



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ТЕРНОПІЛЬСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

25 лютого 2019 року

м. Тернопіль

№ 69/4 - р/к

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції

Скориківська сільська рада (далі – Сільська рада) прийнявши рішення двадцять восьмої сесії сьомого скликання № 667 від 30.01.2018, встановила різні ставки Податку для фізичних та юридичних осіб при оподаткуванні однакових об'єктів нежитлової нерухомості на території Скориківської сільської ради, які можуть використовуватися ними у здійсненні однакових видів господарської діяльності.

Вказаним рішенням 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 №893-АД такі дії Сільської 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, передбаченим 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 № 893- АД про порушення Скориківською сільською радою законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, абзацом восьмим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання відділу досліджень і розслідувань від 11.02.2019 №69-03/21п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) До територіального відділення надійшла заява від 04.06.2018 № 61 (вх. від 12.06.2018 № 69-01/12-АМ) Підволочиського районного споживчого товариства (місцезнаходження: вул. Зелена, 1, смт. Підволочиськ, Тернопільської області, 47800) (далі - Підволочиське РайСТ).

- (2) За результатами розгляду цієї заяви адміністративною колегією територіального відділення листом від 23 червня 2018 року №69-02/295 відповідно до статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» Сільській раді надано рекомендації від 23.06.2018 № 69/24-рк/к (надалі – Рекомендації) вжити заходів щодо припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, шляхом встановлення однакових умов оподаткування нерухомого майна, відмінного від земельної ділянки для суб'єктів господарювання, що діють на одному товарному ринку.
- (3) Про результати розгляду Рекомендацій Сільська рада мала повідомити Відділення до 20 серпня 2018 року з наданням документів, які підтверджують виконання цих рекомендацій.
- (4) Листом від 10.08.2018 вх. № 69-01/282 Сільська рада повідомила Відділення, що за результатами розгляду Рекомендацій прийнято рішення №852 від 03.08.2018 щодо їх відхилення.
- (5) У зв'язку із невиконанням Сільською радою Рекомендацій, адміністративною колегією Відділення 27.12.2018 прийнято розпорядження №69/10 – рп/к «Про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції» щодо неправомірних дій Сільської ради.
- (6) На виконання пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), 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) Відділенням листом від 12.02.2019 №69-02/205 Сільській раді направлено копію подання від 11.02.2019 №69-03/21п «Про попередні висновки у справі №893-АД».

2. Відповідач

- (7) **Скориківська сільська рада** (місцезнаходження: 47814, с. Скорики, Підволочиського р-ну, Тернопільської обл, ідентифікаційний код 04394303) є органом місцевого самоврядування.
- (8) Дата державної реєстрації – 21.05.1997 року, дата запису – 11.05.2006, номер запису – 1 644 120 0000 000221.

3. Обставини справи

- (9) 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.
- (10) В територіальних межах с. Скорики повноваження органів місцевого самоврядування здійснюються Сільською радою.
- (11) 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.
- (12) 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.
- (13) Рішенням двадцять восьмої сесії сьомого скликання від 30.01.2018 № 667 «Про встановлення ставок податків на території Скориківської сільської ради» (надалі – Рішення №667) Сільською радою встановлено ставки місцевих податків та зборів на 2018 рік.
- (14) Слід зазначити, що Сільська рада не направляла на погодження до Відділення проект Рішення №667, 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).
- (15) Пунктом 1 Рішення №667 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:
- (16) **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%.
- (17) **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%;
- (18) Отже, суб'єкти господарювання, які здійснюють діяльність на одному товарному ринку повинні сплачувати різні відсоткові ставки податку на нерухоме майно відмінне від земельної ділянки
- (19) 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).
- (20) 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.
- (21) 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.

