

В действиях Министерства сельского хозяйства и продовольствия Удмуртской Республики, выразившихся в не расторжении инвестиционного договора №3-П от 27.12.2013 года, заключенного с ОАО «Милком» по предоставлению налоговой льготы по налогу на прибыль при нарушении хозяйствующим субъектом существенных условий договора, содержатся признаки нарушения пункта 7 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике рассмотрено письмо и материалы Управления ФСБ по Удмуртской Республике (от 21.12.2016 исх.№3/6150/НС) о предоставлении Министерством сельского хозяйства и продовольствия Удмуртской Республике (далее – Минсельхоз УР) необоснованных конкурентных преимуществ некоторым хозяйствующим субъектам в рамках реализации инвестиционных проектов в 2014-2016 гг., в рамках рассмотрения заявления установлено следующее.

Между ОАО «Милком» и Минсельхозом УР был заключен инвестиционный договор по предоставлению налоговых льгот по налогу на прибыль от 27.12.2013 года № 3-П. Цель договора – «Строительство цеха по выработке мягких сыров». Срок договора определен с момента подписания договора до срока окупаемости, но не более 5 лет. Льготная ставка по налогу на прибыль – 13,5 %. По данным налоговой декларации по налогу на прибыль за 2013-2015 года сумма льготы составила 109076155 руб. (за 2013 – 14 206 996 руб., за 2014 -41 680 927 руб., за 2015 год – 53 188 232 руб.)

Согласно представленной отчетности за 2014 год (отчет январь - декабрь 2014 года) у ОАО «Милком» имелись следующие отклонения по показателям: доля товаров, которые реализуются населению, организациям и ИП, производимых в рамках проектов – (план – 40%, факт – 27%), нарушен объем производства продукции за 2014 и 2015 годы (2014: план – 148018 тыс.руб., факт – 72559 тыс.руб.); (2015: план – 148018 тыс.руб., факт- 153052 тыс.руб).

Кроме того, согласно представленной информации из Управления ФНС России по УР у ОАО «Милком» по состоянию на 01.05.2014 года имелась задолженность по налогу на прибыль организаций в размере (- 2 564 904 руб.) по состоянию на 01.04.2015 года имелась задолженность по налогу на прибыль организаций в размере (-9116377 руб).

Однако, согласно представленным отчетам о реализации проекта, в состав ежеквартальных отчетов приложена справка №633, выданная Управлением ФНС России по УР по состоянию на 02.04.2015 года об отсутствии задолженности. В ежеквартальном отчете за январь-июнь 2014 года, представленном Минсельхозом отсутствует справка о наличии/отсутствии задолженности по уплате налогов.

ОАО «Милком» является плательщиком налога на имущество организаций и налога на прибыль организаций.

Согласно ст. 12 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) законодательными (представительными) органами государственной власти субъектов Российской Федерации законами о налогах в порядке и пределах, которые предусмотрены настоящим Кодексом, могут устанавливаться налоговые льготы, основания и порядок их применения.

Налогоплательщики имеют право использовать налоговые льготы при наличии оснований и в порядке, установленном законодательством о налогах и сборах (ст. 21 НК РФ).

В соответствии со ст. 56 НК РФ льготами по налогам и сборам признаются предоставляемые отдельным категориям налогоплательщиков и плательщиков сборов предусмотренные законодательством о налогах и сборах преимущества по сравнению с другими налогоплательщиками или плательщиками сборов, включая возможность не уплачивать налог или сбор либо уплачивать их в меньшем размере. Нормы законодательства о налогах и сборах, определяющие основания, порядок и условия применения льгот по налогам и сборам, не могут носить индивидуального характера. Льготы по региональным налогам устанавливаются и отменяются настоящим Кодексом и (или) законами субъектов Российской Федерации о налогах.

Законом Удмуртской Республики от 05.03.2003 № 8-РЗ «О налоговых льготах, связанных с осуществлением инвестиционной деятельности» (далее Закон №8-РЗ) предоставлены льготы по налогу на прибыль организациям, привлекающим инвестиции, а также направляющим собственные средства на создание новых, реконструкцию и модернизацию существующих производств.

