тимчасової споруди визначається органом з питань містобудування та архітектури відповідної ради або районної державної адміністрації з урахуванням строків реалізації положень містобудівної документації на місцевому рівні.
 - пункт 2.18. Продовження строку дії паспорта прив'язки тимчасової споруди здійснюється за заявою замовника шляхом зазначення нової дати, підпису та печатки у паспорті прив'язки тимчасової споруди органом з питань містобудування та архітектури виконавчого органу відповідної ради, районної державної адміністрації.
 - пункт 2.32. У разі коли власник (користувач) має намір змінити естетичний вигляд тимчасової споруди, він звертається до відповідного органу з питань містобудування та архітектури з письмовою заявою щодо внесення змін до паспорта прив'язки тимчасової споруди у частині ескізів фасадів. Орган з питань містобудування та архітектури розглядає нові ескізи фасадів тимчасової споруди впродовж десяти робочих днів з дня подання такої заяви та за відсутності обґрунтованих заперечень керівник (заступник) органу з питань містобудування та архітектури візує нові ескізи фасадів тимчасової споруди.
 - пункт 2.34. Документація щодо встановлення тимчасової споруди, видана до набрання чинності Порядком розміщення ТС, дійсна до закінчення її терміну дії.
- (32) У місті Южноукраїнську діє Порядок розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території міста Южноукраїнська Миколаївської області, затверджений рішенням Южноукраїнської міської ради Миколаївської області від 28.01.2016 №73, (далі – Порядок розміщення ТС у м. Южноукраїнську), який визначає механізм розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території міста Южноукраїнська (в тому числі пересувних та стаціонарних), укладання договору особистого строкового сервітуту для розміщення стаціонарних та пересувних тимчасових споруд, встановлює розрахунок плати за його користування, а також укладання договору щодо пайової участі в утриманні об'єкта благоустрою при розміщенні пересувних тимчасових споруд сезонного використання.

- (33) Порядок розміщення стаціонарних та/або пересувних тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності та порядок отримання паспорта прив'язки передбачені розділами 2 та 5 Порядку розміщення ТС у м. Южноукраїнську, згідно з якими:
- пункт 2.1. Замовник, який має намір встановити стаціонарну тимчасову споруду (групу стаціонарних тимчасових споруд) та/або пересувну тимчасову споруду, звертається до виконавчого комітету Южноукраїнської міської ради із відповідною заявою у довільній формі про можливість розміщення тимчасової споруди.
 - пункт 2.7. Про відповідність намірів замовника щодо місця розташування стаціонарної тимчасової споруди (групи стаціонарних тимчасових споруд) та/або пересувної тимчасової споруди виконавчий комітет Южноукраїнської міської ради письмово повідомляє замовника протягом трьох робочих днів з дня такого визначення або замовнику надається аргументована відмова щодо реалізації намірів розміщення тимчасової споруди.
 - пункт 2.18. Термін розміщення стаціонарної тимчасової споруди (групи стаціонарних тимчасових споруд) та/або пересувної тимчасової споруди визначається за бажанням замовника, але не може бути більше ніж 5 років.
 - абзац перший пункту 5.1. Для оформлення паспорта прив'язки тимчасової споруди замовник звертається до відділу архітектури та містобудування Южноукраїнської міської ради із відповідною заявою у довільній формі.
 - пункт 5.3. На підставі наданих документів відділ архітектури та містобудування Южноукраїнської міської ради протягом десяти робочих днів з дня подання заяви оформляє паспорт прив'язки тимчасової споруди.
- (34) Окремими положеннями, наведеними у розділі 7 Порядку розміщення ТС у м. Южноукраїнську, обумовлено:
- пункт 7.1. При намірах змінити естетичний вигляд стаціонарної та/або пересувної тимчасової споруди (групи стаціонарних тимчасових споруд) суб'єкт господарювання звертається до відділу архітектури та містобудування Южноукраїнської міської ради з письмовою заявою та пропозиціями. Відділ архітектури та містобудування Южноукраїнської міської ради виносить надані пропозиції на розгляд чергового засідання архітектурно-містобудівної ради при відділі архітектури та містобудування Южноукраїнської міської ради для їх погодження. У випадку відмови в погодженні змін суб'єкту господарювання надається мотивована відмова.

5. Обставини справи

- (35) Південним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) розглянуто заяву ФОП Сербіної А.М. від 20.08.2021 б/н (вх. від 25.08.2021 №65-01/90-АМ) (далі – Заява) про порушення законодавства про захист економічної конкуренції. За інформацією, повідомленою Підприємцем, та матеріалами, доданими до Заяви, встановлено наступне.
- (36) Рішенням виконавчого комітету Южноукраїнської міської ради від 22.03.2005 №157 підприємцю Сербіній Аллі Михайлівні надано дозвіл на здійснення будівництва торговельного кіоску з автобусною зупинкою в районі житлового будинку №20 по пр. Леніна.
- (37) Відповідно до рішення виконавчого комітету Южноукраїнської міської ради від 29.03.2006 №192 закінчений будівництвом об'єкт – торговельний кіоск з автобусною зупинкою в районі житлового будинку №20 по пр. Леніна прийнято в експлуатацію, затверджено акт державної приймальної комісії від 03.03.2006 та попередньо погоджено присвоєння поштової адреси – пр. Леніна, 20В.

