



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ТЕРНОПІЛЬСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

2 листопада 2018 року

м. Тернопіль

№ 69/9 - р/к

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції

Підволочиська селищна рада (далі – Селищна рада, вказане скорочене найменування згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань) прийнявши рішення двадцять шостої сесії сьомого скликання від 21.06.2017 № 1342 «Про встановлення ставок місцевих податків і зборів на території Підволочиської селищної ради **на 2018 рік**» (далі – Рішення №1342) та рішення від 15.06.2018 №2333 «Про встановлення місцевих податків і зборів на території Підволочиської селищної ради **на 2019 рік**» (далі - Рішення №2333), встановила різні ставки Податку для фізичних та юридичних осіб при оподаткуванні однакових об'єктів нежитлової нерухомості на території смт. Підволочиськ, які можуть використовуватися ними у здійсненні однакових видів господарської діяльності.

Вказаними рішеннями для Підволочиського РайСТ та інших юридичних осіб створені дискримінаційні умови діяльності порівняно з умовами діяльності їх конкурентів фізичних осіб-підприємців, оскільки Підволочиське РайСТ та інші юридичні особи сплачують Податок за вищою ставкою та, відповідно, несуть більші витрати в господарській діяльності, що обмежує їх можливість конкурувати з фізичними особами-підприємцями на ринку, зокрема роздрібною торгівлі в неспеціалізованих магазинах.

За результатами розгляду адміністративною колегією Відділення справи №887-АД такі дії Селищної ради визнано антиконкурентними діями, які стосуються створення органами місцевого самоврядування дискримінаційних умов діяльності окремим суб'єктам господарювання порівняно з конкурентами, що є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, абзацом восьмим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Адміністративна колегія Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 887- АД про порушення Підволочиською селищною радою законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, абзацом восьмим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (надалі - Закон), та подання відділу досліджень і розслідувань від 05.10.2018 №69-03/105п,

ВСТАНОВИЛА:**1. Процесуальні дії**

- (1) До Відділення 04.06.2018 надійшла заява № 61 Підволочиського районного споживчого товариства (місцезнаходження: вул. Зелена, 1, смт. Підволочиськ, Тернопільської області, 47800) (надалі Підволочиське РайСТ), про порушення його прав внаслідок неправомірних дій Підволочиської селищної ради Підволочиського району Тернопільської області по встановленню ставок місцевих податків та зборів.
- (2) За результатами розгляду цієї заяви адміністративною колегією Відділення листом від 23 червня 2018 року надано рекомендації №69/23-рк/к (далі - Рекомендації №69/23-рк/к) Селищній раді вжити заходів щодо припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, шляхом встановлення однакових відсоткових ставок податку на нерухоме майно відмінне від земельної ділянки для суб'єктів господарювання, що діють на одному товарному ринку.
- (3) Про результати розгляду Рекомендацій №69/23-рк/к Селищна рада мала повідомити Відділення до 20 серпня 2018 року з наданням документів, які підтверджують виконання цих рекомендацій.
- (4) Листом від 20 липня 2018 року №03-884/01-11 Селищна рада повідомила, що Рекомендації №69/23-рк/к розглянуто на сесії Підволочиської селищної ради 11 липня 2018 року та прийнято рішення №2340 щодо їх відхилення.
- (5) У зв'язку із не виконанням Селищною радою Рекомендацій №69/23-рк/к, адміністративною колегією Відділення 23.08.2018 прийнято розпорядження №69/4 «Про початок розгляду справи» щодо неправомірних дій Підволочиської селищної ради.
- (6) 12.09.2018 Селищній раді надано вимогу №69-02/673 щодо надання інформації про кількість юридичних та фізичних осіб-підприємців, які здійснюють діяльність на території селищної ради, а також щодо сум сплачених податків за нерухоме майно відмінне від земельної ділянки даними суб'єктами господарювання.
- (7) Листом від 11.10.2018 №01-1214/09-03 Підволочиська селищна рада повідомила, що *«за результатами розгляду виконавчими органами селищної ради рекомендацій адміністративної колегії від 23.06.2018 р. №69/23-рк/к, враховуючи розпорядження адміністративної колегії від 23.08.2018 р. №69/4-рп/к, селищною радою прийнято рішення від 8.10.2018 №2600 «Про внесення змін до рішення від 15 червня 2018 року №2333 «Про встановлення місцевих податків і зборів на території Підволочиської селищної ради на 2019 рік».*
- (8) Листом від 19.10.2018 №69-02/847 Селищній раді було направлено Подання з попередніми висновками у справі №887-АД від 19.10.2018 №69-03/108п.
- (9) Листом від 25.10.2018 №03-1259/05-05 Підволочиська селищна рада надала свої пропозиції з урахуванням яких прийнято дане рішення.