В соответствии со ст. 2 Закона №8-РЗ налоговые льготы предоставляются при соблюдении совокупности следующих условий: прохождение конкурсного отбора в соответствии с порядком, определяемым Правительством Удмуртской Республики, заключение инвестиционного договора между организацией-победителем конкурса инвестиционных проектов и уполномоченными органами государственной власти Удмуртской Республики, предоставление инвестиционного договора в налоговый орган по месту постановки организации на налоговый учет.

Согласно ст. 6 Закона №8-РЗ сумма налогов подлежит возврату в бюджет Удмуртской Республики в полном объеме за весь период, в котором организации были предоставлены налоговые льготы, установленные статьями 2, 5 настоящего Закона, при наступлении хотя бы одного из следующих обстоятельств: нарушение одного из существенных условий инвестиционного договора; несоблюдение одного и более условий предоставления налоговой льготы, установленных пунктом 2 статьи 2 Закона №8-РЗ.

Из анализа указанных норм права следует, что целью установления налогоплательщикам льготы по налогу на прибыль организаций в Удмуртской Республике является предоставление льготы организациям, привлекающим инвестиции, а также направляющим собственные средства на создание новых, реконструкцию и модернизацию существующих производств.

При этом сумма налога на прибыль организаций подлежит возврату в бюджет Удмуртской Республики в полном объеме за весь период, в котором организации были предоставлены налоговые льготы, только в случае нарушения одного из существенных условий инвестиционного договора.

В соответствии с п.1.4 инвестиционного договора №3-П от 27.12.2013 года, заключенного между ОАО «Милком» и Минсельхозом УР существенными условиями договора, выполнение которых обеспечивает возможность применения

пониженной ставки по налогу на прибыль в бюджет УР, является:

А) реализация инвестиционного проекта – Строительство цеха по выработке мягких сыров;

Б) выполнение основных показателей инвестиционного проекта (бизнес – плана) в целом по проекту согласно приложению 1 к договору;

В) отсутствие просроченной задолженности (неисполненной обязанности) по налогам и сборам и иным обязательным платежам в бюджеты всех уровней и государственные внебюджетные фонды.

Согласно пункту 2.1.3 инвестиционного договора Общество обязано, в том числе, выполнять основные показатели инвестиционного проекта (бизнес – плана), предусмотренные в подпункте «Б» пункта 1.4 Договора; предоставлять отчет о реализации инвестиционного проекта (бизнес – плана), в том числе информацию о выполнении основных показателях инвестиционного проекта (бизнес – плана), указанных в приложении 1 к договору.

При этом согласно пункту 4.4 инвестиционного договора невыполнение Организацией условий п. 2.1.3, нарушение Организацией условий пунктов 1.4 и 2.1 является основанием для расторжения инвестиционного договора и извещением уполномоченным органом (Министерством сельского хозяйства и продовольствия УР) о расторжении инвестиционного договора налогового органа по месту постановки организации на налоговый учет.

Согласно приложению 1 к договору к основным показателям инвестиционного проекта относятся:

Показатели	Ед. измерения	Год реализации проекта				В целом по проекту
		2013	2014	2015	2016	
Объем инвестиций						
Объем планируемых налоговых льгот						
Количество созданных в рамках проекта рабочих мест						
Количество сохраненных рабочих мест, предусмотренных в организации при реализации проекта						
Количество рабочих мест, предусмотренных в организации						
Среднемесячный						

уровень заработной платы работников по проекту						
Объем налоговых отчислений в консолидированный бюджет УР						
Доля товаров (работ, услуг), которые реализуются населению, организациям и ИП Удмуртской Республики в общем объеме товаров, производимых в рамках проекта						

На дату проведения конкурса действовало постановление Правительства Удмуртской Республики от 22.08.2005 года №126 «Об утверждении положения о конкурсе инвестиционных проектов организаций на право получения льгот по налогу на прибыль и по налогу на имущество» в редакции от 14.10.2013 №466 (далее – Постановление) согласно которому в состав конкурсной заявки подаются основные показатели бизнес – плана.

Установлено, что основные показатели, утвержденные бизнес – планом инвестиционного проекта №3-П от 27.12.2013 года идентичны показателям, утвержденным Постановлением (Приложение №2).