- (38) Згідно з витягом №6 з протоколу засідання архітектурно-містобудівної ради від 09.09.2020 №2-20 замовнику Сербіній А.М. були погоджені ескізні пропозиції реконструкції зупиночного комплексу, розміщеного за адресою: пр. Незалежності (Леніна), 20В, за умов установлення громадської вбиральні, освітлення та благоустрою прилеглої території.
- (39) Сербіна А.М. із заявами від 23.03.2021 (вх. від 23.03.2021 №180), 20.04.2021 (вх. від 21.04.2021 №290), 11.05.2021 (вх. від 13.05.2021), 20.05.2021 (вх. від 21.05.2021 №370) та 04.08.2021 (вх. від 04.08.2021 №651) зверталася до Виконкому про надання їй паспорту прив'язки тимчасової споруди для провадження підприємницької діяльності на території міста Южноукраїнська за адресою: пр. Незалежності, 20В.
- (40) Відповідачем було відмовлено Сербіній А.М. у видачі паспорту прив'язки тимчасової споруди. Однією з причин відмови було наявність чинного рішення Южноукраїнської міської ради Миколаївської області від 19.04.2018 №1103 «Про введення мораторію на забудову, встановлення тимчасових споруд та малих архітектурних форм на проспекті Незалежності у місті Южноукраїнську Миколаївської області» (далі – Рішення №1103) (листи Виконкому від 06.04.2021 №12/02-34/1018, 26.04.2021 №12/02-34/1238 та 16.06.2021 №12/02-34/1940).
- (41) Для з'ясування обставин, викладених у Заяві, Відділення надіслало Підприємцю лист від 02.09.2021 №65-02/3352, на який отримано відповідь від 14.09.2021 б/н (вх. від 21.09.2021 №65-01/2437) та Відповідачеві вимоги про надання інформації від 02.09.2021 №65-02/3353 та від 07.10.2021 №65-02/3890, на які була надана інформація листами від 16.09.2021 №12/02-34/2944 (вх. від 27.09.2021 №65-01/2501) та від 22.10.2021 №12/02-34/3404 (вх. від 26.10.2021 №65-01/2759) відповідно.
- (42) Так, листом від 16.09.2021 №12/02-34/2944 Виконком зазначив, що Рішення №1103 є чинним, зміни до нього не вносилися. Пунктом 1 цього рішення введено мораторій на забудову, встановлення тимчасових споруд та малих архітектурних форм на проспекті Незалежності у місті Южноукраїнську Миколаївської області до прийняття рішення Южноукраїнської міської ради «Про затвердження проекту реконструкції проспекту Незалежності».
- (43) Цим же листом Відповідач надав відомості щодо суб'єктів господарювання, які, маючи наміри розмістити тимчасову споруду для здійснення підприємницької діяльності на проспекті Незалежності у місті Южноукраїнську, звернулися до Виконкому з відповідною заявою, починаючи з 19.04.2018 (після введення мораторію) (таблиця).

Таблиця

№з/п	Вхідні реквізити заяви	Найменування/П.І.Б., ідентифікаційний код/ РНОКПП суб'єкта господарювання	Місцезнаходження тимчасової споруди	Напрямок підприємницької діяльності	Результати розгляду заяви
1.	27.04.2018 №203	ТДВ «М'ясокомбінат «Ятрань», «(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	ПП від 04.05.2018 №19-18
2.	21.05.2018 №224	ФОП Анваров В.Б., «(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	ПП від 21.05.2018 №35-18
3.	29.11.2019 №557	ФОП Михайленко В.О.	«(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	відмова
4.	25.02.2020 №727	ФОП Павлова В.Г., «(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	ПП від 27.02.2020 №08-20

		доступом)»			
5.	28.07.2020 №215	гр. Альохін В.П.	«(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	ПП від 28.08.2020 №13-20
6.	12.03.2021 №26-з	ФОП Зварич М.В.	«(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	відмова
7.	18.03.2021 №161	ФОП Пономарьов С.В., «(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	ПП від 29.03.2021 №04-21
8.	23.03.2021 №180	ФОП Сербіна А.М., «(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	відмова
9.	12.04.2021 №222	ФОП Балашова М.І.	«(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	відмова
10.	12.04.2021 №269	ФОП Коцарева Н.М., «(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	ПП від 22.06.2021 №17-21
11.	20.04.2021 №290	ФОП Сербіна А.М, «(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	відмова
12.	26.04.2021 №404	ФОП Зварич М.В.	«(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	відмова
13.	11.05.2021 №323	ФОП Пітерська Г.О.	«(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	ПП від 19.05.2021 №10-21
14.	12.05.2021 №211	ФОП Дубрівний С.Л., «(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	ПП від 31.05.2021 №16-21
15.	17.05.2021 №356	ФОП Влас О.М., «(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	ПП від 17.05.2021 №07-21
16.	17.05.2021 №357	ФОП Дубрівний С.Л., «(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	ПП від 17.05.2021 №06-21
17.	17.05.2021 №350	ФОП Турчин А.М.	«(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	ПП від 22.06.2021 №18-21
18.	21.05.2021 №370	ФОП Сербіна А.М, «(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	відмова
19.	25.05.2021 №378	ФОП Сербіна А.М, «(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	відмова
20.	17.06.2021 №134-с	ФОП Сербіна А.М, «(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	«(інформація з обмеженим доступом)»	відмова
21.	04.08.2021 №651	ФОП Сербіна А.М, «(інформація з	«(інформація з обмеженим	«(інформація з обмеженим	відмова

		обмеженим доступом)»	доступом)»	доступом)»	
--	--	-------------------------	------------	------------	--

