

### **ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 3-01-02/22-2023**

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

25 августа 2023 года

г. Пенза

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) проведен анализ нормативно-правовых актов органов местного самоуправления Пензенской области по вопросу предоставления права на размещение нестационарных торговых объектов.

По результатам проведенного анализа нормативно-правовых актов органов местного самоуправления Белинского района Пензенской области установлено следующее.

Постановлением администрации Пушанинского сельсовета Белинского района Пензенской области от 12.11.2021 № 94 утвержден Административный регламент по предоставлению муниципальной услуги «Предоставление права на размещение нестационарных торговых объектов, расположенных на территории Пушанинского сельсовета Белинского района Пензенской области» (далее – Административный регламент).

В соответствии с пунктом 1.1 Административного регламента настоящий регламент разработан в целях обеспечения информационной открытости и прозрачности предоставления муниципальной услуги, информированности заявителя о порядке и сроках предоставления муниципальной услуги и повышения качества исполнения муниципальной услуги, устанавливает порядок принятия решений о заключении договора на размещение нестационарного торгового объекта в местах, определенных схемой размещения нестационарных торговых объектов.

Согласно пункту 1.2 Административного регламента с заявлением о предоставлении муниципальной услуги могут обратиться индивидуальные предприниматели и юридические лица либо их уполномоченные представители.

При этом Федеральным законом от 27.11.2018 № 422-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» (далее – Федеральный закон № 422-ФЗ) круг лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, был расширен, а именно появился такой субъект предпринимательской деятельности как налогоплательщики налога на профессиональный доход (далее – самозанятые).

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона № 422-ФЗ самозанятыми

признаются физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, перешедшие на специальный налоговый режим в порядке, установленном настоящим Федеральным законом.

Частью 7 статьи 2 Федерального закона № 422-ФЗ установлено, что профессиональный доход - доход физических лиц от деятельности, при ведении которой они не имеют работодателя и не привлекают наемных работников по трудовым договорам, а также доход от использования имущества.

В соответствии с частью 2 статьи 4 Федерального закона № 422-ФЗ не вправе применять специальный налоговый режим:

1) лица, осуществляющие реализацию подакцизных товаров и товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации в соответствии с законодательством Российской Федерации;

2) лица, осуществляющие перепродажу товаров, имущественных прав, за исключением продажи имущества, использовавшегося ими для личных, домашних и (или) иных подобных нужд;

3) лица, занимающиеся добычей и (или) реализацией полезных ископаемых;

4) лица, имеющие работников, с которыми они состоят в трудовых отношениях;

5) лица, ведущие предпринимательскую деятельность в интересах другого лица на основе договоров поручения, договоров комиссии либо агентских договоров, если иное не предусмотрено пунктом 6 настоящей части;

6) лица, оказывающие услуги по доставке товаров с приемом (передачей) платежей за указанные товары в интересах других лиц, за исключением оказания таких услуг при условии применения налогоплательщиком зарегистрированной продавцом товаров контрольно-кассовой техники при расчетах с покупателями (заказчиками) за указанные товары в соответствии с действующим законодательством о применении контрольно-кассовой техники;

7) лица, применяющие иные специальные налоговые режимы или ведущие предпринимательскую деятельность, доходы от которой облагаются налогом на доходы физических лиц, за исключением случаев, предусмотренных частью 4 статьи 15 настоящего Федерального закона;

8) налогоплательщики, у которых доходы, учитываемые при определении налоговой базы, превысили в текущем календарном году 2,4 миллиона рублей.

Как указано в части 6 статьи 2 Федерального закона № 422-ФЗ, физические лица при применении специального налогового режима вправе вести виды

деятельности, доходы от которых облагаются налогом на профессиональный доход, без государственной регистрации в качестве индивидуальных предпринимателей, за исключением видов деятельности, ведение которых требует обязательной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с федеральными законами, регулирующими ведение соответствующих видов деятельности.

Согласно части 2 статьи 6 Федерального закона № 422-ФЗ, для целей настоящего федерального закона не признаются объектом налогообложения доходы:

- 1) получаемые в рамках трудовых отношений;
- 2) от продажи недвижимого имущества, транспортных средств;
- 3) от передачи имущественных прав на недвижимое имущество (за исключением аренды (найма) жилых помещений);
- 4) государственных и муниципальных служащих, за исключением доходов от сдачи в аренду (наем) жилых помещений;
- 5) от продажи имущества, использовавшегося налогоплательщиками для личных, домашних и (или) иных подобных нужд;
- 6) от реализации долей в уставном (складочном) капитале организаций, паев в паевых фондах кооперативов и паевых инвестиционных фондах, ценных бумаг и производных финансовых инструментов;
- 7) от ведения деятельности в рамках договора простого товарищества (договора о совместной деятельности) или договора доверительного управления имуществом;
- 8) от оказания (выполнения) физическими лицами услуг (работ) по гражданско-правовым договорам при условии, что заказчиками услуг (работ) выступают работодатели указанных физических лиц или лица, бывшие их работодателями менее двух лет назад;
- 9) от уступки (переуступки) прав требований;
- 10) в натуральной форме;
- 11) от арбитражного управления, от деятельности медиатора, оценочной деятельности, деятельности нотариуса, занимающегося частной практикой, адвокатской деятельности.

