

РЕШЕНИЕ

г. Улан-Удэ

Дело № 05-11/11-2013

16 июля 2013 г.

Резолютивная часть решения объявлена 16 июля 2013 года

Полный текст решения изготовлен 24 июля 2013 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

<...>- руководителя управления,

Членов Комиссии:

<...>- начальника отдела антимонопольного контроля и рекламы;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы,

рассмотрев в заседании 16.07.2013 дело № 05-11/11-2013 от 13.05.2013, возбужденное по заявлению Третьего отдельного авиационного отряда Федеральной службы безопасности РФ по признакам нарушения ООО «Аэропорт Байкал» (670018, г. Улан-Удэ, п. Аэропорт, 10) части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

при участии:

от ответчика ООО «Аэропорт Байкал» - представителей по доверенности <...>, <...>,

в отсутствие надлежаще извещенных заявителя Третьего отдельного авиационного отряда Федеральной службы безопасности РФ, лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, Управления Федеральной налоговой службы по Республике Бурятия.

УСТАНОВИЛА:

Из заявления Третьего отдельного авиационного отряда Федеральной службы безопасности РФ следует, что для обеспечения основных направлений деятельности органов федеральной службы безопасности, предусмотренных статьей 8 Федерального закона от 03.04.1995 № 40-ФЗ «О федеральной службе безопасности», Третий отдельный авиационный отряд ФСБ России выполняет полеты с использованием услуг ООО «Аэропорт Байкал». В нарушение пункта 22 части 2 статьи 149 Налогового кодекса РФ ООО «Аэропорт Байкал» начисляет налог на добавленную стоимость на услуги по обслуживанию воздушных судов в аэропорту.

В 2012 году в адрес ООО «Аэропорт Байкал» направлено письмо (исх. от 25.09.2012 № 10/1580, от 27.12.2012 № 10/2079) с просьбой о корректировке счетов с необоснованно выставленным НДС за услуги по наземному обслуживанию воздушных судов в 2010 году.

30.01.2013 в адрес Третьего отдельного авиационного отряда ФСБ России поступил ответ № 1.12-02/74 с отказом в просьбе.

Заявитель считает, что действия ООО «Аэропорт Байкал» ущемляют интересы Третьего отдельного авиационного отряда ФСБ России, который вынужден оплачивать счет-фактуры, выставляемые ООО «Аэропорт Байкал» за услуги по наземному обслуживанию воздушных судов с включенной суммой налога по ставке 18%.

ООО «Аэропорт Байкал» пояснило, что счет-фактура № 1759 от 10.09.2010 на сумму 1119,82 руб. в том числе НДС 170,82 руб. была выставлена в соответствии с пунктом 3 статьи 169 Налогового кодекса РФ с последующим ее отражением в журнале учета полученных и выставленных счет-фактур, и в книге продаж. Третий отдельный авиационный отряд ФСБ России 18.10.2010 на основании платежного поручения № 439 оплатил оказанные услуги. В последующие годы ООО «Аэропорт Байкал» услуги по обслуживанию воздушных судов Третьего отдельного авиационного отряда ФСБ России не оказывало.

В 2010 году во избежание налоговых рисков, связанных с применением подпункта 22 пункта 2 статьи 149 НК РФ, ОАО «Аэропорт Байкал» к услугам по обслуживанию воздушных судов, не облагаемых НДС, относило следующее: взлет-посадка, обеспечение авиабезопасности, пользование аэровокзалом, сверхнормативная стоянка; остальные услуги по обслуживанию воздушных судов облагались НДС по ставке 18%. Данный факт отражен в учетной политике организации. В 2010 году не было нормативных документов в отношении видов услуг аэропортов, облагаемых НДС.

В 2010 году такие же услуги ОАО «Аэропорт Байкал» оказывало и другим контрагентам, счет-фактуры также выставлялись с выделением НДС. Услуга по обеспечению приемки-выпуска, оказанная Третьему отдельному авиационному отряду ФСБ России, не связана с обслуживанием воздушного судна.

Рекомендации по применению подпункта 22 пункта 2 статьи 149 НК РФ даны в конце 2010 года в письме Минфина России от 30.11.2010 № 03-07-08/341. С 01.01.2013 в ООО «Аэропорт Байкал» на основании внутреннего распоряжения от 09.01.2013 № А1 «Об освобождении от налогообложения НДС» услуги по обслуживанию воздушных судов и услуги, входящие в стоимостную основу тарифов за обслуживание воздушных судов, НДС не облагает, что отражено в учетной политике общества на 2013 год.