- (44) Як вбачається із наведеної вище таблиці, із загальної кількості заяв (21 заява) 11 заяв задоволені (видані паспорти прив'язки тимчасової споруди), по 10 заявам, серед яких 6 заяв ФОП Сербіної А.М., суб'єктам господарювання надані негативні відповіді (відмови у видачі паспортів прив'язки тимчасової споруди), з яких лише 1 відмова пов'язана із наданням суб'єктом господарювання неповного комплексу документів, інші – з дією мораторію на забудову, встановлення тимчасових споруд та малих архітектурних форм на проспекті Незалежності у місті Южноукраїнську.
- (45) Отже, незважаючи на введений Рішенням №1103 мораторій на забудову, встановлення тимчасових споруд та малих архітектурних форм на пр. Незалежності у місті Южноукраїнську, Відповідачем задовольнялися заяви суб'єктів господарювання щодо розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на проспекті Незалежності у місті Южноукраїнську, про що свідчать видані після 19.04.2018 паспорти прив'язки тимчасової споруди.
- (46) Згідно з інформацією, наведеною позивачем – Южноукраїнською міською радою Миколаївської області до відповідача – ФОП Сербіної А.М. у позовній заяві про звільнення самовільно зайнятої земельної ділянки комунальної власності шляхом демонтажу тимчасових споруд та приведення земельної ділянки у первинний стан від 22.06.2021 №11/03-34/1975, яка була надана Підприємцем у матеріалах Заяви, Южноукраїнська міська рада Миколаївської області вважає, що Рішенням №1103 введено мораторій саме на встановлення (збудову) нових тимчасових споруд.
- (47) Така позиція Южноукраїнської міської ради Миколаївської області дещо не відповідає дійсності, не узгоджується з діями Виконкому та суперечить наведеним нижче фактам.
- (48) Так, Відділенням здійснено аналіз кожного випадку видачі паспорту прив'язки тимчасової споруди, наведеного вище у таблиці, з урахуванням інформації, наданої Відповідачем листами від 16.09.2021 №12/02-34/2944 та від 22.10.2021 №12/02-34/3404, за результатами якого встановлено наступне.
- 1) Товариству з додатковою відповідальністю «М'ясокомбінат «Ятрань» (далі – ТДВ «М'ясокомбінат «Ятрань», Товариство) 04.05.2018 було надано паспорт прив'язки тимчасової споруди (далі – ПП ТС) №19-18 строком дії до 07.12.2018. Попередній ПП ТС від 19.09.2014 №38-14 було надано Товариству на строк до 29.05.2015. Наразі, ТДВ «М'ясокомбінат «Ятрань» надано ПП ТС від 27.09.2021 №26-21 строком дії до 22.06.2022.
- Таким чином, ПП ТС, що були видані Товариству, діяли з 19.09.2014 до 29.05.2015, з 04.05.2018 до 07.12.2018 та з 27.09.2021 до 22.06.2022. Тобто, ТДВ «М'ясокомбінат «Ятрань» кожного разу оформлювало новий ПП ТС, а не подовжувало дію вже наданого.
- Відповідно до пункту 2.29. розділу II Порядку розміщення ТС у разі закінчення строку дії паспорта прив'язки тимчасової споруди така тимчасова споруда підлягає демонтажу.
- Також підпунктом 8.1.1. пункту 8.1. розділу 8 Порядку розміщення ТС у м. Южноукраїнську передбачено, що тимчасова споруда підлягає демонтажу, а відповідна земельна ділянка приведенню у належний стан з відновленням її благоустрою у випадку закінчення терміну дії паспорта прив'язки.
- Отже, за приписами наведених норм Товариство кожного разу після закінчення строку дії ПП ТС зобов'язане було демонтувати тимчасову споруду, а за наявності наміру встановити нову тимчасову споруду мало право звернутися до Виконкому із відповідною заявою згідно з визначеною процедурою для отримання нового ПП ТС.

