

**Управление Федеральной
налоговой службы по**

Пензенской области

ул. Коммунистическая, д.
32, г. Пенза,
440000

**ООО «Управление
благоустройства**

и очистки»

ул. Суворова, стр. 10, оф. 11, г. Пенза,
440000

client@ubo58.ru

РЕШЕНИЕ

г. Пенза

Резолютивная часть решения оглашена «12» октября 2021 года

В полном объеме решение изготовлено «25» октября 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее также Комиссия) в составе:

- руководителя Пензенского УФАС России, председателя Комиссии;
- начальника отдела антимонопольного контроля и рекламы, члена Комиссии;

– главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы, члена Комиссии;

– главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы, члена Комиссии;

при участии:

со стороны ответчика ООО «УБО» представителей по доверенности со стороны лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах Управления Федеральной налоговой службы по Пензенской области представителя по доверенности от 27.05.2021 № 05-31/06681 представителя по доверенности от 27.05.2021 № 05-31/06681

заявитель на заседание не явилась (уведомлена надлежащим образом), рассмотрев дело № 058/01/10-345/2021 по признакам злоупотребления доминирующим положением и нарушения ООО «УБО» (ОГРН 1105837002512 ИНН 5837044683 г. Пенза, ул. Суворова, стр. 10, оф. 11) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Пензенское УФАС России поступило обращение в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Управление благоустройства и очистки» (далее – ООО «УБО») по вопросу нарушения порядка расчета платы за услуги регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами (далее – ТКО) в 2020 году и истекшем периоде 2021 года.

По результатам анализа документов и информации, полученных в ходе рассмотрения обращения, в действиях ООО «УБО» установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Приказом Пензенского УФАС России от 22.04.2021 № 49 возбуждено дело по признакам злоупотребления доминирующим положением и нарушения ООО «УБО» требований части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Определением от 22.04.2021 рассмотрение дела назначено на 18.05.2021 г.

На заседании Комиссии по рассмотрению дела 18.05.2021 заявитель поддержала доводы, изложенные в заявлении.

На заседании Комиссии по рассмотрению дела 18.05.2021 представители ООО «УБО» поддержали возражения, представленные письмом от 12.05.2021г. Исх. № 6329.

В ходе рассмотрения дела 18.05.2021 Комиссия пришла к выводу о необходимости привлечения к участию в рассмотрении дела Управление Федеральной налоговой службы по Пензенской области.

Определением Комиссии рассмотрение дела отложено и назначено на 28.05.2021г.

На заседании Комиссии 28.05.2021 заявитель поддержала доводы, изложенные ранее. Также указала, что действия ООО «УБО» по уклонению от использования освобождения от обложения НДС накладывают на граждан - потребителей услуг по обращению с ТКО дополнительные финансовые затраты.

На заседании Комиссии 28.05.2021 представители ООО «УБО» поддержали доводы, изложенные ранее. Также указали, что органом регулирования прямо решения об утверждении тарифа на услуги Общества с учетом НДС в связи с чем услуги регионального оператора подлежат обложению НДС.

На заседании Комиссии 28.05.2021 представители Управления Федеральной налоговой службы по Пензенской области пояснили, что в соответствии с подпунктом 36 пункта 2 статьи 149 Налогового кодекса РФ операции по реализации услуг по обращению с ТКО освобождаются от обложения НДС с 01.01.2020г. Также указали, что ООО «УБО» за налоговый период с 1 квартала 2020 года по 1 квартал 2021 года не заявлены операции не подлежащие налогообложению.

На заседании Комиссии 12.07.2021 заявитель поддержала доводы, изложенные ранее.

На заседании Комиссии 12.07.2021 представители ООО «УБО» озвучили дополнительные пояснения, представленные ранее письмом от 21.06.2021 № 6710. Ссылались на экономическую нецелесообразность и увеличение затрат ООО «УБО» при применении освобождения от обложения от НДС и утверждении тарифа «НДС не облагается».

