



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

від 26 вересня 2024 р.

Львів

№ 63/106-р/к

Справа № 63/7-01-42-2024

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Виконавчий комітет Луцької міської ради («Інформація, доступ до якої обмежено») прийняв рішення від 12.04.2023 № 232-1 «Про Правила розміщення та функціонування тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади», яким затверджені Правила розміщення та функціонування тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади та Положення про проведення конкурсу на оформлення права на користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення ТС з метою провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади.

За результатами розгляду справи № 63/7-01-42-2024 адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України визнала дії Виконавчого комітету Луцької міської ради щодо прийняття рішення від 12.04.2023 № 232-1 «Про Правила розміщення та функціонування тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади», яким затверджені Правила розміщення та функціонування тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади та Положення про проведення конкурсу на оформлення права на користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення ТС з метою провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади, норми яких не відповідають вимогам Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затвердженого наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства від 21.10.2011 №244, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 22.11.2011 за №1330/20068 та встановлюють додаткові адміністративні бар'єри доступу на ринок реалізації товарів, робіт, послуг в тимчасових спорудах, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування та можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку реалізації товарів, робіт, послуг в тимчасових спорудах.

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення, розглянувши матеріали справи № 63/7-01-42-2024 про порушення Виконавчим комітетом Луцької міської ради законодавства про захист економічної конкуренції та подання з попередніми висновками відділу досліджень і розслідувань в Волинській області Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 28.08.2024 № 63-03/219-П,

ВСТАНОВИЛА:

1. ВІДПОВІДАЧ

- (1) Відповідачем у справі є Виконавчий комітет Луцької міської ради (далі – Виконком, Відповідач) («Інформація, доступ до якої обмежено»), який включений до Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань, є юридичною особою, ідентифікаційний код юридичної особи («Інформація, доступ до якої обмежено»); організаційно-правова форма - орган місцевого самоврядування. Основним видом діяльності Виконкому є державне управління загального характеру («Інформація, доступ до якої обмежено»).
- (2) Виконком згідно з даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань («Інформація, доступ до якої обмежено»).
- (3) Статтею 2 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» передбачено, що 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.
- (4) Відповідно до статей 5 та 11 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» Виконком входить до системи місцевого самоврядування та діє за принципом розподілу повноважень у порядку і межах, визначених цим та іншими законами.
- (5) У відповідності до статті 11 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» 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. Виконавчі органи сільських, селищних, міських, районних у містах рад є підконтрольними і підзвітними відповідним радам, а з питань здійснення делегованих їм повноважень органів виконавчої влади - також підконтрольними відповідним органам виконавчої влади.
- (6) Відповідно до розпорядження Кабінету Міністрів України від 12.06.2020 року № 708-р місто Луцьк є адміністративним центром Луцької міської територіальної громади, до складу якої входять наступні територіальні громади: Боголюбської, Жидичинської, Заборольської, Іванчицівської,

Княгининівської, Одерадівської, Озерцівської, Прилуцької, Шепельської сільських рад та Рокинівської селищної ради.

- (7) Луцька міська територіальна громада вперше утворена 25 жовтня 2019 року шляхом об'єднання Луцької міської територіальної громади з Прилуцькою сільською територіальною громадою Ківерцівського району згідно з рішенням Міської ради від 25.09.2019 № 63/43.
- (8) Відповідно до частини четвертої статті 8 Закону України «Про добровільне об'єднання територіальних громад» юридична особа - сільська, селищна, міська рада, розміщена в адміністративному центрі об'єднаної територіальної громади, є правонаступником прав та обов'язків всіх юридичних осіб - сільських, селищних, міських рад, обраних територіальними громадами, що об'єдналися, з дня набуття повноважень сільською, селищною, міською радою, обраною об'єднаною територіальною громадою.
- (9) На території Луцької міської територіальної громади повноваження органу місцевого самоврядування здійснюють Луцька міська рада та її виконавчі органи.
- (10) Отже, у розумінні абзацу одинадцятого статті 1, статті 5 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» Виконавчий комітет Луцької міської ради є органом місцевого самоврядування.

2. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (11) Розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) від 28 березня 2024 року № 63/42-рп/к розпочато розгляд справи № 63/7-01-42-2024 за ознаками вчинення Виконавчим комітетом Луцької міської ради порушення, передбаченого частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування що можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку реалізації товарів, робіт, послуг в тимчасових спорудах.
- (12) Копію розпорядження адміністративної колегії Відділення від 28.03.2024 № 63/42-рп/к про початок розгляду справи № 63/7-01-42-2024 надіслано Виконкомом листом від 28.03.2024 № 63-02/567е.
- (13) На вимоги Відділення про надання інформації Виконавчий комітет Луцької міської ради надав наступні відповіді, а саме: листом від 02.05.2023 №1.1-5/1895/2023 (вх. № 63-01/935 від 16.05.2023) відповідь на вимогу від 18.04.2023 № 63-02/893; листом від 17.05.2024 № 1.1-5/2224/2024 (вх. № 63-01/1210 від 17.05.2024) відповідь на вимогу від 30.04.2024 № 63-02/1116е

- (14) Листом від 29.08.2024 № 63-02/2980є Відділення надіслало Виконавчому комітетові Луцької міської ради посвідчену копію подання про попередні висновки від 28.08.2024 № 63-03/219-П у справі № 63/7-01-42-2024.
- (15) Виконавчий комітет Луцької міської ради листом від 13.09.2024 № 3-7/197/2024 (вх. № 63-01/2198 від 13.09.2024) надіслав відповідь на подання про попередні висновки від 28.08.2024 № 63-03/219-П у справі № 63/7-01-42-2024.