- (22) Відповідно до підпункту [14.1.129](#)¹ статті 14 Податкового кодексу України об'єктами нежитлової нерухомості є будівлі, приміщення, що не віднесені відповідно до законодавства до житлового фонду. У нежитловій нерухомості виділяють, зокрема, 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 громадського харчування, будівлі підприємств побутового обслуговування; господарські (присадибні) будівлі - допоміжні (нежитлові) приміщення, до яких належать сараї, хліви, гаражі, літні кухні, майстерні, вбиральні, погребі, навіси, котельні, бойлерні, трансформаторні підстанції, тощо).
- (23) Фізичні особи можуть бути власниками будь-якого майна та мають право використовувати своє майно для здійснення підприємницької діяльності.
- (24) За інформацією Сільської ради (лист від 14.01.2019 № 13) у 2018 році сплачували Податок: Підволочиське РайСТ, ТОВ «АГРО-РОСЬ», ТОВ «Україна» ПАТ «Укртелеком», ФОП Лапчук Р.В. та ФОП Доберчак І.М.
- (25) Згідно даних Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань одним із видів господарської діяльності Підволочиського РайСТ та ФОП Доберчак І.М. є роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах; ТОВ «АГРО-РОСЬ» та ФОП Лапчук Р.В. здійснюють сільськогосподарську діяльність та надання пов'язаних з нею послуг.
- (26) Проте, відповідно до Рішення № 667, Підволочиське РайСТ та ТОВ «АГРО-РОСЬ» сплачували за 1 квадратний метр об'єкта нежитлової нерухомості, що перебуває у їх власності Податок в розмірі 0,75 % розміру мінімальної заробітної плати, а ФОП Доберчак І.М. та ФОП Лапчук Р.В. - 0,5 %.
- (27) Таким чином, внаслідок дій Скориківської сільської ради, стосовно прийняття Рішення № 667, яким встановлені різні ставки Податку для фізичних та юридичних осіб при оподаткуванні об'єктів нежитлової нерухомості на території Скориківської сільської ради, які можуть використовуватися ними у здійсненні однакових видів господарської діяльності, для Підволочиського РайСТ та ТОВ «АГРО-РОСЬ» створені дискримінаційні умови діяльності порівняно з умовами діяльності їх конкурентів ФОП Доберчак І.М. та ФОП Лапчук Р.В., оскільки Підволочиське РайСТ і ТОВ «АГРО-РОСЬ» сплачує Податок за вищою ставкою та, відповідно, несе більші витрати в господарській діяльності, що обмежує його можливості конкурувати з фізичними особами – підприємцями, які діють на одному товарному ринку.

4. Правова кваліфікація дій Відповідача

- (28) 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.
- (29) 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.
- (30) 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.
- (31) 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.
- (32) 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.
- (33) Вчинення антиконкурентних дій органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю забороняється.
- (34) Згідно з статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» адміністративна колегія територіального відділення Антимонопольного комітету України є органом Антимонопольного комітету України.
- (35) 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.
- (36) Рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду органами чи особами, яким вони надані, у встановлений строк, про що було зазначено в Рекомендаціях №69/24-р/к.
- (37) 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.
- (38) Станом на даний час, Рішення № 667 втратило чинність, оскільки ним встановлені ставки Податку на 2018 рік.
- (39) На 2019 рік Сільською радою встановлені нові ставки Податку (рішення тридцять п'ятої сесії від 27.06.2018 №836), які є однакові для всіх суб'єктів господарювання, що здійснюють діяльність в торгівельних будівлях та сільськогосподарських приміщеннях. а саме:
- торгові центри, універмаги, магазини, криті ринки, павільйони та зали для ярмарків, станції технічного обслуговування автомобілів, їдальні, кафе, бари, закусочні, бази та склади підприємств торгівлі й громадського харчування, будівлі підприємств побутового обслуговування, що перебувають у власності фізичних осіб та юридичних осіб – 1% розміру мінімальної заробітної плати, встановленої законом на 1 січня звітного (податкового) року за 1 квадратний метр бази оподаткування;
 - будівлі та приміщення сільськогосподарського призначення, будівлі для зберігання сільгосппродукції, а також споруди, що використовуються в якості технологічних, транспортних і ремонтних об'єктів, склади для зберігання техніки та інші,

що перебувають у власності фізичних осіб та юридичних осіб – 0,5% розміру мінімальної заробітної плати, встановленої законом на 1 січня звітного (податкового) року за 1 квадратний метр бази оподаткування.

- (40) Таким чином, протягом часу дії Рішення № 667 Сільською радою на території с. Скорики були встановлені різні ставки Податку для фізичних та юридичних осіб при оподаткуванні об'єктів нежитлової нерухомості.
- (41) Дії Скориківської сільської ради, які полягали у прийнятті Рішення № 667, яким було встановлено різні розміри відсоткових ставок податку на нерухоме майно відмінне від земельної ділянки на території Скориківської сільської ради для суб'єктів господарювання, що діють на одному товарному ринку, тобто є конкурентами, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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.

5. Заперечення Відповідача та їх спростування

- (42) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано Відповідачеві, заперечень, пояснень, зауважень не надано.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення у справі.

- (43) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а запереченнями Відповідача не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Сільської ради, які полягали у прийнятті Рішення № 667, яким було встановлено різні розміри відсоткових ставок податку на нерухоме майно відмінне від земельної ділянки на території Скориківської сільської ради для суб'єктів господарювання, що діють на одному товарному ринку, тобто є конкурентами, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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.
- (44) Такі дії Відповідача заборонені відповідно до частини третьої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

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:

1. Визнати, що Скориківська сільська рада (ідентифікаційний код юридичної особи 04394303, місцезнаходження: 47814, с. Скорики, Підволочиського р-ну, Тернопільської обл.), своїми діями, що полягали у прийнятті рішення двадцять восьмої сесії сьомого скликання № 667 від 30.01.2018, яким було встановлено різні відсоткові ставки податку на нерухоме майно відмінне від земельної ділянки для суб'єктів господарювання, що діють на одному товарному ринку, вчинила порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене 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.

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

В. о. голови

Н.Є. Черномаз