2. Відповідач

- (10) **Підволочиська селищна рада** (місцезнаходження: 47800, Тернопільська обл., Підволочиський р-н, смт. Підволочиськ, ідентифікаційний код юридичної особи 04396294) є органом місцевого самоврядування.
- (11) Дата державної реєстрації – 21.05.1997 року, дата запису – 24.10.2008, номер запису – 1 644 120 0000 000509.

3. Обставини справи

- (12) Відповідно до частини першої статті 10 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» (надалі - Закон) сільські, селищні, міські ради є органами місцевого самоврядування, що представляють відповідні територіальні громади та здійснюють від їх імені та в їх інтересах функції і повноваження місцевого самоврядування, визначені Конституцією України, цим та іншим законодавством.

- (13) В територіальних межах смт. Підволочиськ повноваження органів місцевого самоврядування здійснюються Підволочиською селищною радою.
- (14) Частиною першою статті 26 Закону визначено, що виключно на пленарних засіданнях сільської, селищної, міської ради вирішуються такі питання, як встановлення місцевих податків і зборів відповідно до Податкового кодексу України та прийняття рішень щодо надання відповідно до чинного законодавства пільг по місцевих податках і зборах, а також земельному податку.
- (15) Згідно із частиною першою статті 73 Закону акти ради, сільського, селищного, міського голови, голови районної в місті ради, виконавчого комітету сільської, селищної, міської, районної у місті (у разі її створення) ради, прийняті в межах наданих їм повноважень, є обов'язковими для виконання всіма розташованими на відповідній території органами виконавчої влади, об'єднаннями громадян, підприємствами, установами та організаціями, посадовими особами, а також громадянами, які постійно або тимчасово проживають на відповідній території.
- (16) Рішенням Рішення №1342 Селищною радою встановлено ставки місцевих податків та зборів на 2018 рік.
- (17) Слід зазначити, що Селищна рада не направляла на погодження до Відділення проект Рішення №1342, як це передбачено Положенням про порядок погодження з органами Антимонопольного комітету України рішень органів влади, органів адміністративно-господарського управління та контролю, органів місцевого самоврядування щодо демонополізації економіки, розвитку конкуренції та антимонопольного регулювання, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 1 квітня 1994 р. № 4-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 20 квітня 1994 року за № 78/287 (зі змінами) (далі – Положення - 4-р).
- (18) Пунктом 1 Рішення №1342 встановлено ставки податку на нерухоме майно, відмінне від земельної ділянки (% розміру мінімальної заробітної плати, встановленої законом на 1 січня звітного (податкового) року за 1 квадратний метр бази оподаткування), зокрема:
- 1.1.1. Для фізичних осіб:**
- будівлі готельні – готелі, мотелі, кемпінги, пансіонати, ресторани та бари – 0,5%;
 - будівлі торговельні – торгові центри, універмаги, магазини, криті ринки, павільйони та зали для ярмарків, станції технічного обслуговування автомобілів, їдальні, кафе, закусочні, бази та склади підприємств торгівлі й харчування, будівлі підприємств побутового обслуговування - 0,5 %;
 - гаражі – гаражі (наземні й підземні) та криті автомобільні стоянки - 0,5%;
 - будівлі промислові та склади – 0,15%;
- 1.1.2. Для юридичних осіб:**
- будівлі готельні – готелі, мотелі, кемпінги, пансіонати, ресторани та бари – 0,75%;
 - будівлі торговельні – торгові центри, універмаги, магазини, криті ринки, павільйони та зали для ярмарків, станції технічного обслуговування автомобілів, їдальні, кафе, закусочні, бази та склади підприємств торгівлі й харчування, будівлі підприємств побутового обслуговування - 0,75 %;
 - гаражі – гаражі (наземні й підземні) та криті автомобільні стоянки - 0,75%;
 - будівлі промислові та склади – 0,2%.
- (19) В ході моніторингу рішень органів місцевого самоврядування на предмет дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції на сайті Підволочиської селищної ради виявлено рішення від 15.06.2018 №2333 «Про встановлення місцевих податків і зборів на території Підволочиської селищної ради **на 2019 рік**». Рішення №2333 Селищна рада також не направляла на погодження до Відділення, як це передбачено Положенням №4-р.
- (20) Додатком 5 до Рішення №2333 встановлено ставки податку на нерухоме майно, відмінне від земельної ділянки (% розміру мінімальної заробітної плати, встановленої