3. НОРМАТИВНО-ПРАВОВЕ РЕГУЛЮВАННЯ

- (16) Частиною другою статті 19 Конституції України передбачено, що органи державної влади та органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов'язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією та законами України.
- (17) Згідно з 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 та законами України, актами Президента України, Кабінету Міністрів України, прийнятими в межах їх компетенції.
- (18) Статтею 4 цього ж Закону визначено, що одним із основних принципів місцевого самоврядування є законність.
- (19) Отже, реалізація Виконкомом покладених на нього повноважень має здійснюватися з дотриманням вимог законодавства України, в тому числі Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (20) Відповідно до частини четвертої статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції, захист інтересів суб'єктів господарювання та споживачів від його порушень здійснюється органами Антимонопольного комітету України.
- (21) Таким чином, органи Антимонопольного комітету України здійснюють державний контроль за створенням конкурентного середовища зокрема у сфері розміщення тимчасових споруд з метою провадження підприємницької діяльності.
- (22) Згідно зі статтею 73 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» акти ради, міського голови, виконавчого комітету, прийняті в межах своєї компетенції, 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.
- (23) Частиною третьою статті 24 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» передбачено, що 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.

- (24) Статтею 143 Конституції України встановлено, зокрема, що територіальні громади села, селища, міста безпосередньо або через утворені ними органи місцевого самоврядування управляють майном, що є в їх комунальній власності, встановлюють місцеві податки і збори відповідно до закону; вирішують інші питання місцевого значення, віднесені законом до їхньої компетенції.
- (25) Відповідно до підпункту 7 пункту «а» частини першої статті 30 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» до власних (самоврядних) повноважень виконавчих органів сільських, селищних, 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.
- (26) 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», 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 у Міністерстві юстиції України 22.11.2011 за №1330/20068 (зі змінами) (далі - Порядок), Наказом Міністерства зовнішніх економічних зв'язків і торгівлі України «Про затвердження Правил роботи дрібнороздрібною торговельною мережі» від 08.07.1996 №369.
- (27) Згідно зі статтею 13 Закону України «Про благоустрій населених пунктів» до об'єктів благоустрою населених пунктів належать:
- 1) території загального користування;
 - 2) прибудинкові території;
 - 3) території будівель та споруд інженерного захисту територій;
 - 4) території підприємств, установ, організацій та закріплені за ними території на умовах договору.
- До об'єктів благоустрою можуть належати також інші території в межах населеного пункту.
- (28) Згідно з пунктом 5 частини першої статті 16 Закону України «Про благоустрій населених пунктів» на об'єктах благоустрою забороняється самовільно

встановлювати об'єкти зовнішньої реклами, торговельні лотки, павільйони, кіоски тощо.

- (29) Визначення поняття «тимчасова споруда (далі - ТС) торговельного, побутового, соціально культурного чи іншого призначення для здійснення підприємницької діяльності» передбачене статтею 28 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності», а саме це є 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) Частиною четвертою статтею 28 Закону України «Про регулювання містобудівної діяльності» передбачено, що розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності здійснюється в порядку, встановленому центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері містобудування.
- (31) Відповідно до роз'яснень Мінрегіонбуду від 12.04.2017 року №7/14-3939, Порядок є обов'язковим для виконання центральними органами виконавчої влади, їх територіальними органами, місцевими державними адміністраціями, органами влади Автономної Республіки Крим, органами місцевого самоврядування, підприємствами, установами і організаціями всіх форм власності та громадянами. Чинним законодавством не передбачено розроблення та затвердження альтернативних порядків розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності.
- (32) Відповідно до викладеного, органи місцевого самоврядування повинні неухильно дотримуватись норм та вимог, встановлених Порядком.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (33) Відділенням встановлено, що Виконкомом прийнято рішення від 12.04.2023 № 232-1 «Про Правила розміщення та функціонування тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади», яким затверджені Правила розміщення та функціонування тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади та Положення про проведення конкурсу на оформлення права на користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення ТС з метою провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади (далі - Правила).
- (34) Ці Правила повинні відповідати вимогам Порядку.
- (35) Відповідно до пункту 2.1 Порядку підставою для розміщення тимчасових споруд є паспорт прив'язки.

- (36) Паспорт прив'язки ТС - комплект документів, у яких визначено місце встановлення ТС та благоустрій прилеглої території на топографо-геодезичній основі М 1 : 500, інженерне забезпечення, зовнішній архітектурний вигляд ТС та напрям підприємницької діяльності.
- (37) Порівняльним аналізом положень Порядку і Правил встановлено, що окремі положення Правил не відповідають вимогам Порядку в частині встановлення неправомірних вимог для суб'єктів господарювання щодо надання переліку документів для отримання Висновку про відповідність намірів щодо місця розміщення ТС та паспорта прив'язки ТС: подання заяви до відділу управління майном міської комунальної власності Луцької міської ради, укладення додаткових договорів для суб'єктів господарювання щодо отримання/продовження паспорта прив'язки ТС з метою провадження підприємницької діяльності, а також вимоги щодо сплати гарантійного внеску до початку проведення конкурсу на оформлення права на користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення ТС у розмірі дванадцятимісячної плати.
- (38) Враховуючи наведене, адміністративною колегією Відділення 31.10.2023 Виконавчому комітету Луцької міської ради надані обов'язкові для розгляду рекомендації № 63/15-рк/к щодо припинення вищенаведеного порушення законодавства про захист економічної конкуренції шляхом приведення рішення від 12.04.2023 № 232-1 «Про Правила розміщення та функціонування тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади» та Положення про проведення конкурсу на оформлення права на користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення ТС з метою провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади, затвердженого зазначеним рішенням, у відповідність до вимог чинного законодавства України.
- (39) Листом від 09.01.2024 № 1.1-5/179/2024 (вх. № 63-01/118 від 16.01.2024) Виконавчий комітет Луцької міської надав Відділенню інформацію, за результатом аналізу якої встановлено, що Виконкомом не вжито заходів, спрямованих на припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (40) У зв'язку з наведеним вище, відповідно до розпорядження адміністративної колегії Відділення від 28.03.2024 року № 63/42-рп/к було розпочато розгляд справи № 63/7-01-42-2024 за ознаками порушення Виконавчим комітетом Луцької міської ради законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування та можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку реалізації товарів, робіт, послуг в тимчасових спорудах.
- (41) В ході розгляду справи № 63/7-01-42-2024 встановлено наступне.