Комиссией установлено, что согласно акту № 7024 от 04.09.2010 ОАО «Аэропорт Байкал» оказало заявителю услугу по обеспечению приемки-выпуска. 10.09.2010 ОАО «Аэропорт Байкал» выставило счет-фактуру № 00001759 на сумму 1119,82 руб., в том числе НДС 170,82 руб., которая была оплачена Третьим отдельным авиационным отрядом ФСБ России.

25.09.2012, 27.12.2012 Третий отдельный авиационный отряд ФСБ России направил

письма в адрес ОАО «Аэропорт Байкал» с просьбой о возврате излишне уплаченных денежных средств в размере 170,82 руб.

30.01.2013 ООО «Аэропорт Байкал» отказало в возврате денежных средств в связи с тем, что услуга по обеспечению приемки-выпуска воздушного судна, оказываемая ОАО «Аэропорт Байкал» в 2010 году, облагалась НДС по ставке 18%, что отражено в учетной политике общества. Счет-фактура за услуги по наземному обслуживанию воздушного судна № 1759 от 10.09.2010 выставлена ОАО «Аэропорт Байкал» в соответствии со статьей 168 НК РФ, при этом сумма налога уплачена в бюджет (пункт 5 статьи 173 НК РФ).

ОАО «Аэропорт Байкал» в 2010-2012 для целей обложения налогом на добавленную стоимость применяло освобождение от налогообложения по подпункту 22 пункту 2 статьи 149 НК РФ по аэропортовым сборам за взлет-посадку, обеспечение авиабезопасности, пользование аэровокзалом, сверхнормативную стоянку, метеообеспечение (выписки из приказов № 354 от 30.12.2009 «Об учетной политике ОАО «Аэропорт Байкал» на 2010 год», № 346 от 31.12.2010 «Об учетной политике ОАО «Аэропорт Байкал» на 2011 год», № 352 от 31.12.2011 «Об учетной политике ОАО «Аэропорт Байкал» на 2012 год»).

Согласно выписки из приказа № 160 от 29.12.2012 «Об учетной политике ООО «Аэропорт Байкал» на 2013 год» для целей обложения налогом на добавленную стоимость в соответствии с подпунктом 22 пунктом 2 статьи 149 НК РФ, приказом Минтранса РФ от 02.10.2000 № 110, приказом Федеральной службы воздушного транспорта РФ от 15.05.2000 № 125 ООО «Аэропорт Байкал» освободило от налогообложения услуги по обслуживанию воздушных судов, оказываемых ООО «Аэропорт Байкал», и услуги, входящие в стоимостную основу тарифов за обслуживание воздушных судов.

Согласно распоряжению № А1 от 09.01.2013 «Об освобождении от налогообложения НДС» с 01.01.2013 освобождены от налогообложения следующие услуги, оказываемые ООО «Аэропорт Байкал» по обслуживанию воздушных судов, а также услуги, входящие в стоимостную основу тарифов за обслуживание воздушного судна: буксировка ВС, водило, временная стоянка, обслуживание по форме А-1 (А-транзитной), обслуживание по формам обеспечение вылета и встречи, доставка аккумуляторов, заправка водой ВС, заправка кислородом, лидирование ВС, МАЗ 2001, вышка, медосмотр экипажа, обеспечение приемки-выпуска, уборка салона, уборка мусора ВС, уборка грузового отсека, очистка поддонов, паллет, обслуживание санузлов, отказ от МАЗ-вышка, заправки водой, отказ от предоставления АПА-50, УМП-350, очистка ВС от снега и льда, предоставление АПА-50 (эл.энергия), предоставление стационарного преобразователя SFC-120-OUT, предоставление жидкости «Арктика», предоставление УВЗ, предоставление УМП-350/подогрев/, персональная охрана, обливка колес ВС, антиобледенительная жидкость, предоставление стремянок, заправка ВС технической водой.

В материалы дела ответчиком представлены счет-фактуры с выделением НДС по ставке 18% за оказанные аэропортом услуги по обеспечению приемки-выпуска воздушных судов ФГУАП МЧС России, ЗАО «Авиакомпания «Иркутскаявиа», ОАО ЦУГА «РусАэро», ОАО «Авиационная компания «Трансаэро».