- 2) Фізичній особі-підприємцю Павловій Валентині Григорівні (далі – ФОП Павлова В.Г., Підприємець 1) 27.02.2020 було надано ПП ТС №08-20 строком дії до 27.02.2025. Попереднього ПП ТС Підприємцю 1 не надавалося. Відповідач у якості попередніх документів зазначив договір сервітуту, чинний з 22.02.2018 протягом 10 років, та рішення Южноукраїнської міської ради Миколаївської області від 14.12.2017 №941.
Варто звернути увагу, що наказ Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 №244 «Про затвердження Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності», зареєстрований в Міністерстві юстиції України 22.11.2011 за №1330/20068, набрав чинності з 12.12.2011.
Також 29.03.2012 Южноукраїнською міською радою Миколаївської області було прийнято рішення №505 «Про затвердження Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території міста Южноукраїнська», яке втратило чинність на підставі рішення Южноукраїнської міської ради Миколаївської області від 28.01.2016 №73 «Про затвердження Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території міста Южноукраїнська Миколаївської області».
Таким чином, у разі наміру з боку ФОП Павлової В.Г. установити тимчасову споруду, вона б мала право отримати ПП ТС у відповідності до зазначених актів, звернувшись до Виконкому із відповідною заявою, тому ПП ТС від 27.02.2020 №08-20 є таким, що виданий Підприємцю 1 як для встановлення нової тимчасової споруди.
- 3) Альохіну Владиславу Петровичу (далі – Альохін В.П.) 28.08.2020 було надано ПП ТС №13-20 строком дії до 15.10.2020. Попередній ПП ТС від 19.04.2017 №09-17 було надано попередньому власнику тимчасової споруди на строк до 31.12.2017 (з урахуванням подовження строку дії ПП ТС).
Таким чином, вказані ПП ТС діяли з 19.04.2017 до 31.12.2017 та з 28.08.2020 до 15.10.2020 (наразі тимчасову споруду демонтовано). Отже, Альохін В.П. оформив новий ПП ТС, а не подовжив дію вже наданого.
Ураховуючи положення пункту 2.29. розділу II Порядку розміщення ТС та підпункту 8.1.1. пункту 8.1. розділу 8 Порядку розміщення ТС у м. Южноукраїнську, попередній власник тимчасової споруди після закінчення строку дії ПП ТС зобов'язаний був демонтувати тимчасову споруду, а Альохін В.П. за наявності у нього наміру встановити нову тимчасову споруду мав право звернутися до Відповідача з відповідною заявою згідно з визначеною процедурою для отримання нового ПП ТС.
- 4) Фізичній особі-підприємцю Пономарьову Сергію Володимировичу (далі – ФОП Пономарьов С.В.) 29.03.2021 надано ПП ТС №04-21 строком дії до 29.03.2022. Попередні дозвільні документи на встановлення тимчасової споруди ФОП Пономарьову С.В. не видавалися.
- 5) Фізичній особі-підприємцю Коцаревій Наталії Миколаївні (далі – ФОП Коцарева Н.М., Підприємець 2) 22.06.2021 було надано ПП ТС №17-21 строком дії до 22.06.2022. Попередній ПП ТС №10-13 було надано Підприємцю 2 на строк до 30.05.2016.
Таким чином, указані ПП ТС діяли до 30.05.2016 та з 22.06.2021 до 22.06.2022. Отже, ФОП Коцарева Н.М. оформила новий ПП ТС, а не подовжила дію вже наданого.
Ураховуючи положення пункту 2.29. розділу II Порядку розміщення ТС та підпункту 8.1.1. пункту 8.1. розділу 8 Порядку розміщення ТС у м. Южноукраїнську, Підприємець 2 після закінчення строку дії ПП ТС

зобов'язана була демонтувати тимчасову споруду, а за наявності наміру встановити нову тимчасову споруду мала право звернутися до Виконкому із відповідною заявою згідно з визначеною процедурою для отримання нового ПП ТС.

- 6) Фізичній особі-підприємцю Пітерській Галині Олександрівні (далі – ФОП Пітерська Г.О., Підприємець 3) 19.05.2021 було надано ПП ТС №10-21 строком дії до 15.10.2021. Попередній ПП ТС від 14.04.2018 №14-18 було надано Підприємцю 3 на строк до 15.10.2018.

Таким чином, вказані ПП ТС діяли з 14.04.2018 до 15.10.2018 та з 19.05.2021 до 15.10.2021 (наразі тимчасову споруду демонтовано). Отже, ФОП Пітерська Г.О. оформила новий ПП ТС, а не продовжила дію вже наданого.

Ураховуючи положення пункту 2.29. розділу II Порядку розміщення ТС та підпункту 8.1.1. пункту 8.1. розділу 8 Порядку розміщення ТС у м. Южноукраїнську, Підприємець 3 після закінчення строку дії ПП ТС зобов'язана була демонтувати тимчасову споруду, а за наявності наміру встановити нову тимчасову споруду мала право звернутися до Відповідача з відповідною заявою згідно з визначеною процедурою для отримання нового ПП ТС.

- 7) Фізичній особі-підприємцю Власу Олександрі Миколайовичу (далі – ФОП Влас О.М., Підприємець 4) 17.05.2021 було надано ПП ТС №07-21 строком дії до 01.06.2022. Попередній ПП ТС від 24.04.2017 №13-17 було надано Підприємцю 4 на строк до 31.12.2017.

Таким чином, вказані ПП ТС діяли з 24.04.2017 до 31.12.2017 та з 17.05.2021 до 01.06.2022. Отже, ФОП Влас О.М. оформив новий ПП ТС, а не продовжив дію вже наданого.

Ураховуючи положення пункту 2.29. розділу II Порядку розміщення ТС та підпункту 8.1.1. пункту 8.1. розділу 8 Порядку розміщення ТС у м. Южноукраїнську, Підприємець 4 після закінчення строку дії ПП ТС зобов'язаний був демонтувати тимчасову споруду, а за наявності наміру встановити нову тимчасову споруду мав право звернутися до Виконкому із відповідною заявою згідно з визначеною процедурою для отримання нового ПП ТС.

- 8) Фізичній особі-підприємцю Дубрівному Сергію Леонідовичу (далі – ФОП Дубрівний С.Л., Підприємець 5) 17.05.2021 було надано ПП ТС №06-21 строком дії до 01.06.2022. Попередній ПП ТС від 24.04.2017 №13-17 було надано Підприємцю 5 на строк до 31.12.2017.

Таким чином, вказані ПП ТС діяли з 24.04.2017 до 31.12.2017 та з 17.05.2021 до 01.06.2022. Отже, ФОП Дубрівний С.Л. оформив новий ПП ТС, а не продовжив дію вже наданого.

Ураховуючи положення пункту 2.29. розділу II Порядку розміщення ТС та підпункту 8.1.1. пункту 8.1. розділу 8 Порядку розміщення ТС у м. Южноукраїнську, Підприємець 5 після закінчення строку дії ПП ТС зобов'язаний був демонтувати тимчасову споруду, а за наявності наміру встановити нову тимчасову споруду мав право звернутися до Відповідача із відповідною заявою згідно з визначеною процедурою для отримання нового ПП ТС.