- (42) Пунктом 2.2 Порядку передбачено, що замовник, який має намір встановити ТС, звертається до відповідного виконавчого органу сільської, селищної, міської ради, районної державної адміністрації із відповідно заявою у довільній формі про можливість розміщення ТС.
- (43) Відповідно до пункту 2.3 Порядку до заяви додаються:
- графічні матеріали із зазначенням бажаного місця розташування ТС, виконані замовником у довільній формі на топографо-геодезичній основі М 1:500 кресленнями контурів ТС з прив'язкою до місцевості;
 - реквізити замовника (найменування, П.І.Б., місцезнаходження ТС, контактна інформація) та напрям підприємницької діяльності.
- Цей перелік документів є вичерпним.
- (44) Згідно з пунктом 2.4 Порядку для визначення відповідності намірів щодо місця розташування ТС містобудівній документації, будівельним нормам відповідний комплект документів направляється до органу з питань містобудування та архітектури сільської, селищної, міської ради, районної державної адміністрації.
- (45) Про відповідність намірів замовника щодо місця розташування ТС містобудівній документації, будівельним нормам, замовник повідомляється відповідним органом з питань містобудування та архітектури письмово протягом десяти робочих днів з дня отримання відповідного комплекту документів або замовнику надається аргументована відмова щодо реалізації намірів розміщення ТС (пункт 2.5 Порядку).
- (46) Пунктом 2.6 Порядку визначено, що для оформлення паспорта прив'язки замовник звертається до органу з питань містобудування та архітектури 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 відповідний кваліфікаційний сертифікат або архітектор, який має відповідний кваліфікаційний сертифікат;
 - технічні умови щодо інженерного забезпечення (за наявності), отримані замовником у балансоутримувача відповідних інженерних мереж.
- Зазначені документи замовником отримуються самостійно.
- (47) Згідно з пунктом 2.12 Порядку паспорт прив'язки ТС підписується керівником (заступником керівника) відповідного органу з питань містобудування та архітектури сільської, селищної, міської ради, районної державної адміністрації.
- (48) Пунктом 2.13 Порядку забороняється при оформленні паспорта прив'язки ТС вимагати від замовників додаткові документи та отримання ним погоджень, не передбачених законом та цим Порядком.
- (49) Відповідно до пункту 2.14 Порядку паспорт прив'язки ТС не надається за умов:
- подання неповного пакету документу, визначених п. 2.6 Порядку;
 - подання недостовірних відомостей, визначених п. 2.6 Порядку.

Ненадання паспорта прив'язки з інших підстав не допускається.

- (50) Отже, єдиним відповідальним органом у складі виконавчого органу відповідної міської ради в процесі оформлення паспортів прив'язки ТС Порядком визначено управління містобудування та архітектури, а виключними підставами для надання відмови у його оформленні - невідповідність намірів щодо місця розташування ТС містобудівній документації та будівельним нормам (на початковій стадії) або ж подання замовником неповного пакету документів або недостовірних відомостей (на стадії оформлення паспорта прив'язки ТС).
- (51) Натомість, Правилами визначено наступний механізм отримання замовником паспорта прив'язки ТС згідно з пунктами:
- (52) 3.2. Суб'єкт господарювання (замовник), який має намір розмішувати ТС, звертається до відповідного виконавчого органу Луцької міської ради із:
- заявою встановленого зразка про можливість розміщення/продовження розміщення ТС з вказаними реквізитами замовника (найменування/прізвище, ім'я та по батькові/місцезнаходження ТС/контактна інформація), напрямом підприємницької діяльності та періодом розміщення і функціонування ТС;
 - топографо-геодезичною зйомкою М 1:500 місця розміщення ТС, виконаною спеціалізованою організацією/суб'єктом господарювання/з наявним відповідним сертифікатом на виконання топографо-геодезичних робіт, перевіреною та внесеною в електронну карту міста уповноваженим органом з питань містобудування та архітектури Луцької міської ради (терміном давності не більше одного року з дати звернення);
 - графічною схемою розміщення ТС, виконаною у довільній формі, в тому числі з кресленнями контурів ТС з прив'язкою до місцевості та вказаними розмірами ТС, площею по зовнішньому контуру ТС (для нових ТС, та у разі зміни площі та/або архітипу ТС) або копією паспорта прив'язки (у випадку продовження паспорта прив'язки ТС без змін);
 - витягом з протоколу конкурсу на оформлення права на користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення ТС на території Луцької міської територіальної громади (не пізніше 60 днів від дати проведення конкурсу – для нових ТС);
 - копіями правовстановлюючих документів на землю (за наявності) (право власності, право постійного користування, договір оренди/суборенди/крім договорів, укладених з Луцькою міською територіальною громадою);
 - кольоровим фото ТС з прилеглою територією для благоустрою (для суб'єктів господарювання існуючих (встановлених у попередні періоди) ТС, які звертаються для отримання послуги повторно, в разі пропозиції розміщення нової ТС або зміни зовнішнього вигляду – панорамним кольоровим фото місця розміщення ТС з комп'ютерним макетом ТС та благоустроєм прилеглої території на фоні оточуючої забудови (об'ємне зображення в комп'ютерній графіці).
- (53) 3.3. Відповідність намірів щодо місця розміщення ТС містобудівній документації, будівельним нормам визначає уповноважений орган з питань

містобудування та архітектури Луцької міської ради протягом десяти робочих днів з дня реєстрації зазначеної заяви.