законом на 1 січня звітнього (податкового) року за 1 квадратний метр бази оподаткування), зокрема:

Для фізичних осіб:

12. Будівлі нежитлові

1211. Будівлі готельні – готелі, мотелі, кемпінги, пансіонати, ресторани та бари – 0, 5%;

1212. Інші будівлі для тимчасового проживання – туристичні бази та гірські притулки, дитячі та сімейні табори відпочинку, центри та будинки відпочинку, інші будівлі для тимчасового проживання, не класифіковані раніше – 0, 5%;

1220. Будівлі офісні – будівлі органів державного та місцевого управління, фінансового обслуговування, органів правосуддя, закордонних представництв, адміністративно-побутові будівлі промислових підприємств, будівлі для конторських та адміністративних цілей інші - 0, 5%;

1230. Будівлі торговельні – торгові центри, універмаги, магазини, криті ринки павільйони та зали для ярмарків, станції технічного обслуговування автомобілів, їдальні, кафе, закусочні, бази та склади підприємств торгівлі і громадського харчування, будівлі підприємств побутового обслуговування, будівлі торговельні інші – 0,5%;

1242. Гаражі – гаражі (наземні й підземні) та стоянки автомобільні криті, навіси для велосипедів – 0, 5%;

1251. Будівлі промислові – будівлі підприємств машинобудування та металообробної промисловості, будівлі підприємств чорної металургії, будівлі підприємств хімічної та нафтохімічної промисловості, будівлі підприємств легкої промисловості, харчової промисловості, медичної та мікробіологічної промисловості, лісової, деревообробної та целюлозно-паперової промисловості, будівельної індустрії, будівельних матеріалів та виробів, скляної та фарфоро-фаянсової промисловості, будівлі інших промислових виробництв, включаючи поліграфічне – 0,15%;

1252. Резервуари, силоси та склади – резервуари для нафти, нафтопродуктів та газу, резервуари та ємності інші, силоси для зерна, силоси для цементу та інших сипучих матеріалів, склади спеціальні товарні, холодильники, складські майданчики, склади універсальні, склади та сховища інші – 0, 15%.

Для юридичних осіб:

12. Будівлі нежитлові

1211. Будівлі готельні – готелі, мотелі, кемпінги, пансіонати, ресторани та бари – 0, 75%;

1212. Інші будівлі для тимчасового проживання – туристичні бази та гірські притулки, дитячі та сімейні табори відпочинку, центри та будинки відпочинку, інші будівлі для тимчасового проживання, не класифіковані раніше – 0, 75%;

1220. Будівлі офісні – будівлі органів державного та місцевого управління, фінансового обслуговування, органів правосуддя, закордонних представництв, адміністративно-побутові будівлі промислових підприємств, будівлі для конторських та адміністративних цілей інші - 0, 75%;

1230. Будівлі торговельні – торгові центри, універмаги, магазини, криті ринки павільйони та зали для ярмарків, станції технічного обслуговування автомобілів, їдальні, кафе, закусочні, бази та склади підприємств торгівлі і громадського харчування, будівлі підприємств побутового обслуговування, будівлі торговельні інші – 0,75%;

1242. Гаражі – гаражі (наземні й підземні) та стоянки автомобільні криті, навіси для велосипедів – 0, 75%;

1251. Будівлі промислові – будівлі підприємств машинобудування та металообробної промисловості, будівлі підприємств чорної металургії, будівлі підприємств хімічної та нафтохімічної промисловості, будівлі підприємств легкої промисловості, харчової промисловості, медичної та мікробіологічної промисловості, лісової, деревообробної та целюлозно-паперової промисловості, будівельної індустрії, будівельних матеріалів

