



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ТЕРНОПІЛЬСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

30 липня 2019 року

м. Тернопіль

№ 69/21- р/к

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції

Зборівська міська рада (далі – Міська рада) прийняла Рішення №606, яким встановила різні ставки Податку для фізичних та юридичних осіб при оподаткуванні об'єктів нежитлової нерухомості на території Зборівської міської ради, які можуть використовуватися ними у здійсненні однакових видів господарської діяльності та створила для юридичних осіб дискримінаційні умови діяльності порівняно з умовами діяльності для фізичних осіб – підприємців, оскільки юридичні особи сплачують Податок за вищою ставкою та, відповідно, несуть більші витрати в господарській діяльності, що обмежує можливість конкурувати з фізичними особами - підприємцями на ринку роздрібною торгівлі в неспеціалізованих магазинах.

За результатами розгляду адміністративною колегією Відділення справи № 906-АД такі дії Міської ради визнано антиконкурентними діями, які передбачені пунктом 3 статті 50, абзацом восьмим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та внаслідок яких окремим суб'єктам господарювання створюються дискримінаційні умови діяльності порівняно з конкурентами.

Міську раду зобов'язано у двомісячний термін з дня отримання рішення встановити рівні умови оподаткування для суб'єктів господарювання, що діють на одному товарному ринку.

Адміністративна колегія Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №906-АД про порушення Міською радою законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, абзацом сьомим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання відділу досліджень і розслідувань від 17.07.2019 №69-03/84п «Про попередні висновки у справі № 906-АД»,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) До Відділення 14.12.2018 надійшла заява № 01-01/115 Козівського районного споживчого товариства (місцезнаходження: вул. Грушевського, 25, смт. Козова, Тернопільська область, 47600) (далі - Козівське РайСТ), про порушення його прав внаслідок неправомірних дій Міської ради по встановленню ставок податків та зборів на території Зборівської міської ради на 2019 рік.
- (2) За результатами розгляду даної заяви адміністративною колегією Відділення, листом від 3 січня 2019 року відповідно до статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», надано Міській раді рекомендації №69/2-р/к/к (далі – Рекомендації №69/2-р/к/к) 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) Листом від 04.02.2019 Миська рада повідомила наступне: *«на виконання наданих Вами рекомендацій виконавчим апаратом Зборівської міської ради було підготовлено проект рішення № 1329 від 23.01.2019 року «Про внесення змін до рішення №606 12 сесії 8 скликання від 27 червня 2018 року «Про встановлення ставок місцевих податків і зборів на території Зборівської міської ради на 2019 рік», однак даний проект рішення не набрав потрібної кількості голосів (рішення не прийнято)».*
- (4) Таким чином Рекомендації №69/2-рк/к Миською радою не виконано.
- (5) У зв'язку із не виконанням Миською радою Рекомендацій №69/2-рк/к, адміністративною колегією Відділення 25.03.2019 прийнято розпорядження №69/10 – рп/к «Про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції» щодо неправомірних дій Зборівської міської ради.
- (6) Листом від 17.07.2019 №69-02/1092 Відділенням направлено Миській раді копію подання від 17.07.2019 №69-03/84п «Про попередні висновки у справі №906-АД».

2. Відповідач

- (7) **Зборівська міська рада** (місцезнаходження: 47201, Тернопільська обл., Зборівський район, місто Зборів, вул. Хмельницького, 13) ідентифікаційний код юридичної особи 04058410. Відповідно до Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань - Миська рада є органом місцевого самоврядування.
- (8) Дата державної реєстрації 21.05.1997 року, дата запису -13.11.2006, номер запису: 1 643 120 0000 000387.

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 сіл Велика Плавуча, Августівка та Хоростець, які входять до складу Зборівської територіальної громади, повноваження органів місцевого самоврядування здійснюються Миською 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 дванадцятої сесії восьмого скликання № 606 від 27.06.2018 (далі - Рішення № 606) Миською радою встановлено ставки податків та зборів на території Зборівської міської ради на 2019 рік.
- (14) Слід зазначити, що Миська рада не направляла на погодження до Відділення проект Рішення №606, як це передбачено статтею 20 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» та 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) Рішенням № 606 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:
- для фізичних осіб** – будівлі готельні – 0,5%;
- Інші будівлі для тимчасового проживання – 0,5%;
 - Будівлі офісні – 1%;
 - будівлі торговельні – 0,5 %;
 - гаражі - 0,5 %;
 - будівлі промислові – 0,15%;
 - будівлі сільськогосподарського призначення, лісівництва та рибного господарства - 0,1%
- для юридичних осіб** – будівлі готельні – 0,75%;
- Інші будівлі для тимчасового проживання – 0,75%;
 - Будівлі офісні – 0,5%;
 - будівлі торговельні – 0,75 %.
 - гаражі – 0,75%;
 - будівлі промислові – 0,3%
 - будівлі сільськогосподарського призначення, лісівництва та рибного господарства - 0,5%.
- (16) 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).
- (17) 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.
- (18) 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.
- (19) 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, закуочні, 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).
- (20) Фізичні особи можуть бути власниками будь-якого майна, в тому числі і нерухомого майна санітарно-побутового призначення (за винятком окремих видів майна, яке не може їм належати) та мають право використовувати своє майно для здійснення підприємницької діяльності.
- (21) За інформацією Зборівської міської ради (лист від 04.06.2019 № 423) у 2018 році та січні-квітні 2019 році Податок сплачували 120 фізичних осіб.