- (54) 3.4. Про відповідність намірів щодо місця розміщення ТС містобудівній документації, будівельним нормам замовник повідомляється уповноваженим органом з питань містобудування та архітектури Луцької міської ради протягом десяти робочих днів з дня отримання відповідного комплексу документів шляхом надання Висновку про відповідність намірів щодо місця розміщення ТС, або замовнику надається аргументована відмова щодо реалізації намірів розміщення ТС.
Висновок про відповідності намірів додатково візують керівники або уповноважені особи структурних підрозділів Луцької міської ради з питань: містобудування та архітектури, земельних ресурсів, екології, економічної політики, юридичних питань, муніципальної варті.
- (55) 3.5. За умови позитивного Висновку про відповідність намірів щодо розміщення ТС уповноважений орган з питань містобудування та архітектури Луцької міської ради отримує від відповідних виконавчих органів Луцької міської ради та /або державних органів інформацію стосовно наявності державної реєстрації юридичної особи чи фізичної особи-підприємця з відповідними видами діяльності та, в разі необхідності, інформацію щодо статусу земельної ділянки, відсутності заборгованості з платежів за користування землею (територією, окремими елементами благоустрою) місця розміщення ТС.
- (56) 3.6. На підставі поданих документів та наявності позитивного Висновку про відповідність намірів щодо розміщення ТС, уповноважений орган з питань містобудування та архітектури Луцької міської ради готує проект рішення виконавчого комітету міської ради щодо погодження розміщення/продовження розміщення та функціонування ТС, зазначаючи у пояснювальній записці до рішення виконавчого комітету про погодження відповідними керівниками або уповноваженими особами структурних підрозділів Луцької міської ради.
- (57) 3.7. В разі ухвалення рішення Виконавчим комітетом міської ради щодо погодження або відмови у розміщенні ТС у п'ятиденний термін уповноважений орган Луцької міської ради інформує про прийняте рішення заявника.
- (58) Тобто, дозвіл у вигляді рішення Виконкому є підставою для оформлення паспорту прив'язки ТС, що суперечить пункту 2.13 розділу II Порядку, яким передбачено, що при оформленні паспорту прив'язки ТС забороняється вимагати від замовника додаткові документи та отримувати погодження, не передбачені законом та Порядком.
- (59) Отже, всупереч вимогам пунктів 2.3 та 2.13 Порядку Виконком у пунктах 3.2 та 3.6 відповідно Правил встановив не передбачені вимоги замовникам для отримання паспорта прив'язки ТС щодо надання кольорового фото ТС з прилеглою територією для благоустрою (для суб'єктів господарювання існуючих (встановлених у попередні періоди) ТС, які звертаються для отримання послуги повторно, в разі пропозиції розміщення нової ТС або зміни

зовнішнього вигляду – панорамного кольорового фото місця розміщення ТС з комп'ютерним макетом ТС та благоустроєм прилеглої території на фоні оточуючої забудови та отримання дозволу у вигляді рішення Виконкому за умови позитивного Висновку про відповідність намірів щодо розміщення ТС.

- (60) Таким чином, положення пунктів 3.2 та 3.6 Правил встановлює додаткові, не передбачені Порядком, вимоги до замовників.
- (61) Крім того, за результатами аналізу пункту 3.8. Правил, встановлено наступний алгоритм для оформлення/продовження паспорта прив'язки ТС.
- 3.8.1. Для оформлення паспорта прив'язки замовник звертається не пізніше 20 днів після ухвалення рішення до уповноваженого органу з питань містобудування та архітектури Луцької міської ради із додатковою заявою щодо оформлення паспорта прив'язки ТС та заявою до відділу управління майном міської комунальної власності Луцької міської ради щодо оформлення Договору на право тимчасового користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення тимчасових споруд з метою провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади (далі - Договір), та додає:
- графічну схему розміщення ТС – графічні матеріали, виконані на топографо-геодезичній основі М 1:500 (термін давності не більше одного року з дати звернення) суб'єктом господарювання, який має у своєму складі архітектора, що має кваліфікаційний сертифікат, або архітектором, який має відповідний кваліфікаційний сертифікат, які відображають розміщення ТС із прив'язкою до місцевості (будівлі, споруди, інженерні мережі тощо), планувальними обмеженнями та зазначенням заходів щодо благоустрою та озеленення прилеглої території (розташування квітників, під'їздів, урн, влаштування дорожнього покриття або мощення фігурними елементами тощо), згідно з додатком 1 наказу Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 № 244 «Про затвердження Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності»;
 - ескізи фасадів ТС у кольорі М 1:50 (для нових ТС або у разі зміни зовнішнього вигляду ТС), які виготовляє суб'єкт господарювання, який має у своєму складі архітектора, що має кваліфікаційний сертифікат, або архітектор, який має відповідний кваліфікаційний сертифікат (додаток 1 до наказу Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 21.10.2011 № 244 «Про затвердження Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності»), або фото в реальному часі в разі продовження розміщення ТС без змін;
 - технічні умови щодо інженерного забезпечення ТС (за наявності), отримані замовником у балансоутримувача відповідних інженерних мереж.
- (62) В результаті проведеного порівняння виявлено невідповідність окремих положень Правил вимогам Порядку, зокрема в підпункті 3.8.1 Правил зазначено необхідність звернення замовника при оформленні паспорта прив'язки ТС із заявою до управління майном комунальної власності Луцької міської ради для оформлення Договору з наданням документів, що не передбачено Порядком.

- (63) Єдиним відповідальним органом у складі виконавчого органу відповідної міської ради в процесі оформлення паспортів прив'язки ТС згідно з пунктом 2.4 Порядку визначено управління містобудування та архітектури.
- (64) Водночас, всупереч вимогам пункту 2.14 Порядку, пунктом 3.14 Правил визначено, що паспорт прив'язки не надається замовнику за умов:
- надання неповного пакета документів;
 - подання недостовірних відомостей;
 - не укладення договору на прибирання території та вивіз сміття;
 - не укладення договору на право тимчасового користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення ТС з метою провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади протягом 20 днів є підставою для скасування рішення виконавчого комітету міської ради за поданням відділу управління майном міської комунальної власності Луцької міської ради.
- (65) Крім того, в пункті 2 рішення Виконкому від 12.04.2023 № 232-1 затверджено Положення про проведення конкурсу на оформлення права на користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення ТС з метою провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади (далі - Положення про проведення конкурсу). В пункті 1.4 Положення про проведення конкурсу зазначено про «гарантійний внесок - грошова сума, яку сплачує учасник конкурсу, як гарантію участі та виконання своїх зобов'язань у розмірі дванадцятимісячної плати за користування окремими елементами благоустрою комунальної власності, визначеної відповідно до Методики розрахунку плати за тимчасове користування окремими елементами благоустрою комунальної власності, затвердженої рішенням міської ради від 22.02.2023 № 41/96 «Про тимчасове користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення тимчасових споруд з метою провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади».
- (66) Зазначений гарантійний внесок у розмірі річної плати за користування окремими елементами благоустрою комунальної власності суперечить критеріям визначення переможця конкурсу згідно з пунктом 5.5 Положення про проведення конкурсу, а саме, що «Переможцем конкурсу визначається особа, що запропонувала найвищий розмір місячної плати за користування елементами благоустрою комунальної власності для розміщення ТС».
- (67) Вимога щодо сплати гарантійного внеску до початку проведення конкурсу створює додаткове фінансове навантаження для суб'єкта господарювання та є додатковим бар'єром вступу на ринок реалізації товарів, робіт, послуг в ТС, а також може мати негативний наслідок для конкуренції на цьому ринку у вигляді її обмеження.
- (68) Таким чином, рішенням Виконкому від 12.04.2023 № 232-1 «Про Правила розміщення та функціонування тимчасових споруд для провадження

підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади» створено додаткові перешкоди для суб'єктів господарювання, які мають намір розмістити ТС в межах Луцької міської територіальної громади.

- (69) Відділенням з метою з'ясування вищенаведених обставин листом від 18.04.2023 № 63-02/893 на адресу Виконкому було надіслано вимогу про надання інформації.
- (70) Листом від 02.05.2023 №1.1-5/1895/2023 (вх. № 63-01/935 від 16.05.2023) Виконком надав запитувану інформацію, за результатами аналізу якої встановлено наступне.
- (71) На вимогу Відділення щодо переліку документів, які необхідно додати до заяви про надання/продовження строку дії паспорта прив'язки ТС Виконком не пояснив необхідність надання заяви до відділу управління майном міської комунальної власності Луцької міської ради (пункт 3.8.1 Правил) та відмови в наданні паспорта прив'язки за умов відсутності укладених договорів (пункт 3.14 Правил), що не передбачено Порядком.
- (72) Так як, пунктом 2.13 Порядку забороняється при оформленні паспорта прив'язки ТС вимагати від замовників додаткові документи та отримання ним погоджень, не передбачених законом та Порядком, а також не допускається неподання паспорта прив'язки з інших підстав, крім передбачених пунктом 2.14 Порядку, тому такі дії Виконкому можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку реалізації товарів, робіт, послуг у ТС.
- (73) На питання Відділення щодо правових підстав внесення учасником конкурсу гарантійного внеску у розмірі дванадцятимісячної плати за користування окремими елементами благоустрою комунальної власності Виконком зазначив, що після закінчення конкурсу гарантійний внесок повертається учасникам конкурсу (крім переможця), а учаснику, який переміг у конкурсі, вказані кошти зараховуються в рахунок оплати за користування окремими елементами благоустрою міської комунальної власності для розміщення тимчасової споруди.
- (74) Водночас, Виконком не зазначив, що згідно з пунктом 3.6 Положення про проведення конкурсу у разі відмови переможця від підписання протоколу або договору учасником конкурсу, якому надається таке право, гарантійний внесок цьому учаснику не повертається, а зараховується до бюджету Луцької міської територіальної громади.
- (75) Також, відповідно до пункту 5.5 Положення визначено, що у разі відмови переможцем підписувати протокол, право переможця та підпису протоколу надається наступному учаснику, що запропонував найвищий розмір місячної плати за користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення тимчасової споруди. Якщо і друга особа відмовляється від підпису протоколу, конкурс вважається таким, що не відбувся, гарантійні внески цих учасників не повертаються, а зараховуються до бюджету Луцької міської територіальної громади.

- (76) Отже, у випадку відмови переможця підписати протокол, Виконкомом передбачено можливість визначення переможцем конкурсу на оформлення права на користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення ТС учасника, який зайняв 2 місце, тому зазначена відмова переможця конкурсу не несе негативних вимог для Луцької міської ради.
- (77) Встановлені Виконкомом додаткові адміністративні бар'єри - подання заяви до відділу управління майном міської комунальної власності Луцької міської ради, укладення додаткових договорів для суб'єктів господарювання щодо отримання/продовження паспорта прив'язки ТС з метою провадження підприємницької діяльності, вимога щодо сплати гарантійного внеску до початку проведення конкурсу на оформлення права на користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення ТС у розмірі дванадцятимісячної плати, вимога щодо надання не передбачених Порядком документів та отримання дозволу у вигляді рішення Виконкому, який є підставою для оформлення паспорта прив'язки ТС створюють перешкоди для вступу на ринок відповідних послуг, а також створюють, як зазначалось вище, додаткове фінансове навантаження та є безпідставними.
- (78) Таким чином, Виконкомом в Правилах встановлено необґрунтовані вимоги щодо надання окремих документів для суб'єктів господарювання, які бажають здійснювати підприємницьку діяльність у ТС на території Луцької міської територіальної громади.
- (79) В період воєнного стану, який діє у нашій державі, на територію західної частини України здійснюється релокація бізнесу (в тому числі і малого підприємництва), який в подальшому здійснює наповнення місцевих бюджетів, а створення додаткових вищенаведених адміністративних бар'єрів, зокрема і на ринку реалізації товарів, робіт, послуг в ТС, не передбачених чинним законодавством України (подання заяви до відділу управління майном міської комунальної власності Луцької міської ради, укладення додаткових договорів, сплати гарантійного внеску до початку проведення конкурсу на оформлення права на користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення ТС у розмірі дванадцятимісячної плати, вимога щодо надання не передбачених Порядком документів та отримання дозволу у вигляді рішення Виконкому, який є підставою для оформлення паспорта прив'язки ТС), матиме безпосередньо негативний вплив на конкуренцію на зазначеному ринку.
- (80) Відповідно до частини першої статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» державна політика у сфері розвитку економічної конкуренції та обмеження монополізму, здійснення заходів, які сприяють розвитку конкуренції, здійснюється, у тому числі, органами місцевого самоврядування. Частина друга статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначає, що органи місцевого самоврядування зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

