

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю (далее – Хабаровское УФАС России) в действиях администрации Хабаровского муниципального района Хабаровского края (далее – Администрация) выявлены признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившиеся в осуществлении действий (бездействия) по внесению изменений в Административный регламент по предоставлению муниципальной услуги «Выдача разрешений на право размещения нестационарных торговых объектов на территории Хабаровского муниципального района Хабаровского края», утвержденный постановлением администрации Хабаровского муниципального района от 11.09.2020 № 857 (далее - Регламент), с учетом принятия Федерального закона от 27.11.2018 № 422-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход».

В связи с принятием Федерального закона от 27.11.2018 № 422-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» (далее - Закон № 422-ФЗ) круг лиц осуществляющих хозяйственную деятельность был расширен, а именно появился такой субъект предпринимательской деятельности как плательщики налога на профессиональный доход (далее - самозанятые).

Согласно части 1 статьи 4 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 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 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 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 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 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 Закона №422-ФЗ.

В соответствии с пунктом 1.1. Регламента настоящий административный регламент разработан в целях повышения качества исполнения муниципальной услуги по предоставлению разрешений на право размещения нестационарных торговых объектов (далее – муниципальная услуга), определяет сроки и последовательность действий (административных процедур) при осуществлении полномочий по предоставлению муниципальной услуги.

По результатам анализа Регламента Хабаровским УФАС России установлено, что в соответствии с указанным документом заявителем следует считать индивидуального предпринимателя или юридическое лицо, зарегистрированных в установленном законодательством Российской Федерации порядке (пункт 1.5 Регламента). Следовательно, указанный в Регламенте круг лиц, которые могут являться получателями муниципальной услуги является ограниченным.

Исходя из вышеизложенного, в соответствии с требованиями указанного Регамента налогоплательщики налога на профессиональный доход исключаются из числа субъектов предпринимательской деятельности, которые могут считаться получателями муниципальной услуги по предоставлению права на размещение нестационарных торговых объектов на территории Хабаровского муниципального района. Вместе с тем, Регламент распространяется, в том числе, и на те виды деятельности, участие в которых самозанятым не запрещено (услуги торговли, общественного питания, бытового обслуживания и т. д.).

Как установлено Хабаровским УФАС России по результатам анализ законодательства Российской Федерации, 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, 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 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 Регламенте положения о допуске самозанятых граждан к получению муниципальной услуги на право размещения нестационарных торговых объектов на территории Хабаровского муниципального района не только не обеспечивает благоприятные условия осуществления предпринимательской деятельности данной категории налогоплательщиков, но и приводит (или может привести) к ограничению конкуренции в отношении самозанятых граждан.

Частью 1 статьи 15 Закона 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 Хабаровского муниципального района Хабаровского края, выразившихся в осуществлении действий (бездействия) по внесению изменений в Административный регламент по предоставлению муниципальной услуги «Выдача разрешений на право размещения нестационарных торговых объектов на территории Хабаровского муниципального района Хабаровского края», утвержденный постановлением администрации Хабаровского муниципального района от 11.09.2020 № 857, 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: не включению самозанятых граждан в перечень заявителей, имеющих право обратиться за предоставлением муниципальной услуги, имеются признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В связи с наличием в действиях администрации Хабаровского муниципального района Хабаровского края признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившихся в осуществлении действий (бездействия) по внесению изменений в Административный регламент по предоставлению муниципальной услуги «Выдача разрешений на право размещения нестационарных торговых объектов на территории Хабаровского муниципального района Хабаровского края», утвержденный постановлением администрации Хабаровского муниципального района от 11.09.2020 № 857, с учетом принятия Федерального закона от 27.11.2018 № 422-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход», Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции приходит к выводу о необходимости выдачи предупреждения о прекращении указанного нарушения путем внесения изменений в Регламент, по включению самозанятых граждан в перечень заявителей, имеющих право обратиться за предоставлением муниципальной услуги в **срок до «06» апреля 2023 года**.

О выполнении предупреждения сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

В соответствии с частями 7,8 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.

В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.