- 9) Фізичній особі-підприємцю Турчину Анатолію Миколайовичу (далі – ФОП Турчин А.М., Підприємець 6) 22.06.2021 було надано ПП ТС №18-21 строком дії до 22.06.2022. Попередній ПП ТС від 17.12.2013 №65-13 було надано Підприємцю 6 строком до 30.01.2019. Крім того, Виконком у якості попередніх документів зазначає договір сервітуту, чинний з 02.04.2014

протягом 5 років, та рішення Южноукраїнської міської ради Миколаївської області від 02.04.2014 №1172.

Таким чином, вказані ПП ТС діяли з 17.12.2013 до 30.01.2019 та з 22.06.2021 до 22.06.2022. Отже, ФОП Турчин А.М. оформив новий ПП ТС, а не подовжив дію вже наданого.

Ураховуючи положення пункту 2.29. розділу II Порядку розміщення ТС та підпункту 8.1.1. пункту 8.1. розділу 8 Порядку розміщення ТС у м. Южноукраїнську, Підприємець 6 після закінчення строку дії ПП ТС зобов'язаний був демонтувати тимчасову споруду, а за наявності наміру встановити нову тимчасову споруду мав право звернутися до Відповідача із відповідною заявою згідно з визначеною процедурою для отримання нового ПП ТС.

- (49) Разом з цим, фізичним особам-підприємцям Зваричу Михайлу Володимировичу (далі – ФОП Зварич М.В., Підприємець 7), Сербіній Аллі Михайлівні та Балашовій Мирославі Іванівні (далі – ФОП Балашова М.І., Підприємець 8) було відмовлено у видачі ПП ТС після введення мораторію на забудову, встановлення тимчасових споруд та малих архітектурних форм на проспекті Незалежності у місті Южноукраїнську.

- 1) Так, ФОП Зваричу М.В. Виконком в реагування на його заяви листом від 18.06.2021 №12/02-34/1967 надав копію протоколу від 10.06.2021 №1 (далі – Протокол №1) засідання постійної комісії з розгляду та вирішення питань, пов'язаних з розміщенням тимчасових споруд для здійснення підприємницької діяльності на території Южноукраїнської міської територіальної громади, (далі – Постійна комісія).

З інформації, наведеної у Протоколі №1, встановлено, що Підприємцем 7 за адресою: м. Южноукраїнськ, пр. Незалежності, 35 оренднуються дві земельні ділянки, на яких ним були розміщені дві його тимчасові споруди, які ФОП Зварич М.В. мав намір замінити на одну. Термін дії ПП ТС закінчився у 2019 році. В цьому ж році Підприємцю 7 не було дозволено розміщення тимчасової споруди.

Відмовляючи ФОП Зваричу М.В. у розміщенні тимчасової споруди та видачі ПП ТС, Постійна комісія посилалася на чинність Рішення №1103, яким введено мораторій, неможливість установа нових тимчасових споруд на проспекті Незалежності та можливість провадити підприємницьку діяльність лише у тій тимчасовій споруді, яка на даний час розташована на земельній ділянці.

- 2) ФОП Сербіній А.М. листом від 06.04.2021 №12/02-34/1018 Виконком відмовив у видачі ПП ТС, посилаючись на дію мораторію щодо розміщення тимчасових споруд на проспекті Незалежності міста Южноукраїнська, введеного Рішенням №1103.

Це ж саме є однією з причин відмови у видачі Підприємцю ПП ТС, вказаною у листі Відповідача від 26.04.2021 №12/02-34/1238.

Також Виконкомом в реагування на заяви ФОП Сербіної А.М. листом від 16.06.2021 №12/02-34/1940 надана копія Протоколу №1 Постійної комісії, в якому причиною відмови у розміщенні тимчасової споруди та видачі ПП ТС зазначена неможливість такого розміщення до зняття мораторію, введеного Рішенням №1103, та розроблення комплексного плану тимчасових споруд у місті Южноукраїнську.

У листі від 02.07.2021 №12/02-34/2151 до ФОП Сербіної А.М. Відповідач також посилається на дію мораторію на розміщення тимчасових споруд, введеного Рішенням №1103.

- 3) ФОП Балашовій М.І. Виконком в реагування на її заяву листом від 18.06.2021 №12/02-34/1966 надав копію Протоколу №1 Постійної комісії, з інформації якого вбачається, що Підприємець 8 провадить підприємницьку діяльність без ПП ТС, оскільки отримує відмови у його видачі. Відмовляючи цього разу ФОП Балашовій М.І. у видачі ПП ТС, Постійна комісія посилалася на чинність Рішення №1103, яким введено мораторій. Крім того, Підприємцю 8 було запропоновано демонтувати тимчасову споруду, встановлену на пр. Незалежності, 15, та знайти інше місце для її розташування.
- (50) Варто відзначити, що за результатами засідання Постійної комісії, наведеними у Протоколі №1, ФОП Коцаревій Н.М. та ФОП Турчину А.М. погоджена видача ПП ТС щодо розміщення тимчасових споруд на пр. Незалежності, незважаючи на дію мораторію та те, що терміни попередніх ПП ТС закінчилися у 2016 році та у 2019 році відповідно.
- (51) ФОП Сербіна А.М. та ФОП Балашова М.І., яким відмовлено у видачі паспортів прив'язки тимчасової споруди, мали намір здійснювати відповідно «(інформація з обмеженим доступом)». Їх конкурентами, що провадять аналогічний вид господарської діяльності та яким видані паспорти прив'язки тимчасової споруди, є ТДВ «М'ясокомбінат «Ятрань» («(інформація з обмеженим доступом)»), ФОП Анваров В.Б. («(інформація з обмеженим доступом)»), Альохін В.П. («(інформація з обмеженим доступом)»), ФОП Влас О.М. («(інформація з обмеженим доступом)») та ФОП Дубрівний С.Л. («(інформація з обмеженим доступом)»).
- (52) З огляду на наведене, Відділення дійшло висновку, що Відповідачем застосовуються різні підходи до видачі паспортів прив'язки тимчасової споруди під час дії мораторію на забудову, встановлення тимчасових споруд та малих архітектурних форм на проспекті Незалежності у місті Южноукраїнську, внаслідок чого створюються переваги для певних суб'єктів господарювання, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно інших суб'єктів господарювання, що здійснюють реалізацію аналогічного товару (послуг) та є конкурентами на ринках цих товарів (послуг), що може призвести до спотворення конкуренції на цих ринках.
- (53) Під спотворенням конкуренції мається на увазі можливість настання негативних наслідків, що полягають у зміні об'єктивно існуючих факторів, які обумовлюють інтенсивність конкуренції та можливість учасників ринку конкурувати між собою на відповідному ринку на рівних умовах.