Управление Федеральной налоговой службы по Республике Бурятия привлечено

Комиссией к участию в рассмотрении дела в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, определением от 10.06.2013. Из письменных пояснений УФНС по РБ следует, что НК РФ не содержит понятия, а также перечня тех услуг, которые могут оказываться именно в аэропортах РФ и воздушном пространстве РФ по обслуживанию воздушных судов, включая аэронавигационное обслуживание. Вместе с тем, письмом ФНС РФ от 02.11.2007 № ШТ-6-03/861@ «О направлении письма Минтранса России от 09.10.2007 № 01-01-02/2675» установлено, что услугами по обслуживанию воздушных судов являются услуги, входящие в стоимостную основу тарифов, приведенных в главах «Тарифы за обслуживание воздушного судна» (п.п. 4.11-4.13) и «Тарифы за техническое обслуживание воздушного судна» (п.п.4.14-4.17) раздела 4 приложения 1 приказа Минтранса России от 02.10.2000 № 110.

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к следующим выводам:

ООО «Аэропорт Байкал (Улан-Удэ)» создано путем преобразования ОАО «Аэропорт Байкал (Улан-Удэ)» (свидетельство о государственной регистрации юридического лица серия <...> зарегистрировано Межрайонной инспекцией МНС России № 2 по Республике Бурятия 20.01.2003 за ОГРН 10303029552602, местонахождение: Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, пос. Аэропорт, дом 10, ИНН 0326013044, ОКПО 65647800) на основании Решения единственного акционера ОАО «Аэропорт Байкал» компании ФАРНАЛ ХОЛДИНГС ЛИМИТЕД от 02.04.2012.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ «О естественных монополиях» к сферам деятельности субъектов естественных монополий относятся услуги в транспортных терминалах, портах и аэропортах.

ООО «Аэропорт Байкал» (бывшее ОАО «Аэропорт Байкал» г.Улан-Удэ) Приказом Федеральной службы по тарифам 04.11.2003 № 90-т/2 (внесены изменения 09.04.2008 № 105-т, изм. 16.11.2012 №742-т) включено в Реестр субъектов естественных монополий, в раздел 2 «Услуги аэропортов».

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», ООО «Аэропорт «Байкал» является субъектом естественных монополий и занимает доминирующее положение на рынке услуг аэропортов - на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц.

В силу [подпункта 22 пункта 2 статьи 149](#) Налогового кодекса не подлежит обложению налогом на добавленную стоимость (освобождается от налогообложения) реализация (а также передача, выполнение, оказание для собственных нужд) на территории Российской Федерации услуг, оказываемых непосредственно в аэропортах Российской Федерации и воздушном пространстве Российской Федерации по обслуживанию воздушных судов, включая аэронавигационное обслуживание.

[Глава 21](#) Налогового кодекса не содержит ни определения понятия "услуги, оказываемые непосредственно в аэропортах Российской Федерации и воздушном пространстве Российской Федерации по обслуживанию воздушных судов", ни перечня таких услуг.

В [статье 50](#) Воздушного кодекса Российской Федерации услуги по обслуживанию воздушных судов также не поименованы.

Согласно [пункту 1 статьи 11](#) Налогового кодекса институты, понятия и термины гражданского, семейного и других отраслей законодательства Российской Федерации, используемые в [Кодексе](#), применяются в том значении, в каком они используются в этих отраслях законодательства, если иное не предусмотрено данным [Кодексом](#).

В силу [статьи 779](#) Гражданского кодекса Российской Федерации по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Согласно части 3 статьи 40 ВК РФ аэропорт - комплекс сооружений, включающий в себя аэродром, аэровокзал, другие сооружения, предназначенный для приема и отправки воздушных судов, обслуживания воздушных перевозок и имеющий для этих целей необходимые оборудование, авиационный персонал и других работников.

Таким образом, под услугами, освобождаемыми от обложения налогом на добавленную стоимость, следует понимать любые услуги, если они связаны с обслуживанием воздушных судов непосредственно в аэропортах Российской Федерации и воздушном пространстве Российской Федерации.