- (22) За даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань ряд фізичних осіб-підприємців, зокрема Берлізева В.Д., Мисик В.В., Матлах М.І. та інші здійснювали господарську діяльність - роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах та були конкурентами Козівському РайСТ.
- (23) Проте, відповідно до Рішення №606, Козівське РайСТ сплачує за 1 квадратний метр об'єкта нежитлової нерухомості, що перебуває у його власності, Податок в розмірі 0,75 відсотка розміру мінімальної заробітної плати, а фізичні особи-підприємці - 0,5 відсотка.
- (24) В ході розгляду справи на сайті Зборівської міської ради <https://zborivska-gromada.gov.ua/docs/212022/> виявлено Рішення Зборівської міської ради восьмого скликання двадцять дев'ятої позачергової сесії від 26.06.2019 №1919 «Про встановлення місцевих податків і зборів на території Зборівської міської ради на 2020 рік» (надалі Рішення №1919) яким встановлено однакові ставки податку на нерухоме майно відмінне від земельної ділянки для суб'єктів господарювання, що діють на одному товарному ринку, крім податку на гаражі, який встановлено для фізичних осіб – 0,5% розміру мінімальної заробітної плати, встановленої законом на 1 січня звітного (податкового) року за 1 квадратний метр бази оподаткування, а для юридичних осіб у розмірі – 0,75%.
- (25) Міська рада не направляла на погодження до Відділення проект Рішення №1919, як це передбачено статтею 20 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» та 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).
- (26) Таким чином, внаслідок дій Зборівської міської ради, стосовно прийняття Рішення №606 та Рішення №1919 якими встановлені різні ставки Податку для фізичних осіб - підприємців та юридичних осіб при оподаткуванні об'єктів нежитлової нерухомості на території Зборівської міської ради, які можуть використовуватися ними у здійсненні однакових видів господарської діяльності, для юридичних осіб створені дискримінаційні умови діяльності порівняно з умовами діяльності для фізичних осіб – підприємців, оскільки юридичні особи сплачують Податок за вищою ставкою та, відповідно, несуть більші витрати в господарській діяльності, що обмежує можливість конкурувати з фізичними особами - підприємцями на відповідному ринку.

4. Правова кваліфікація дій Відповідача

- (27) 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.
- (28) 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.
- (29) 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.
- (30) 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.
- (31) 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.
- (32) Вчинення антиконкурентних дій органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю забороняється.
- (33) Згідно з статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» адміністративна колегія територіального відділення Антимонопольного комітету України є органом Антимонопольного комітету України.
- (34) 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.
- (35) Рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду органами чи особами, яким вони надані, у встановлений строк, про що було зазначено в Рекомендаціях №69/2-рк/к.
- (36) 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.
- (37) Отже, дії Зборівської міської ради щодо прийняття Рішення №606 та Рішення №1919 якими встановлено різні розміри відсоткових ставок податку на нерухоме майно відмінне від земельної ділянки на території Зборівської міської ради для суб'єктів господарювання, що діють на одному товарному ринку, тобто є конкурентами, є порушенням, 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

- (36) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано Відповідачеві листом від 17.07.2019 №69-02/1092 Міська рада зауважень, заперечень та доказів, що їх підтверджують не надала.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення у справі

- (37) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Міської ради, які полягали у прийнятті Рішення №606 та Рішення №1919, якими встановлено різні розміри відсоткових ставок податку на нерухоме майно відмінне від земельної ділянки на території Зборівської міської 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 та абзацом сьомим частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органів місцевого самоврядування, в частині надання окремому суб'єкту господарювання переваг, які ставлять його у привілейоване становище стосовно конкурентів, що може призвести до обмеження конкуренції.
- (38) 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», 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 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 дії Зборівської міської ради (ідентифікаційний код юридичної особи 04058410, місцезнаходження: 47201, Тернопільська обл., Зборівський район, місто Зборів,), що полягали у прийнятті рішення дванадцятої сесії восьмого скликання № 606 від 27.06.2018 та рішення двадцять дев'ятої позачергової сесії восьмого скликання від 26.06.2019 №1919 якими встановлено різні відсоткові ставки податку на нерухоме майно відмінне від земельної ділянки для суб'єктів господарювання, що діють на одному товарному ринку, порушенням, 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.

2. Зобов'язати Зборівську міську раду встановити рівні умови оподаткування для суб'єктів господарювання, що діють на одному товарному ринку.

Про виконання зобов'язань повідомити територіальне відділення до 30 вересня 2019 року.

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

Голова адміністративної колегії
в. о. голови територіального відділення

А. Г. Левченко