На заседании Комиссии 12.07.2021 представители Управления

Федеральной налоговой службы по Пензенской области пояснили, что в силу положений пункта 5 статьи 149 НК РФ налогоплательщик не вправе отказаться от применения освобождения от налогообложения налогом на добавленную стоимость операций по реализации товаров (работ, услуг), относящихся к пункту 2 статьи 149 НК РФ.

Определением от 12.07.2021 рассмотрение дела было отложено и назначено на 03.08.2021г.

Определением от 03.08.2021 рассмотрение дела было отложено в связи с отсутствием кворума и назначено на 02.09.2021г.

Определением от 02.09.2021 рассмотрение дела было отложено в связи с отсутствием кворума и назначено на 20.09.2021г.

На заседании Комиссии 20.09.2021 представители ООО «УБО» поддержали доводы, изложенные ранее, указали на обращение Общества в адрес органа регулирования с заявлением и расчетными материалами на утверждение тарифа, предусматривающего использование налоговой льготы, однако, соответствующего решения органом регулирования принято не было.

На заседании Комиссии 20.09.2021 представитель Управления Федеральной налоговой службы по Пензенской области поддержали доводы, изложенные ранее. Также пояснили, что в силу положений пункта 5 статьи 149 НК РФ налогоплательщик не вправе отказаться от применения освобождения от налогообложения налогом на добавленную стоимость операций по реализации товаров (работ, услуг), относящихся к пункту 2 статьи 149 НК РФ, при соблюдении установленных законом условий, а именно: наличия соглашения, заключенного между органами исполнительной власти субъекта РФ и региональным оператором по обращению с ТКО, наличие акта органа исполнительной власти в области регулирования тарифов об утверждении единого тарифа на услугу по обращению с ТКО, наличие реестров расчетных документов, выставленных региональным оператором потребителям.

Определением от 20.09.2021 рассмотрение дела было отложено и назначено на 12.10.2021г.

На заседании Комиссии 12.10.2021 стороны, поддержали доводы, изложенные ранее.

Изучив материалы дела и представленные сторонами доказательства, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующему.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «УБО» является «Сбор неопасных отходов» (ОКВЭД 38.11).

ООО «УБО» Соглашением об организации деятельности по обращению с твёрдыми коммунальными отходами на территории Пензенской области (далее – Соглашение) со всеми приложениями и дополнениями, заключенным региональным оператором с Правительством Пензенской области в лице Управления жилищно-коммунального хозяйства и гражданской защиты населения Пензенской области 28.09.2018 г., присвоен статус регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами (далее – ТКО).

Согласно Территориальной схеме обращения с отходами, утвержденной Постановлением Правительства Пензенской области от 15.12.2016г. № 630-пП, на территории Пензенской области определены 4 зоны деятельности региональных операторов: Северная, Южная, Западная и Восточная.

В соответствии с Соглашением ООО «УБО» оказывает услугу по обращению с ТКО на территориях Бессоновского, Шемышейского, Мокшанского, Пензенского, Лунинского, Иссинского районов Пензенской области, городского округа Пенза, ЗАТО города Заречного Пензенской области, отнесенных к «Северной зоне».

Установлено, что ООО «УБО» осуществляет деятельность регионального оператора на территории «Северная зона» на основании заключенных договоров с физическими и юридическими лицами.

Пензенским УФАС России проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке оказания услуг по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов, по результатам которого установлено, что в зоне деятельности регионального оператора «Северная зона» ООО «УБО» занимает доминирующее положение и может оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на товарном рынке.

В соответствии со статьей 1 Федерального закона от 24.06.1998 г. № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее – Закон об отходах) под региональным оператором понимается юридическое лицо, осуществляющее деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, захоронению ТКО, которое обязано заключить договор на оказание услуг по обращению с твёрдыми коммунальными отходами с собственником ТКО, которые образуются и места накопления которых находятся в зоне деятельности регионального оператора.

Согласно пункту 1 статьи 24.7 Закона об отходах региональные

операторы заключают договоры на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами с собственниками твердых коммунальных отходов, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации. Договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами является публичным для регионального оператора. Региональный оператор не вправе отказать в заключении договора на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами собственнику твердых коммунальных отходов, которые образуются и места накопления которых находятся в зоне его деятельности.