- та виробів, скляної та фарфоро-фаянсової промисловості, будівлі інших промислових виробництв, включаючи поліграфічне – 0,25%;
1252. Резервуари, силоси та склади – резервуари для нафти, нафтопродуктів та газу, резервуари та ємності інші, силоси для зерна, силоси для цементу та інших сипучих матеріалів, склади спеціальні товарні, холодильники, складські майданчики, склади універсальні, склади та сховища інші – 0,25%.
- (21) Отже, у відповідності до вищезазначених Рішень суб'єкти господарювання, які здійснюють діяльність на одному товарному ринку повинні сплачувати різний відсоток ставок податку на нерухоме майно відмінне від земельної ділянки.
- (22) Підпунктом 265.1.1. статті 265 Податкового кодексу України до складу податку на майно віднесено податок на нерухоме майно, відмінне від земельної ділянки (надалі - Податок).
- (23) Підпунктом 266.5.1. статті 266 Податкового кодексу України передбачено, що ставки Податку для об'єктів житлової та/або нежитлової нерухомості, що перебувають у власності фізичних та юридичних осіб, встановлюються за рішенням сільської, селищної, міської ради або ради об'єднаних територіальних громад, що створені згідно із законом та перспективним планом формування територій громад, залежно від місця розташування (зональності) та типів таких об'єктів нерухомості у розмірі, що не перевищує 1,5 відсотка розміру мінімальної заробітної плати, встановленої законом на 1 січня звітного (податкового) року, за 1 квадратний метр бази оподаткування.
- (24) Відповідно до підпункту 266.1.1. статті 266 Податкового кодексу України платниками податку є фізичні та юридичні особи, в тому числі нерезиденти, які є власниками об'єктів житлової та/або нежитлової нерухомості.
- (25) Слід зазначити, що фізичні особи можуть бути власниками будь-якого майна, в тому числі і нерухомого майна комерційного призначення (за винятком окремих видів майна, яке не може їм належати) та мають право використовувати своє майно для здійснення підприємницької діяльності.
- (26) На запит Відділення щодо юридичних та фізичних осіб, які здійснюють підприємницьку діяльність у смт. Підволочиськ, Селищна рада листом від 24.09.2018 №03-1117/05-05 повідомила, що розпорядником даної інформації є Підволочиське відділення Кременецької ОДПІ та після отримання від них відповіді, Селищна рада надасть інформацію до Відділення.
- (27) За інформацією наданою Підволочиським відділенням Кременецької ОДПІ на території Підволочиської ОТГ підприємницьку діяльність провадять понад 750 суб'єктів господарювання.
- (28) Відповідно до Програми соціально-економічного та культурного розвитку Підволочиського району на 2018 рік – *«в районі за 9 місяців 2017 року зареєструвалися 7 юридичних осіб і 92 фізичні особи-підприємці, знялися з обліку 2 юридичних особи і 287 фізичних осіб. Кількість зареєстрованих підприємців-юридичних осіб становить 134 та підприємців - фізичних осіб – 1124, з них працюють 1087. Кількість діючих суб'єктів малого підприємництва на 10 тис. чоловік населення становить 32».*
- (29) Так, на території Селищної ради здійснювали однакову господарську діяльність (роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах) та були конкурентами, зокрема юридичні особи - Підволочиське РайСТ, ТОВ «СМП «Крок», ТОВ «Гарт» та фізичні особи-підприємці - ФОП Байда М.І., ФОП Лубкович А.І., ФОП Дацюк О.Й. та інші.
- (30) Проте, відповідно до Рішення №1342 та Рішення №2333, яким ставки встановлено на 2019 рік, Підволочиське РайСТ, ТОВ «СМП «Крок», ТОВ «Гарт» та інші юридичні особи сплачують (будуть сплачувати) за 1 квадратний метр об'єкта нежитлової нерухомості, що перебуває у їх власності, Податок в розмірі 0,75 % розміру мінімальної заробітної плати, а ФОП Байда М.І., ФОП Лубкович А.І., ФОП Дацюк О.Й. та інші фізичні особи-підприємці - 0,5 %.
- (31) Таким чином, внаслідок дій Селищної ради стосовно прийняття Рішень №1342 та №2333, якими встановлено різні ставки Податку для фізичних та юридичних осіб при оподаткуванні однакових об'єктів нежитлової нерухомості на території смт. Підволо-

чиськ, які можуть використовуватися ними у здійсненні однакових видів господарської діяльності, для Підволочиського РайСТ та інших юридичних осіб створені дискримінаційні умови діяльності порівняно з умовами діяльності їх конкурентів фізичних осіб-підприємців, оскільки Підволочиське РайСТ та інші юридичні особи сплачують Податок за вищою ставкою та, відповідно, несуть більші витрати в господарській діяльності, що обмежує їх можливість конкурувати з фізичними особами-підприємцями на ринку, зокрема роздрібною торгівлі в неспеціалізованих магазинах.

