



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ТЕРНОПІЛЬСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РЕКОМЕНДАЦІЇ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

07 грудня 2017 року

м.Тернопіль

№ 39 – рк\к

Про припинення дій, які
містять ознаки порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Адміністративна колегія територіального відділення Антимонопольного комітету України розглянувши подання від 07 грудня 2017 року № 89 «Про виявлення ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції» встановила наступне.

Тернопільським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України здійснюється моніторинг рішень органів місцевого самоврядування на предмет дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції.

На запит територіального відділення Гусятинська селищна рада листом від 13.11.2017 № 551 надала копію рішення селищної ради від 20.01.2016 № 36, яким затверджено «Положення про податок на нерухоме майно, відмінне від земельної ділянки, що розміщене на території Гусятинської селищної ради об'єднаної територіальної громади» (надалі- Положення).

Гусятинська селищна рада (надалі – Селищна рада) включена до Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, є юридичною особою з організаційно-правовою формою – орган місцевого самоврядування. Ідентифікаційний код юридичної особи 04396391, місцезнаходження юридичної особи: 48201, Тернопільська обл., Гусятинський район, смт Гусятин, пр. Героїв Майдану, 1. Дата державної реєстрації – 21.05.1997 року, дата запису – 05.06.2006, номер запису – 1 648 120 0000 000331, основний вид діяльності "Державне управління загального характеру" (КВЕД 84.11).

Відповідно до частини 1 статті 10 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» 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.

Виконавчими органами сільських, селищних, міських рад, згідно статті 11 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» є їх виконавчі комітети, відділи, управління та інші створювані радами виконавчі органи, які підконтрольні і підзвітні відповідним радам.

В територіальних межах смт Гусятин Тернопільської області, повноваження органів місцевого самоврядування здійснюються Селищною радою та її виконавчим комітетом.

Селищна рада та її виконавчий комітет в розумінні абзацу 7 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є органами місцевого самоврядування.

Відповідно до пункту 24 статті 26 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» до виключної компетенції сільських, селищних, міських рад віднесено встановлення місцевих податків і зборів відповідно до [Податкового кодексу України](#). Відповідно до частини першої статті 59 зазначеного Закону Рада в межах своїх повноважень приймає нормативні та інші акти у формі рішень.

Підпунктом 265.1.1. статті 265 Податкового кодексу України до складу податку на майно відноситься податок на нерухоме майно, відмінне від земельної ділянки (надалі – Податок).

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 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.

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.

При аналізі Положення виявлено, що, встановивши ставки Податку для юридичних та фізичних осіб, селищна рада, визначивши в розділі 3 базу оподаткування та ставки податку (в розділі 5) не зазначила, що ставка Податку встановлюється у відсотках від розміру мінімальної заробітної плати, встановленої законом на 1 січня звітного (податкового) року.

Частиною «Розміри ставок податку на нерухоме майно, відмінне від земельного податку, для об'єктів нежитлової нерухомості» розділу 5 Положення «Ставки податку» ставки Податку визначені в різних розмірах для фізичних осіб та юридичних осіб для таких типів об'єктів :

- будівлі (приміщення) готельні – готелі, мотелі, кемпінги, пансіонати, ресторани та бари, туристичні бази, табори для відпочинку, будинки відпочинку - 0,3 % для фізичних осіб та 1% для юридичних осіб;

- будівлі (приміщення) офісні- будівлі (приміщення) фінансового обслуговування, адміністративно-побутові будівлі (приміщення), будівлі (приміщення) для конторських та адміністративних цілей - 0,2 % для фізичних осіб та 0,3% для юридичних осіб;

- гаражі- гаражі(наземні й підземні) та криті автомобільні стоянки;

- господарські (присадибні) будівлі- допоміжні (нежитлові) приміщення, до яких належать сараї, хліви, гаражі, літні кухні, майстерні, вбиральні, погребі, навіси, котельні, бойлерні, трансформаторні підстанції тощо- 0,01 % для фізичних осіб та 1% для юридичних осіб;

Інші будівлі (приміщення)- 0,5 % для фізичних осіб та 1% для юридичних осіб.

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.

Таким чином, Селищна рада, встановивши різні ставки Податку для фізичних та юридичних осіб для об'єктів нежитлової нерухомості на території Гусятинської ОТГ, яке може використовуватися ними у здійсненні однакових видів господарської діяльності, ущемлює інтереси тих суб'єктів господарювання, які сплачують Податок за вищою ставкою, та , відповідно, несуть більші витрати , порівняно з конкурентами.

Таким чином, для окремих суб'єктів господарювання створюються дискримінаційні умови діяльності.

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.

Відповідно до частини першої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», 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 є антиконкурентними діями органів влади.

Норми абзацу 8 частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачають, що антиконкурентними діями органів влади, зокрема, визнаються дії, внаслідок яких окремим суб'єктам господарювання створюються дискримінаційні умови діяльності порівняно з конкурентами.

Сукупність норм Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачає змагання між суб'єктами господарювання, які завдяки, саме, власним досягненням здобувають переваги над іншими суб'єктами господарювання, натомість, антиконкурентні дії органів місцевого самоврядування можуть вплинути на відповідний стан конкуренції шляхом її обмеження, що може полягати у зміні існуючих факторів, які визначають інтенсивність конкуренції, а саме дії зовнішніх факторів, одним з яких можуть бути дії чи бездіяльність органів місцевого самоврядування, які, внаслідок потенційної можливості негативного впливу на конкуренцію, визнаються антиконкурентними діями органів місцевого самоврядування

Таким чином, дії Селищної ради щодо встановлення різних відсоткових ставок Податку для суб'єктів господарювання, що діють на одному товарному ринку, тобто є конкурентами, містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 3 статті 50, абзацом 8 частини другої статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних дій органів влади, внаслідок яких окремим суб'єктам господарювання створюються дискримінаційні умови діяльності порівняно з конкурентами.

Враховуючи викладене, з метою припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, керуючись статтею 46 Закону України "Про захист економічної конкуренції", статтями 7,14 Закону України "Про Антимонопольний Комітет України" та пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за №291/5482 зі змінами та доповненнями, адміністративна колегія територіального відділення Антимонопольного комітету України **рекомендує** :

Гусятинській селищній раді вжити заходів щодо припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, шляхом приведення «Положення про податок на нерухоме майно, відмінне від земельної ділянки, що розміщене на території Гусятинської селищної ради об'єднаної територіальної громади» у відповідність до вимог чинного законодавства України.

Рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду.

Про результати їх розгляду повідомити територіальне відділення до 22 січня 2018 року, надавши підтверджуючі документи.

За умови виконання положень рекомендацій провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції розпочато не буде.

Члени адміністративної колегії :

Н.Є. Черномаз, в.о. голови
територіального відділення

А.Г. Левченко, заступник
начальника відділу досліджень
та розслідувань

Г.С. Бібік, завідувач
юридичного сектору