По договору на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами региональный оператор обязуется принимать твердые коммунальные отходы в объеме и в местах (на площадках) накопления, которые определены в этом договоре, и обеспечивать их транспортирование, обработку, обезвреживание, захоронение в соответствии с законодательством Российской Федерации, а собственник твердых коммунальных отходов обязуется оплачивать услуги регионального оператора по цене, определенной в пределах утвержденного в установленном порядке единого тарифа на услугу регионального оператора (пункт 2 статьи 24.7 Закона об отходах).

В соответствии с пунктом 6 Основ ценообразования в области обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.05.2016 № 484, единый тариф на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами подлежит регулированию.

В соответствии со статьей 6 Закона об отходах к полномочиям субъектов Российской Федерации в области обращения с отходами относятся утверждение предельных тарифов в области обращения с твердыми коммунальными отходами.

На территории Пензенской области уполномоченным органом на утверждение предельных тарифов в области обращения с твердыми коммунальными отходами и осуществление регионального государственного контроля (надзора) в области регулирования тарифов в сфере обращения с твердыми коммунальными отходами (с 04.10.2021г.) в соответствии с пунктами 3.141 и 3.144 Постановления Правительства Пензенской области от 01.10.2021 № 666-пП является Департамент по регулированию тарифов и энергосбережению Пензенской области.

Ранее, вышеуказанные полномочия осуществляло Управление по регулированию тарифов и энергосбережению Пензенской области в соответствии с пунктами 3.153 и 3.156 Постановления Правительства

Пензенской области от 04.08.2010 № 440-пП.

В соответствии с Федеральным законом от 26.07.2019 № 211-ФЗ «О внесении изменений в главы 21 и 25 Налогового Кодекса РФ» (далее – Федеральный закон № 211-ФЗ) предусмотрено освобождение от налога на добавленную стоимость услуг по обращению с ТКО, оказываемых региональными операторами по обращению с ТКО.

Так, в соответствии с подпунктом 36 пункта 2 статьи 149 Налогового кодекса РФ (в редакции подпункта «а» пункта 2 статьи 1 Федерального закона № 211-ФЗ) операции по реализации услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами, оказываемых региональными операторами по обращению с твердыми коммунальными отходами, освобождаются от обложения НДС.

В целях применения данного освобождения к услугам по обращению с твердыми коммунальными отходами относятся услуги, в отношении которых органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, осуществляющим государственное регулирование тарифов, утвержден предельный единый тариф на услуги регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами без учета НДС.

Пунктом 3 статьи 2 Федерального закона № 211-ФЗ установлено, что вышеуказанное освобождение от НДС применяется в отношении операций по реализации услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами, оказываемых региональными операторами по обращению с твердыми коммунальными отходами, по предельным единым тарифам, вводимым в действие с 1 января 2020 года.

Таким образом, освобождение от налогообложения НДС, предусмотренное вышеуказанным подпунктом 36 пункта 2 статьи 149 Налогового кодекса РФ, применяется в отношении услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами, оказываемых с 1 января 2020 года региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами, по вводимым в действие с 1 января 2020 года предельным единым тарифам без учета НДС, утвержденным органом регулирования тарифов.

В соответствии с письмом Управления Федеральной налоговой службы по Пензенской области (Вх. № 2171э от 14.05.2021) на основании пункта 5 статьи 149 Налогового кодекса Российской Федерации налогоплательщик, осуществляющий операции по реализации товаров (работ, услуг), предусмотренные пунктом 2 статьи 149 Налогового кодекса РФ, не вправе отказаться от освобождения таких операций от обложения НДС.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 2 статьи 170 Налогового кодекса РФ, суммы НДС, предъявленные региональному оператору при приобретении товаров (работ, услуг), используемых для операций по реализации работ (услуг), освобождаемых от обложения НДС в соответствии с подпунктом 36 пункта 2 статьи 149 Налогового кодекса РФ, включаются в стоимость таких работ (услуг) и вычету не подлежат.