- (81) Визначення поняття економічної конкуренції передбачене статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», а саме економічна конкуренція (конкуренція) – змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибрати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку.
- (82) Тобто, виконання органами місцевого самоврядування зобов'язання щодо сприяння розвитку конкуренції та не вчинення будь-яких дій, які 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, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибрати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначити умови обороту товарів на ринку, чим забезпечується змагальність між суб'єктами господарювання, що є головною ознакою конкуренції.
- (83) Недотримання зазначених принципів призводить до обмеження конкуренції та, відповідно, до нездійснення органами місцевого самоврядування заходів, які сприяють розвитку конкуренції, здійснення яких є одним із заходів, що забезпечує реалізацію державної політики у сфері розвитку економічної конкуренції та обмеження монополізму.
- (84) Відповідно до пункту 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні дії органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю.
- (85) Відповідно до приписів частини першої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними діями органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю є прийняття будь яких актів (рішень, наказів, розпоряджень, постанов тощо), надання письмових чи усних вказівок, укладення угод або будь-які інші дії чи бездіяльність органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю, які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.
- (86) Разом з цим, статтею 19 Конституції України передбачено, що органи державної влади та органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов'язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією та законами України.
- (87) Виконком не звертався до Відділення з приводу погодження проекту рішення від 12.04.2023 № 232-1 «Про Правила розміщення та функціонування тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території

Луцької міської територіальної громади». Також до Відділення не надходили пропозиції, скарги, заяви від суб'єктів господарювання Луцької міської територіальної громади щодо розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності.

- (88) Отже, Виконавчий комітет Луцької міської ради, встановивши у рішенні від 12.04.2023 № 232-1 «Про Правила розміщення та функціонування тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади» та у Положенні про проведення конкурсу, затвердженому вищенаведеним рішенням, неправомірні вимоги для суб'єктів господарювання щодо надання переліку документів для розміщення ТС, а також вимоги щодо сплати гарантійного внеску до початку проведення конкурсу на оформлення права на користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення ТС у розмірі дванадцятимісячної плати, та отримання дозволу у вигляді рішення Виконкому, який є підставою для оформлення паспорту прив'язки ТС, які не передбачені Порядком, може обмежити конкуренцію на ринку реалізації товарів, робіт, послуг в ТС шляхом створення перешкод для вступу на ринок, а також додаткового фінансового навантаження для суб'єктів господарювання.
- (89) В ході розгляду справи Виконком листом від 17.05.2024 № 1.1-5/2224/2024 (вх. від 17.05.2024 № 63-01/1210) надав інформацію та пояснення щодо причин невідповідності Правил Порядку, повідомивши, зокрема, наступне.
- (90) «Згідно з затвердженим Положенням про конкурс, гарантійний внесок – це грошова сума, яку сплачує учасник конкурсу, як гарантію участі та виконання своїх зобов'язань у розмірі дванадцятимісячної плати за користування окремими елементами благоустрою комунальної власності.
- (91) Зазначаємо, що встановлення учаснику обов'язку перерахувати гарантійний внесок є типовою нормою, передбаченою чинним законодавством, що регулює суспільні відносини у сфері проведення публічних торгів (аукціонів, конкурсів тощо) оскільки дозволяє залучити до таких заходів дійсно зацікавлених суб'єктів господарювання. Разом з тим, законодавством не передбачено конкретні розміри гарантійного внеску, а тому такі розміри встановлюються у кожному випадку окремо.
- (92) Зокрема, на території Луцької міської територіальної громади розмір гарантійного внеску визначається відповідно до Методики розрахунку плати за тимчасове користування окремими елементами благоустрою комунальної власності, затвердженої рішенням міської ради від 22.02.2023 № 41/96 “Про тимчасове користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення тимчасових споруд з метою провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади”.
- (93) Також звертаємо увагу, що рішення виконкому Луцької міської ради від 12.04.2023 № 232-1 “Про Правила розміщення та функціонування тимчасових

споруд для провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади” пройшло повністю регуляторну процедуру та відповідні громадські обговорення, в тому числі і щодо суми гарантійного внеску, який необхідно внести потенційному учаснику конкурсу» (мовою оригіналу).

- (94) З приводу наведених вище Виконкомом аргументами повідомляємо, що зважаючи на те, що як зазначалось раніше, Порядком не передбачено стягнення з учасників конкурсу з права розміщення та функціонування тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади гарантійного внеску.
- (95) Водночас, слід повідомити, що на вимогу Відділення Відповідач листом від 17.05.2024 № 1.1-5/2224/2024 (вх. від 17.05.2024 № 63-01/1210) також надав інформацію щодо гарантійних внесків, відповідно до якої, мінімальний розмір гарантійного внеску складає 13,566 тис грн [платіжна інструкція («Інформація, доступ до якої обмежено») про сплату («Інформація, доступ до якої обмежено»)], а максимальний – 211,629 тис. грн [платіжна інструкція від («Інформація, доступ до якої обмежено») про сплату («Інформація, доступ до якої обмежено»), («Інформація, доступ до якої обмежено») про сплату («Інформація, доступ до якої обмежено»)].
- (96) Отже, вимога щодо сплати гарантійного внеску у розмірі дванадцятимісячної плати, не передбачена Порядком, є додатковим бар'єром входу на ринок реалізації товарів, робіт, послуг в ТС на території Луцької міської територіальної громади, а також створює додаткове фінансове навантаження для суб'єктів господарювання, адже у них виникає необхідність для пошуку вільних коштів, або звернення в фінансові установи з метою отримання позики/кредиту в розмірі, що в деяких випадках, перевищує 200 тис. грн., які необхідно сплатити лише за те, щоб взяти участь у конкурсі.
- (97) Крім того, слід зауважити, що як зазначалось вище, Виконком не звертався до Відділення з приводу погодження проєкту рішення від 12.04.2023 № 232-1 «Про Правила розміщення та функціонування тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади».
- (98) Щодо написання заяви до відділу управління майном міської комунальної власності про оформлення договору на право тимчасового користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення тимчасових споруд з метою провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади, Виконком повідомив, що «відповідно до рішення виконкому Луцької міської ради від 12.04.2023 № 232-1, встановлення на території міської громади тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності здійснюються відповідно до затвердженої схеми розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності та за результатом проведення відкритого конкурсу на оформлення права на користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для

розміщення тимчасових споруд з метою провадження підприємницької діяльності. Таким чином, вищевказаний договір не є одним із документів, який вимагається уповноваженим органом для отримання паспорта прив'язки, а є лише юридичним підтвердженням того, що певний суб'єкт господарювання переміг у конкурсі, за результатами якого він має право на отримання паспорта прив'язки тимчасової споруди» (мовою оригіналу).