Согласно Приказу Министерства транспорта РФ от 02.10.2000 N 110 "Об аэронавигационных и аэропортовых сборах, тарифах за обслуживание воздушных судов в аэропортах и воздушном пространстве Российской Федерации" услуги по обеспечению приемки и выпуска воздушного судна (подраздел № 4.15.1 Перечня аэронавигационных и аэропортовых сборах, тарифах за обслуживание воздушных судов) относятся к услугам по наземному обслуживанию воздушного судна.

Тарифы за обеспечение приемки и выпуска устанавливаются за предоставление услуг по обеспечению приемки и выпуска воздушного судна, включая:

подготовку места стоянки и приемку воздушного судна на место стоянки;

установку стояночных колодок под колеса шасси;

уборку стояночных колодок;

заземление воздушного судна;

установление связи с экипажем по СПУ или радиосвязи между перроном и кабиной экипажа;

контроль за запуском двигателей;

разрешение движения;

контроль за вырубиванием воздушного судна с места стоянки.

Приказ Минтранса РФ от 02.10.2000 № 110 действовал до 30.04.2013, с 01.05.2013 года введен в действие Приказ Минтранса от 17 июля 2012 г. N 241 «Об аэронавигационных и аэропортовых сборах, тарифах за обслуживание воздушных судов в аэропортах и воздушном пространстве Российской Федерации». Аналогично Приказу Минтранса РФ от 02.10.2000 № 110 рассматриваемые услуги относятся к услугам по наземному обслуживанию воздушных судов.

В соответствии с письмом ФНС от 02.11.2007 № ШТ-6-03/861 «О направлении письма Минтранса РФ от 09.10.2007 № 01-01-02/2675» услуги, входящие в стоимостную основу тарифов, приведенных в главах «Тарифы за обслуживание воздушного судна» (п.п.4.11.-4.13) и «Тарифы за техническое обслуживание воздушного судна» (п.п.4.14.-4.17.) раздела 4 приложения 1 приказа № 110, являются услугами по обслуживанию воздушных судов, и, соответственно, освобождены от налогообложения налогом на добавленную стоимость в соответствии с подпунктом 22 пункта 2 статьи 149 НК РФ.

Ответчик оказал Третьему отдельному авиационному отряду ФСБ России услугу по обеспечению приемки-выпуска согласно акту № 7024 от 04.09.2010. Такая услуга предусмотрена [пунктом 4.15.1 главы IV](#) "Тарифы за наземное обслуживание" Перечня аэронавигационных и аэропортовых сборах, тарифах за обслуживание воздушных судов, утвержденного приказом Министерства транспорта РФ от 02.10.2000 N 110.

Следовательно, ООО «Аэропорт Байкал», являясь субъектом естественной монополии, занимая доминирующее положение на рынке услуг аэропортов, необоснованно начислило налог на добавленную стоимость на оказанную заявителю услугу по обеспечению приемки и выпуска воздушного судна в размере 170,82 рублей согласно счет-фактуре № 1759 от 10.09.2010, тем самым нарушив права заявителя.

Кроме того, ООО «Аэропорт Байкал» в нарушение действующего законодательства РФ в 2010-2012 г.г. применяло освобождение от налогообложения по подпункту 22 пункту 2 статьи 149 НК РФ по аэропортовым сборам за взлет-посадку, обеспечение авиабезопасности, пользование аэровокзалом, сверхнормативную стоянку, метеообеспечение.

Согласно же учетной политике общества на 2013 год ООО «Аэропорт Байкал» освободило от налогообложения услуги по обслуживанию воздушных судов, оказываемых ООО «Аэропорт Байкал», и услуги, входящие в стоимостную основу тарифов за обслуживание воздушных судов, для целей обложения налогом на добавленную стоимость в соответствии с подпунктом 22 пунктом 2 статьи 149 НК РФ, приказом Минтранса РФ от 02.10.2000 № 110, приказом Федеральной службы воздушного транспорта РФ от 15.05.2000 № 125.

Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие),

кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. Исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,
Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Аэропорт Байкал», выразившиеся в необоснованном начислении налога на добавленную стоимость в 2010-2012г.г. на услуги, оказываемые непосредственно в аэропортах Российской Федерации и воздушном пространстве Российской Федерации по обслуживанию воздушных судов, нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

3. Основания для выдачи предписания отсутствуют.

4. Направить настоящее решение Комиссии уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31. КоАП РФ.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.