4. Правова кваліфікація дій Відповідача

- (32) У відповідності до статті 42 Конституції України держава забезпечує захист конкуренції у підприємницькій діяльності. Не допускаються зловживання монопольним становищем на ринку, неправомірне обмеження конкуренції та недобросовісна конкуренція. Забезпечення державного захисту конкуренції у підприємницькій діяльності покладено на Антимонопольний комітет України.
- (33) Відповідно до частини другої статті 25 Господарського кодексу України 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.
- (34) Застосування різних ставок Податку для суб'єктів господарювання при здійсненні однакових видів господарської діяльності, безпосередньо не впливає на структуру товарного ринку та самостійність прийняття суб'єктами господарювання господарських рішень, проте воно змінює власні досягнення суб'єктів господарювання, як джерело здобуття ними переваг у конкуренції за допомогою зовнішніх чинників. За таких умов дія конкурентних механізмів може спотворюватись.
- (35) Суб'єктом господарювання відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є юридична особа незалежно від організаційно-правової форми та форми власності чи фізична особа, що здійснює діяльність з виробництва, реалізації, придбання товарів, іншу господарську діяльність, у тому числі яка здійснює контроль над іншою юридичною чи фізичною особою.
- (36) 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 місцевого самоврядування (колегіального органу чи посадової особи), які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.
- (37) Вчинення антиконкурентних дій органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю забороняється.
- (38) Згідно з статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» адміністративна колегія територіального відділення Антимонопольного комітету України є органом Антимонопольного комітету України.
- (39) Відповідно до статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України мають право надавати рекомендації органам влади, органам місцевого самоврядування, органам адміністративно-господарського управління та контролю, суб'єктам господарювання, об'єднанням стосовно припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, усунення причин виникнення цих порушень і умов, що їм сприяють, а у разі, якщо порушення припинено, щодо вжиття заходів для усунення наслідків цих порушень.

- (40) Рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду органами чи особами, яким вони надані, у встановлений строк, про що було зазначено в Рекомендаціях №69/23-р/к.
- (41) Згідно з частиною третьою статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за умови виконання положень рекомендацій у разі, якщо порушення не призвело до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, не завдало значних збитків окремим особам чи суспільству та вжито відповідних заходів для усунення наслідків порушення, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається, а розпочате провадження закривається.
- (42) Станом на даний час, Селищна рада прийняла рішення від 08.10.2018 №2600 «Про внесення змін до рішення від 15 червня 2018 року №2333 «Про встановлення місцевих податків і зборів на території Підволочиської селищної ради на 2019 рік» яким встановлено однакові відсоткові ставки податку на нерухоме майно відмінне від земельної ділянки для суб'єктів господарювання, що діють на одному товарному ринку.
- (43) Отже, дії Підволочиської селищної ради, що полягали у прийнятті Рішень №1342 та 2333, якими було встановлено різні відсоткові ставки податку на нерухоме майно відмінне від земельної ділянки для суб'єктів господарювання, що діють на одному товарному ринку, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, абзацом восьмим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, внаслідок яких окремим суб'єктам господарювання створюються дискримінаційні умови діяльності порівняно з конкурентами.

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за №291/5482 (із змінами) та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року за №169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

Визнати, що Підволочиська селищна рада (ідентифікаційний код юридичної особи 04396294, місцезнаходження: 47800, Тернопільська обл., Підволочиський р-н, смт. Підволочиськ) своїми діями, які полягали у прийнятті Рішень №1342 та №2333 вчинила порушення, передбачене пунктом 3 статті 50, абзацом восьмим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, які стосуються створення дискримінаційних умов діяльності окремим суб'єктам господарювання порівняно з конкурентами.

В. о. голови

А.Г. Левченко