- (99) З огляду на наведене, повідомляємо, що, як зазначалось вище, Порядком передбачено вичерпний перелік документів, які необхідно подати суб'єкту господарювання до уповноваженого органу з питань містобудування та архітектури Луцької міської ради для оформлення/продовження паспорта прив'язки ТС та у цьому переліку відсутня вимога щодо написання зазначеної заяви до відділу управління майном міської комунальної власності.
- (100) Слід зазначити, що в рекомендаціях від 31.10.2023 № 63/15-рк/к, а також у розпорядженні про початок розгляду даної справи наголошувалось, що відповідно до пункту 2.13 Порядку забороняється при оформленні паспорта прив'язки ТС вимагати від замовників додаткові документи та отримання ним погоджень, не передбачених законом та цим Порядком.
- (101) Крім того, слід зауважити, що юридичним підтвердженням того, що певний суб'єкт господарювання переміг у конкурсі є протокол засідання конкурсної комісії, підписаний членами відповідної комісії.
- (102) Разом з тим, відповідно до пункту 6.1 Положення про проведення конкурсу, договір укладається з переможцем конкурсу протягом 3-х робочих днів після отримання паспорта прив'язки.
- (103) Отже, вимога Відповідача щодо написання заяви до відділу управління майном міської комунальної власності про оформлення договору на право тимчасового користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення тимчасових споруд з метою провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади є неправомірною, суперечить Порядку, а також створює додаткові труднощі для суб'єкта господарювання, що переміг у конкурсі.
- (104) Щодо того, що всупереч вимогам пункту 2.14 Порядку, пунктом 3.14 Правил визначено, що паспорт прив'язки не надається замовнику за умови не укладення суб'єктом господарювання договору на прибирання території та вивіз сміття, Виконком зазначив, що «згідно з статтею 10 Закону України “Про благоустрій населених пунктів”, до повноважень сільських, селищних і міських рад у сфері благоустрою населених пунктів належить затвердження правил благоустрою територій населених пунктів, а до повноважень виконавчих органів сільських, селищних і міських рад входить організація забезпечення на території населеного пункту чистоти і порядку, дотримання тиші в громадських місцях.
- (105) Пунктом 2.1. Правил благоустрою міста Луцька, затверджених рішенням Луцької міської ради від 29.07.2009 № 44/2 (надалі — Правила благоустрою)

передбачено, що організацію благоустрою міста забезпечують Луцька міська рада та її виконавчі органи відповідно до повноважень, установлених законом. Пунктом 3.1.2. Правил благоустрою передбачено обов'язок суб'єктів благоустрою укласти договори на вивезення (збирання, зберігання, перевезення, знешкодження, видалення і захоронення) відходів згідно з вимогами чинного законодавства. Крім того, аналогічні норми містяться у частині другій статті 31 Закону України "Про управління відходами", згідно з яким утворювачі побутових відходів зобов'язані: 1) укласти договори з виконавцем послуги з управління побутовими відходами та вносити у встановленому порядку плату за послугу з управління побутовими відходами; 2) забезпечувати передачу побутових відходів до системи управління побутовими відходами, а побутові відходи, на які поширюється розширена відповідальність виробника, - до системи приймання або роздільного збирання, створеної організаціями розширеної відповідальності виробників; 3) забезпечувати у встановленому порядку роздільне збирання відходів за наявності об'єкта оброблення відходів» (мовою оригіналу).

- (106) Водночас, повідомляємо, що укладення договору на прибирання території та вивіз сміття є необхідним, однак це не має бути бар'єром в отриманні/продовженні паспорта прив'язки тимчасової споруди, так як зазначена вимога, як зазначалось вище, суперечить пункту 2.14 Порядку та є причиною відмови в наданні/продовженні паспорта прив'язки для розміщення тимчасових з метою провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади.

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

5.1. Антиконтурентні дії Відповідача

- (107) Застосування положень Правил могло призвести до обмеження конкуренції на ринку реалізації товарів, робіт, послуг в тимчасових спорудах, оскільки Виконкомом встановлено необґрунтовані вимоги щодо розміщення ТС: *подання заяви до відділу управління майном міської комунальної власності Луцької міської ради, укладення додаткових договорів, сплати гарантійного внеску до початку проведення конкурсу на оформлення права на користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення ТС у розмірі дванадцятимісячної плати, вимога щодо надання не передбачених Порядком документів (кольорового фото ТС з прилеглою територією/панорамного кольорового фото місця розміщення ТС з комп'ютерним макетом ТС та благоустроєм прилеглої території на фоні оточуючої забудови та отримання дозволу у вигляді рішення Виконкому, який є підставою для оформлення паспорта прив'язки ТС).*
- (108) Відповідно до інформації Відповідача, наданої листом від 17.05.2024 № 1.1-5/2224/2024 (вх. від 17.05.2024 № 63-01/1210) за період з квітня 2023 року по травень 2024 року випадків відмов у видачі паспортів прив'язки тимчасових споруд чи у продовженні дії паспортів прив'язки тимчасових споруд не було.

- (109) Загалом протягом квітня 2023 року - травня 2024 року Виконкомом було видано/продовжено 201 паспорт прив'язки тимчасових споруд.
- (110) Отже, на території Луцької міської територіальної громади діє значна кількість суб'єктів господарювання, що здійснюють діяльність на ринку реалізації товарів, робіт, послуг в тимчасових спорудах, основними видами діяльності яких є роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами; роздрібна торгівля хлібобулочними виробами, борошняними та кондитерськими виробами; роздрібна торгівля деталями та приладдям для автотранспортних засобів тощо, а встановлення Виконкомом необґрунтованих вимог щодо розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності могло негативно вплинути на умови конкуренції суб'єктів господарювання, що здійснювали чи мали намір здійснювати діяльність на зазначеному ринку.