Таким образом, положения Федерального закона № 422-ФЗ в своей совокупности и взаимосвязи не содержат каких-либо ограничений в деятельности самозанятых, за исключением прямо поименованных в части 2 статьи 4, части 2 статьи 6 Федерального закона № 422-ФЗ.

Пункт 3 части 1 статьи 1 Федерального закона № 422-ФЗ предусматривает начало проведения эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» (далее – эксперимент) с 1 июля 2020 года в субъектах Российской Федерации, не указанных в пунктах 1 и 2 настоящей части, с учетом положений частей 1.1 и 1.2 настоящей статьи.

Согласно пункту 1.1 Федерального закона № 422-ФЗ в субъектах Российской Федерации, не указанных в пунктах 1 и 2 части 1 настоящей статьи, специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход» вводится в действие законами субъектов Российской Федерации.

Законом Пензенской области от 30.04.2020 № 3496-ЗПО (далее – Закон № 3496-ЗПО) специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход» введен в действие на территории Пензенской области.

Настоящий закон вступает в силу с 1 июля 2020 года, но не ранее чем по истечении одного месяца со дня его официального опубликования (статья 2 Закона № 3496-ЗПО).

Таким образом, на дату утверждения Административного регламента на территорию Пензенской области распространялись положения Федерального закона № 422-ФЗ, в том числе, в части специального налогового режима «Налог на профессиональный доход».

Вместе с тем, в соответствии с требованиями Административного регламента налогоплательщики налога на профессиональный доход не включены в число субъектов предпринимательской деятельности, которые могут считаться получателями муниципальной услуги по предоставлению права на размещение нестационарных торговых объектов, расположенных на территории Пушанинского сельсовета Белинского района Пензенской области. При этом, Административный регламент распространяется, в том числе, и на те виды деятельности, участие в которых самозанятым не запрещено (услуги торговли, бытового обслуживания, общественного питания и т.д.).

Как установлено Пензенским УФАС России по результатам анализа законодательства Российской Федерации, Федеральный закон № 422-ФЗ был разработан во исполнение пункта 13 Указа Президента Российской Федерации от 07.05.2018 № 204 «О национальных целях и стратегических задачах развития Российской Федерации на период до 2024 года» (далее – Указ № 204), в соответствии с которым Президент Российской Федерации поручил Правительству Российской Федерации обеспечить благоприятные условия осуществления деятельности самозанятыми гражданами посредством создания нового режима налогообложения.

Статус самозанятых был предусмотрен Федеральным законом № 422-ФЗ с целью законодательной легализации предпринимательской деятельности со

стороны физических лиц путем введения нового налогового режима и, соответственно, нового правового статуса.

Вместе с тем, отсутствие в Административном регламенте положения о возможности обращения самозанятых граждан к получению муниципальной услуги на право размещения нестационарных торговых объектов на территории Пушанинского сельсовета Белинского района Пензенской области не только не обеспечивает благоприятные условия осуществления предпринимательской деятельности данной категории налогоплательщиков, но и приводит (может привести) к ограничению конкуренции в отношении самозанятых граждан.

Частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам 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).

Исходя из вышеизложенного, в действиях администрации Пушанинского сельсовета Белинского района Пензенской области по утверждению Постановлением от 12.11.2021 №94 Административного регламента по предоставлению муниципальной услуги «Предоставление права на размещение нестационарных торговых объектов, расположенных на территории Пушанинского сельсовета Белинского района Пензенской области», не предусматривающего в качестве заявителей на предоставление муниципальной услуги налогоплательщиков на профессиональный доход (самозанятых), определенных Федеральным законом № 422-ФЗ, имеются признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Статьей 23 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к полномочиям антимонопольного органа относится, в том числе выдача предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, в случаях, указанных в Законе о защите конкуренции.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае выявления признаков нарушения статьи 15 данного закона в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению

интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В связи с наличием в действиях администрации Пушанинского сельсовета Белинского района Пензенской области признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции Пензенское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает о необходимости прекратить нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, для чего **в срок до 03 октября 2023 года:**

1. Внести изменения в Административный регламент по предоставлению муниципальной услуги «Предоставление права на размещение нестационарных торговых объектов, расположенных на территории Пушанинского сельсовета Белинского района Пензенской области», утвержденный Постановлением администрации Пушанинского сельсовета Белинского района Пензенской области от 12.11.2021 № 94, с учетом принятия Федерального закона от 27.11.2018 № 422-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход», а именно: включить самозанятых граждан в перечень заявителей, имеющих право обратиться за предоставлением муниципальной услуги.

2. О выполнении предупреждения сообщить в Пензенское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения с приложением надлежащим образом заверенных копий документов, подтверждающих исполнение вышеуказанных действий.

В силу части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции 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.