6. Правова кваліфікація дій Відповідача

- (54) Частиною першою статті 6 Господарського кодексу України (далі – ГК) визначені загальні принципи господарювання в Україні, одним з яких є забезпечення економічної багатоманітності та рівний захист державою усіх суб'єктів господарювання.
- (55) Відповідно до частини третьої статті 18 ГК 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.
- (56) За умовами частини першої статті 25 ГК держава підтримує конкуренцію як змагання між суб'єктами господарювання, що забезпечує завдяки їх власним досягненням здобуття ними певних економічних переваг, внаслідок чого споживачі та суб'єкти господарювання отримують можливість вибору необхідного товару і при цьому окремі суб'єкти господарювання не визначають умов реалізації товару на ринку.

- (57) Частиною другою цієї ж статті передбачено, що органам державної влади і органам місцевого самоврядування, що 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.
- (58) Згідно з частиною третьою вказаної статті уповноважені органи державної влади і органи місцевого самоврядування повинні здійснювати аналіз стану ринку і рівня конкуренції на ньому і вживати передбачених законом заходів щодо упорядкування конкуренції суб'єктів господарювання.
- (59) У відповідності до частини першої статті 40 ГК державний контроль за дотриманням антимонопольно-конкурентного законодавства, захист інтересів підприємців та споживачів від його порушень здійснюються Антимонопольним комітетом України відповідно до його повноважень, визначених законом.
- (60) Частиною першою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» обумовлено, що державна політика у сфері розвитку економічної конкуренції та обмеження монополізму в господарській діяльності, здійснення заходів щодо демонополізації економіки, фінансової, матеріально-технічної, інформаційної, консультативної та іншої підтримки суб'єктів господарювання, які сприяють розвитку конкуренції, здійснюється органами державної влади, органами місцевого самоврядування та органами адміністративно-господарського управління та контролю.
- (61) За умовами частини другої цієї ж статті суб'єкти господарювання, органи влади, органи місцевого самоврядування, а також органи адміністративно-господарського управління та контролю зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.
- (62) Відтак, дії Виконкому, які полягають у застосуванні різних підходів до видачі паспортів прив'язки тимчасової споруди для провадження підприємницької діяльності на проспекті Незалежності в місті Южноукраїнську під час дії мораторію на забудову та встановлення тимчасових споруд та малих архітектурних форм, внаслідок чого створюються переваги для певних суб'єктів господарювання, які ставлять їх у привілейоване становище порівняно з іншими суб'єктами господарювання, що здійснюють реалізацію аналогічного товару (послуг), негативно впливають на конкуренцію, а отже, не відповідають вимогам частини другої статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (63) Частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що антиконкурентними діями органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю є прийняття будь-яких актів (рішень, наказів, розпоряджень, постанов тощо), надання письмових чи усних вказівок, укладення угод або будь-які інші дії чи бездіяльність органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю (колегіального органу чи посадової особи), які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.
- (64) Відповідно до абзацу сьомого частини другої цієї ж статті одним із видів антиконкурентних дій органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю є дії, що полягають у наданні окремим суб'єктам господарювання або групам суб'єктів господарювання пільг чи інших переваг, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно конкурентів, що призводить або може призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.
- (65) Згідно з пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції»

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

- (66) Ураховуючи зазначене вище, дії виконавчого комітету Южноукраїнської міської ради, які полягають у застосуванні протягом 2018-2021 років різних підходів до видачі суб'єктам господарювання паспортів прив'язки тимчасової споруди для провадження підприємницької діяльності на проспекті Незалежності в місті Южноукраїнську Миколаївської області під час дії мораторію на забудову, встановлення тимчасових споруд та малих архітектурних форм, введеного рішенням Южноукраїнської міської ради Миколаївської області від 19.04.2018 №1103, внаслідок чого окремі суб'єкти господарювання опинилися у привілейованому становищі порівняно з конкурентами, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50, абзацом сьомим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, що стосуються надання окремим суб'єктам господарювання переваг, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно конкурентів, що може призвести до спотворення конкуренції.
- (67) Відповідно до статті 51 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушення законодавства про захист економічної конкуренції тягне за собою відповідальність, установлену законом.