5.2. *Негативний вплив на конкуренцію*

- (111) Відповідно до частини першої статті 2 Закону України «Про захист економічної конкуренції» відносини органів державної влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю із суб'єктами господарювання; суб'єктів господарювання з іншими суб'єктами господарювання, із споживачами, іншими юридичними та фізичними особами у зв'язку з економічною конкуренцією регулюються Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (112) Згідно з частиною четвертою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції, захист інтересів суб'єктів господарювання та споживачів від його порушень здійснюється Антимонопольним комітетом України.
- (113) Відповідно до частини другої статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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.
- (114) Отже, реалізація органами місцевого самоврядування покладених на них повноважень має здійснюватися з дотриманням вимог чинного законодавства, у тому числі законодавства про захист економічної конкуренції.
- (115) Відповідно до частини першої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними діями органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю є прийняття будь-яких актів (рішень, наказів, розпоряджень, постанов тощо), надання письмових чи усних вказівок, укладення угод або будь-які інші дії чи бездіяльність органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю (колегіального органу

чи посадової особи), які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.

- (116) 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.
- (117) Таким чином, дії Виконавчого комітету Луцької міської ради, які полягали у прийнятті рішення від 12.04.2023 № 232-1 «Про Правила розміщення та функціонування тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади», яким затверджені Правила розміщення та функціонування тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади та Положення про проведення конкурсу на оформлення права на користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення ТС з метою провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади, норми яких не відповідають вимогам Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затвердженого наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства від 21.10.2011 № 244, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 22.11.2011 за № 1330/20068 та встановлюють додаткові адміністративні бар'єри доступу на ринок реалізації товарів, робіт, послуг в тимчасових спорудах, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування та можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку реалізації товарів, робіт, послуг в тимчасових спорудах.
- (118) Листом від 13.09.2024 № 3-7/197/2024 (вх. № 63-01/2198 від 13.09.2024) Виконавчий комітет Луцької міської ради надіслав відповідь на подання про попередні висновки від 28.08.2024 № 63-03/219-П у справі № 63/7-01-42-2024, в якому, зокрема, повідомив наступне.
- (119) Щодо стягнення з учасників конкурсу з права розміщення та функціонування тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади гарантійного внеску для участі в конкурсі Виконавчим комітетом Луцької міської ради надано інформацію, яка повністю дублює пункти 90-93 цього рішення.
- (120) З приводу стягнення з учасників конкурсу гарантійного внеску вкотре зазначаємо, що Порядком не передбачено стягнення з учасників конкурсу з права розміщення та функціонування тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади гарантійного внеску.

- (121) Щодо укладення суб'єктом господарювання, який виявив бажання розміщення тимчасової споруди для здійснення підприємницької діяльності договору на прибирання території та вивіз сміття Виконкомом продубльовано пункт 105 цього рішення, на який в поданні з попередніми висновками від 28.08.2024 № 63-03/219-П було зазначено, що укладення договору на прибирання території та вивіз сміття є необхідним, однак це не має бути бар'єром в отриманні/продовженні паспорта прив'язки тимчасової споруди, так як зазначена вимога, як зазначалось вище, суперечить пункту 2.14 Порядку та є причиною відмови в наданні/продовженні паспорта прив'язки для розміщення тимчасових з метою провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади.
- (122) З приводу вимоги надання кольорового фото ТС з прилеглою територією/панорамного кольорового фото місця розміщення ТС з комп'ютерним макетом ТС та благоустроєм прилеглої території на фоні оточуючої забудови та отримання дозволу у вигляді рішення Виконкому, подання заяви до відділу управління майном міської комунальної власності Луцької міської ради Виконкомом листом від 13.09.2024 № 3-7/197/2024 (вх. № 63-01/2198 від 13.09.2024) не надано ґрунтовних пояснень.
- (123) Отже, матеріалами справи доведено, що дії Виконавчого комітету Луцької міської ради, які полягали у прийнятті рішення від 12.04.2023 № 232-1 «Про Правила розміщення та функціонування тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади», яким затверджені Правила розміщення та функціонування тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади та Положення про проведення конкурсу на оформлення права на користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення ТС з метою провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади, норми яких не відповідають вимогам Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затвердженого наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства від 21.10.2011 № 244, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 22.11.2011 за № 1330/20068 та встановлюють додаткові адміністративні бар'єри доступу на ринок реалізації товарів, робіт, послуг в тимчасових спорудах, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування та можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку реалізації товарів, робіт, послуг в тимчасових спорудах.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 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 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, зі змінами та

пунктом 4 розділу VIII Порядку розгляду Антимонопольним комітетом України та його територіальними відділеннями заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА

1. Визнати дії Виконавчого комітету Луцької міської ради («Інформація, доступ до якої обмежено») щодо прийняття рішення від 12.04.2023 № 232-1 «Про Правила розміщення та функціонування тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади», яким затверджені Правила розміщення та функціонування тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади та Положення про проведення конкурсу на оформлення права на користування окремими елементами благоустрою комунальної власності для розміщення ТС з метою провадження підприємницької діяльності на території Луцької міської територіальної громади, норми яких не відповідають вимогам Порядку розміщення тимчасових споруд для провадження підприємницької діяльності, затвердженого наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства від 21.10.2011 №244, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 22.11.2011 за №1330/20068 та встановлюють додаткові адміністративні бар'єри доступу на ринок реалізації товарів, робіт, послуг в тимчасових спорудах порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого частиною першою статті 15, пунктом 3 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органу місцевого самоврядування та можуть призвести до обмеження конкуренції на ринку реалізації товарів, робіт, послуг в тимчасових спорудах.

2. Зобов'язати Виконавчий комітет Луцької міської ради («Інформація, доступ до якої обмежено») припинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення в тримісячний строк.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня його одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Голова Колегії,
Голова Відділення

Олександр КРИЖАНОВСЬКИЙ