Также, налоговый орган указывает, что документами, подтверждающими обоснованность освобождения регионального оператора от налогообложения в соответствии с подпунктом 36 пункта 2 статьи 149 Налогового кодекса РФ являются:

- соглашение, заключенное между органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации и региональным оператором по обращению с ТКО;
- акт органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, уполномоченного в области государственного регулирования тарифов, об утверждении единого тарифа на услугу регионального оператора по обращению с ТКО с установленной датой начала и окончания его применения;
- реестры платежных (расчетных) документов, выставленных региональным оператором потребителям коммунальной услуги по обращению с ТКО, с указанием номера и даты такого документа, единого тарифа на услугу регионального оператора по обращению с ТКО, примененного для расчета стоимости услуги, и стоимости услуги регионального оператора, указанной в платежном (расчетном) документе.

По информации, представленной Управлением Федеральной налоговой службы по Пензенской области, ООО «УБО» не обращалось в налоговый орган с вышеуказанными документами, а также не заявляло в налоговой декларации операции, не подлежащие налогообложению (освобождаемые от налогообложения) НДС.

Согласно разъяснениям Минфина России от 22.10.2019 № 03-07-11/80852 и от 21.10.2020 № 03-07-07/91809 в случае если органом регулирования тарифов вводимый в действие с 1 января 2020 года предельный единый тариф на услуги регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами будет утвержден с учетом НДС, то услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами, оказываемые региональным оператором с 1 января 2020 года по такому тарифу, будут облагаться НДС.

Из письма ФАС России от 16.12.2019 № ИА/110538-ПР/19 следует, что

орган регулирования вправе установить предельные единые тарифы на услугу регионального оператора по обращению с ТКО как в виде конструкции «без НДС»/ «с НДС», так и «НДС не облагается» в целях реализации подпункта «а» пункта 2 статьи 1 Федерального закона № 211-ФЗ. Положения об освобождении от обложения НДС услуги по обращению с ТКО региональным оператором подлежат применению в течении пяти последовательных календарных лет начиная с года, в котором введен в действие предельный единый тариф на услуги регионального оператора по обращению с ТКО без учета налога (в конструкции «НДС не облагается»).

При рассмотрении дела установлено, что ООО «УБО» обратилось 30.08.2019г. в адрес Управления по регулированию тарифов и энергосбережению Пензенской области с заявлением на установление регулируемых тарифов регионального оператора по обращению с ТКО на 2020 год.

Со стороны ООО «УБО» в орган регулирования к указанному заявлению представлен расчет тарифов в двух вариантах:

- при использовании общей системы налогообложения (в конструкции «без НДС»/ «с НДС»);
- при использовании освобождения от обложения НДС услуг регионального оператора (в конструкции «НДС не облагается»).

ООО «УБО» указывает, что расчет представленных в орган регулирования тарифов произведен исходя из единого состава и величины плановых затрат и плановых объемов услуг по обращению с ТКО.

По результатам рассмотрения заявления ООО «УБО» Управлением по регулированию тарифов и энергосбережения Пензенской области издан Приказ от 20.12.2019 № 226 в соответствии с которым предельные единые тарифы на услугу регионального оператора по обращению с ТКО для ООО «УБО» на 2020-2022гг. утверждены в конструкции «без НДС» / «с НДС», не позволяющей использовать региональным оператором освобождение от обложения НДС, предусмотренное Федеральным законом № 211-ФЗ.

Отсутствие акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, уполномоченного в области государственного регулирования тарифов, предусматривающего возможность применения региональным оператором освобождения от обложения НДС, препятствует получению ООО «УБО» налоговой льготы по освобождению от обложения НДС услуг регионального оператора.

При указанных обстоятельствах Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях ООО «УБО» злоупотребления доминирующим положением и нарушения требований части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела № 058/01/10-345/2021 о нарушении требований части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Управление благоустройства и очистки» (ОГРН 1105837002512 ИНН 5837044683 г. Пенза, ул. Суворова, стр. 10, оф. 11) прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.

Председатель Комиссии

Члены комиссии

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.