7. Заперечення Відповідача та їх спростування

- (68) На попередні висновки у справі, які були надіслані сторонам у справі, Відповідач листом від 24.02.2022 №12/02-34/645 надав свої зауваження. Як свідчить надана відповідь, Виконком з висновками Відділення про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції не згоден.
- (69) Так, виконавчий комітет Южноукраїнської міської ради зазначив, що першочергові дозвільні документи на розміщення тимчасових споруд для здійснення підприємницької діяльності суб'єктам господарювання: ТДВ «М'ясокомбінат «Ятрань», ФОП Коцаревій Н.М., ФОП Турчину А.М. були видані до початку дії мораторію. Наразі, останні дозвільні документи були оформлені вже в період мораторію, але при цьому ані зовнішній вигляд тимчасових споруд, ані їх місце розміщення не змінилися.
- (70) Відділення не погоджується із зауваженнями Відповідача з наступних підстав. На вимогу Відділення Виконком листом від 16.09.2021 №12/02-34/2944 надав відомості щодо суб'єктів господарювання, які, маючи наміри розмістити тимчасову споруду для здійснення підприємницької діяльності на проспекті Незалежності у місті Южноукраїнську, звернулися до виконавчого комітету Южноукраїнської міської ради з відповідною заявою, починаючи з 19.04.2018. У переліку містилися й наведені нижче суб'єкти господарювання.
- (71) З інформації, зазначеної у цьому листі, було встановлено, що ТДВ «М'ясокомбінат «Ятрань» 04.05.2018 було надано ПП ТС №19-18 строком дії до 07.12.2018. Попередній ПП ТС від 19.09.2014 №38-14 було надано Товариству на строк до 29.05.2015. Останній ПП ТС було надано ТДВ «М'ясокомбінат «Ятрань» 27.09.2021 №26-21 строком дії до 22.06.2022. Таким чином, ПП ТС, що були видані Товариству, діяли з 19.09.2014 до 29.05.2015, з 04.05.2018 до 07.12.2018 та з 27.09.2021 до 22.06.2022.
- (72) ФОП Коцаревій Н.М. 22.06.2021 було надано ПП ТС №17-21 строком дії до 22.06.2022. Попередній ПП ТС №10-13 було надано Підприємцю 2 на строк до 30.05.2016. Отже, вказані ПП ТС діяли до 30.05.2016 та з 22.06.2021 до 22.06.2022.

- (73) ФОП Турчину А.М. 22.06.2021 було надано ПП ТС №18-21 строком дії до 22.06.2022. Попередній ПП ТС від 17.12.2013 №65-13 було надано Підприємцю 6 строком до 30.01.2019. Таким чином, указані ПП ТС діяли з 17.12.2013 до 30.01.2019 та з 22.06.2021 до 22.06.2022.
- (74) Отже, зазначені суб'єкти господарювання у період дії мораторію оформлювали нові ПП ТС, а не подовжували дію вже наданих.
- (75) Як уже зазначалося вище у розділі 5 цього рішення, згідно з пунктом 2.29. розділу II Порядку розміщення ТС у разі закінчення, зокрема, строку дії паспорта прив'язки тимчасової споруди така тимчасова споруда підлягає демонтажу. Підпунктом 8.1.1. пункту 8.1. розділу 8 Порядку розміщення ТС у м. Южноукраїнську також передбачено, що тимчасова споруда підлягає демонтажу, а відповідна земельна ділянка приведенню у належний стан з відновленням її благоустрою у випадку закінчення терміну дії паспорта прив'язки. З огляду на приписи наведених норм зазначені вище суб'єкти господарювання після закінчення строку дії ПП ТС зобов'язані були демонтувати тимчасову споруду, а за наявності наміру встановити нову тимчасову споруду мали право звернутися до Виконкому із відповідною заявою згідно з визначеною процедурою для отримання нового ПП ТС, що ними й було зроблено, про що свідчить інформація Відповідача, наведена у листі від 16.09.2021 №12/02-34/2944.
- Таким чином, виконавчим комітетом Южноукраїнської міської ради були надані нові ПП ТС ТДВ «М'ясокомбінат «Ятрань», ФОП Коцаревій Н.М., ФОП Турчину А.М. у період дії мораторію на забудову, встановлення тимчасових споруд та малих архітектурних форм, введеного рішенням Южноукраїнської міської ради Миколаївської області від 19.04.2018 №1103.
- (76) Окрім цього, Виконком звертає увагу Відділення, що під дію мораторію підпадають лише ті тимчасові споруди, які знаходяться безпосередньо на центральній вулиці міста – проспекті Незалежності. Тимчасові споруди, які знаходяться в проходах, у дворах, не підпадають під дію мораторію, розміщення таких тимчасових споруд прив'язане до найближчих об'єктів, адресами яких є проспект Незалежності. За поясненнями Відповідача тимчасові споруди для здійснення підприємницької діяльності ТДВ «М'ясокомбінат «Ятрань», ФОП Коцаревої Н.М., ФОП Турчина А.М. та ФОП Пономарьова С.В. розміщені (планувалося розмістити) не на проспекті Незалежності, а у внутрішньоквартальних проходах, тому їх тимчасові споруди не підпадали під дію мораторію.
- (77) Дане зауваження Відділенням не приймається до уваги та є спробою перекрутити інформацію, оскільки саме виконавчий комітет Южноукраїнської міської ради на наведене у вимозі від 02.09.2021 №65-02/3353 питання Відділення щодо всіх суб'єктів господарювання, які мають (мали) наміри розмістити тимчасову споруду для здійснення підприємницької діяльності на проспекті Незалежності у місті Южноукраїнську Миколаївської області та звернулися до Виконкому з відповідною заявою, починаючи з 19.04.2018, у листі від 16.09.2021 №12/02-34/2944 чітко зазначив вказаних вище суб'єктів господарювання.
- Жодної примітки, що тимчасові споруди цих суб'єктів господарювання розміщені (планувалося розмістити) не на проспекті Незалежності, а у внутрішньоквартальних проходах за адресами, прив'язаними до найближчих об'єктів, розміщених на проспекті Незалежності, Відповідачем у цьому листі не наводиться.
- (78) Також виконавчий комітет Южноукраїнської міської ради стверджує, що дія мораторію, встановленого рішенням Южноукраїнської міської ради від 19.04.2018 №1103, не розповсюджується на пересувні тимчасові споруди сезонного використання, які розміщуються виключно у весняно-літньо-осінній період з 15 квітня по 15 жовтня щороку з наступним демонтажем після закінчення сезону.