Согласно отчета за январь – декабрь 2014 года у ОАО «Милком» имелось нарушение показателя - доля товаров, которые реализуются населению, организациям и ИП (план – 40%, факт – 27%).

В соответствии с Постановлением, а также условиям инвестиционного договора, данный показатель относится к основным показателями инвестиционного проекта, кроме того, данный показатель являлся показателем соответствия критериям отбора инвестиционного проекта. Выполнение основных показателей (бизнес – плана) является существенным условием договора.

Из анализа норм следует, что обязанность по возврату налогоплательщиком суммы полученных налоговых льгот в бюджет УР, является расторжение инвестиционного договора в связи с нарушением плательщиком одного из существенных условий договора.

Согласно условиям инвестиционного договора, отчет о реализации проекта за 12 месяцев предоставляется в Минсельхоз УР – до 30 марта года, следующего за отчетным.

Дополнительных соглашений о корректировке основных показателей, на момент сдачи отчета за 12 месяцев 2014 года, между сторонами не заключалось.

Кроме того, из сведений представленных Управлением ФНС России по УР (вх.№1163 от 10.02.2017 г.) следует, что по состоянию на 01.05.2014 года у ОАО «Милком» имелась задолженность по уплате налога на прибыль. При исследовании представленных Минсельхозом УР отчетов о реализации инвестиционного проекта №3-П от 27.12.2013 года за 1-е полугодие 2014 года (январь – июнь 2014 года) установлено, что в составе отчета отсутствует справка налогового органа о наличии/отсутствии задолженности по уплате налогов.

Установлено, что после предоставления отчетности за 12 месяцев 2014 года с имеющимися отклонениями по основным показателям, Минсельхозом УР не были предприняты действия по расторжению инвестиционного договора №3-П от 27.12.2013 года, заключенного с ОАО «Милком».

Согласно [пункту 20 статьи 4](#) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции), государственные или муниципальные преференции - это предоставление отдельным хозяйствующим субъектам преимуществ, которые обеспечивают им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий.

В результате предоставления отдельным хозяйствующим субъектам налоговых льгот с учетом применения пониженных ставок создаются более выгодные условия деятельности (преимущества) данным хозяйствующим субъектам по сравнению с другими хозяйствующими субъектами.

аключение инвестиционных договоров имеет своей целью внедрение в общественность новых видов товаров на территории Удмуртской Республики за счет собственных средств организации, а также направление на сохранение (создание) рабочих мест в рамках реализации проекта.

Предоставление налоговых льгот снижает доходы бюджета, которые, если бы были получены, могли направляться на решение тех же социально-экономических задач, что и предоставленные налоговые льготы.

Таким образом, предоставление налоговых льгот отдельным хозяйствующим субъектам является, по своей экономической сути, государственной преференцией.

В соответствии с п. 7 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или)

осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещаются предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных [главой 5](#) Федерального закона «О защите конкуренции».

Таким образом, не расторжение Минсельхозом УР инвестиционного договора №3-П от 27.12.2013 года, заключенного с ОАО «Милком» при нарушении Обществом существенных условий договора, является государственной преференцией, поскольку предоставляет хозяйствующему субъекту преимущественное право в дальнейшем на получение налоговых льгот, в связи с чем, в действиях Министерства имеются признаки нарушения п. 7 ч. 1 ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с ч. 2 ст. 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции», предупреждение выдается в случае выявления признаков нарушения ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции». Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции» без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

В соответствии с п. 3.4 Приказа ФАС России от 22.01.2016 №57/16 «Об утверждении Порядка выдачи предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства», при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается, и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Принимая во внимание факт установления признаков нарушения антимонопольного законодательства, Удмуртское УФАС России предупреждает Министерство о необходимости прекращения действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, путем расторжения инвестиционного договора №3-П от 27.12.2013 года, заключенного с ОАО «Милком» по предоставлению налога на прибыль и направления уведомления о расторжении инвестиционного договора в Управление Федеральной налоговой службы по Удмуртской Республике.

Настоящее предупреждение надлежит выполнить в срок **до 16.05.2017г.**

О выполнении предупреждения сообщить в Удмуртское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности (часть 6 статьи 39.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»)

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