- (79) З таким твердженням Відділення не може погодитися, оскільки відповідно до пункту 1 рішення Южноукраїнської міської ради від 19.04.2018 №1103 введено мораторій на забудову, встановлення тимчасових споруд та малих архітектурних форм на проспекті Незалежності у місті Южноукраїнську Миколаївської області до прийняття рішення Южноукраїнської міської ради «Про затвердження проекту реконструкції проспекту Незалежності». Жодних виключень для пересувних тимчасових споруд сезонного використання, які розміщуються виключно у весняно-літньо-осінній період з 15 квітня по 15 жовтня, даним рішенням не встановлено.
- (80) Одночасно у своїх зауваженнях Відповідач звертає увагу Відділення, що в поданих до Виконкому ФОП Сербіною А.М. заявах про надання їй паспорту прив'язки тимчасової споруди для здійснення підприємницької діяльності на пр. Незалежності, 20В не зазначено напрям підприємницької діяльності, який планується здійснювати в розміщених тимчасових спорудах, а з інформації, яка міститься в ЄДР, основним і єдиним видом діяльності Підприємця є «(інформація з обмеженим доступом)» («(інформація з обмеженим доступом)»).
- (81) Так, дійсно ФОП Сербіна А.М. згідно з інформацією, наведеною в ЄДР, здійснює господарську діяльність з «(інформація з обмеженим доступом)» (код КВЕД «(інформація з обмеженим доступом)»). Натомість, у листі від 16.09.2021 №12/02-34/2944 Виконком зазначив напрямом діяльності Підприємця «(інформація з обмеженим доступом)». Тобто, виконавчий комітет Южноукраїнської міської ради був обізнаний щодо напрямку підприємницької діяльності, яку мала здійснювати ФОП Сербіна А.М. у тимчасовій споруді на пр. Незалежності, 20В.
- Окрім того, листом від 14.09.2021 б/н Підприємець повідомила Відділенню, що (дослівно) «...реконструкцію тимчасових споруд запланувала з метою розміщення там «(інформація з обмеженим доступом)». Навіть на ескізному проєкті розміщено «(інформація з обмеженим доступом)» та у своєму листі від 26.01.2021 на ім'я міського голови про це також зазначала...».
- Тому визначення Відділенням кола конкурентів: ТДВ «М'ясокомбінат «Ятрань» («(інформація з обмеженим доступом)»), ФОП Анваров В.Б. («(інформація з обмеженим доступом)»), Альохін В.П. («(інформація з обмеженим доступом)»), ФОП Влас О.М. («(інформація з обмеженим доступом)») та ФОП Дубрівний С.Л. («(інформація з обмеженим доступом)») є коректним.

8. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення у справі

- (82) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а зауваженнями Відповідача не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії виконавчого комітету Южноукраїнської міської ради, які полягають у застосуванні різних підходів до видачі суб'єктам господарювання паспортів прив'язки тимчасової споруди для провадження підприємницької діяльності на проспекті Незалежності в місті Южноукраїнську Миколаївської області під час дії мораторію на забудову, встановлення тимчасових споруд та малих архітектурних форм, введеного рішенням Южноукраїнської міської ради Миколаївської області від 19.04.2018 №1103, внаслідок чого окремі суб'єкти господарювання опинилися у привілейованому становищі порівняно з конкурентами, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 3 статті 50, абзацом сьомим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, що стосуються надання окремим суб'єктам господарювання переваг, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно конкурентів, що може призвести до спотворення конкуренції.
- (83) Згідно з частиною третьою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних дій органів влади, органів місцевого

самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 11, Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 №32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за №291/5482, та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 №5 (в редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 №169-р), зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за №90/299, адміністративна колегія Південного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що виконавчий комітет Южноукраїнської міської ради (ідентифікаційний код «(інформація з обмеженим доступом)»; місцезнаходження: «(інформація з обмеженим доступом)») своїми діями, які полягають у застосуванні різних підходів до видачі суб'єктам господарювання паспортів прив'язки тимчасової споруди для провадження підприємницької діяльності на проспекті Незалежності в місті Южноукраїнську Миколаївської області під час дії мораторію на забудову, встановлення тимчасових споруд та малих архітектурних форм, введеного рішенням Южноукраїнської міської ради Миколаївської області від 19.04.2018 №1103, внаслідок чого окремі суб'єкти господарювання опинилися у привілейованому становищі порівняно з конкурентами, вчинив порушення, передбачене пунктом 3 статті 50, абзацом сьомим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування, що стосуються надання окремим суб'єктам господарювання переваг, які ставлять їх у привілейоване становище стосовно конкурентів, що може призвести до спотворення конкуренції.

2. Зобов'язати виконавчий комітет Южноукраїнської міської ради (ідентифікаційний код «(інформація з обмеженим доступом)») припинити порушення, визначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, протягом двомісячного строку з дня одержання рішення у даній справі.

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

Голова Колегії

Андрій БОРИСЕНКО