

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «18» мая 2020 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению споров и разногласий, связанных с установлением и (или) применением регулируемых цен (тарифов) в сфере теплоснабжения № 2, утвержденная приказом Федеральной антимонопольной службы от 22.08.2018 № 1178/18 (далее — Комиссия), в составе:

<...>,

рассмотрев разногласия между ГЭП «Вологдаоблкоммунэнерго» (далее – Заявитель, регулируемая организация) и Департаментом топливно-энергетического комплекса и тарифного регулирования Вологодской области (далее – Департамент, Орган регулирования) по вопросу установления тарифов на тепловую энергию в присутствии на заседании Комиссии посредством видео-конференц-связи <...> ГЭП «Вологдаоблкоммунэнерго» <...>, <...> ГЭП «Вологдаоблкоммунэнерго» <...>, <...> ГЭП «Вологдаоблкоммунэнерго» <...>, <...> Департамента топливно-энергетического комплекса и тарифного регулирования Вологодской области <...>, <...> Департамента топливно-энергетического комплекса и тарифного регулирования Вологодской области <...>, <...> Департамента топливно-энергетического комплекса и тарифного регулирования Вологодской области <...>.

УСТАНОВИЛА

В соответствии с Правилами рассмотрения (урегулирования) споров и разногласий, связанных с установлением и (или) применением цен (тарифов), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 12.05.2018 № 533, согласно Регламенту деятельности Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению (урегулированию) споров и разногласий, связанных с установлением и (или) применением цен (тарифов), утвержденному приказом ФАС России от 19.06.2018 № 827/18, а также на основании подпункта «б» пункта 5 Положения о государственном контроле (надзоре) в области регулируемых государством цен (тарифов), утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 27.06.2013 №

543, ФАС России рассмотрено поступившее заявление (исх. № 129 от 19.02.2020; рег. № 31718/20 от 20.02.2020) о разногласиях между Государственным энергетическим, энергоснабжающим и электрораспределительным предприятием Вологодской области «Вологдаоблкоммунэнерго» и Департаментом топливно-энергетического комплекса и тарифного регулирования Вологодской области по вопросу установления цен (тарифов) в сфере теплоснабжения.

Разногласия возникли с Департаментом топливно-энергетического комплекса и тарифного регулирования Вологодской области, которым в рамках исполнения своих полномочий по государственному регулированию цен (тарифов) в сфере теплоснабжения приказом от 06.12.2019 № 620-р внесены изменения на 2020 год в приказ Департамента от 26.11.2018 № 417-р, устанавливающий тарифы на тепловую энергию, поставляемую ГЭП «Вологдаоблкоммунэнерго» для потребителей городского поселения Красавино Великоустюгского района.

Для регулируемой организации тариф на тепловую энергию установлен методом индексации установленных тарифов на 2019-2023 гг. Тариф на тепловую энергию на 2020 год установлен в следующих размерах:

- для прочих потребителей - 2 435 руб./Гкал;
- для населения - 2 435 руб./Гкал (с учетом НДС).

Величина необходимой валовой выручки (далее – НВВ), установленная оспариваемым приказом на 2020 год для ГЭП «Вологдаоблкоммунэнерго», составляет 85 613 тыс. руб., величина НВВ, которую Заявитель считает экономически обоснованной, составляет 77 780 тыс. руб.

Государственное регулирование цен на тепловую энергию осуществляется Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Федеральный закон № 190-ФЗ), постановлением Правительства Российской Федерации от 22.10.2012 № 1075 «О ценообразовании в сфере теплоснабжения», которым утверждены Основы ценообразования в сфере теплоснабжения (далее – Основы ценообразования № 1075) и Правила регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения (далее – Правила регулирования № 1075), а также Методическими указаниями по расчету регулируемых цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, утвержденными приказом Федеральной службы по тарифам от 13.07.2013 № 760-э (далее – Методические указания № 760-э).

ГЭП «Вологдаоблкоммунэнерго» просит признать экономически обоснованными и подлежащими учету в составе необходимой валовой

выручки при установлении тарифов на тепловую энергию на 2020 год расходы по статьям затрат, представленным в таблице 1:

Таблица 1. Статьи разногласий между Заявителем и Органом регулирования и величина расходов по ним, тыс. руб.

№ п/п	Наименование статьи затрат	Орган регулирования	Заявитель (в ФАС)	Заявитель		Объем разногласий
				(в орган регулирования на 2020год)	первоначально/ корректировка	
1	Расходы на энергетические ресурсы	36 266	30 222	29 634 / 36 028		- 6 044
2	Операционные расходы	19 939	18 150	20 016 / 20 074		- 1 789
	Итого по заявленным статьям	56 205	48 372	49 6580 / 56 102		- 7 833
	НВВ	85 613	77 780	65 602 / 80 201		- 7 833

Регулируемая организация осуществляет комбинированное производство тепловой и электрической энергии, производимой Красавинской ГТ ТЭЦ. На территории городского поселения Красавино ГЭП «Вологдаоблкоммунэнерго» является единой теплоснабжающей организацией.

В июле 2017 года Решением Арбитражного суда Вологодской области по делу № А13-14567/2014 от 20.07.2017 ГЭП «Вологдаоблкоммунэнерго» признано несостоятельным (банкротом), открыто конкурсное производство.

Согласно подпункту 15 пункта 2 главы 146 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ), не признаются объектом налогообложения налога на добавленную стоимость (далее - НДС), в том числе операции по реализации имущества и (или) имущественных прав должников, признанных в соответствии с законодательством Российской Федерации несостоятельными (банкротами).

На основании указанного положения, органом регулирования установлены долгосрочные параметры регулирования и тарифы на

тепловую энергию на 2019-2023 годы приказом Департамента от 26.11.2018 № 417-р, базовый уровень операционных расходов установлен с учетом НДС.

На 2020 год операционные расходы утверждены Департаментом в соответствии с пунктом 36 Методических указаний № 760-э. Разногласия между Заявителем и органом регулирования по величине операционных расходов представленным в таблице 2.

Таблица 2. Разногласия по величине операционных расходов между Заявителем и органом регулирования, тыс. руб.

№ п/п	Наименование статьи затрат	Орган регулирования	в том числе НДС	Заявитель (в ФАС)	Объем разногласий
1	Вспомогательные материалы	1 875	313	1 563	- 313
2	Работы и услуги производственного характера	6 351	1 059	5 293	- 1 059
3	Расходы на оплату труда	7 392		7 392	-
4	Прочие расходы	4 320	418	3 902	- 418
	Итого операционные расходы	19 939	1 789	18 150	- 1 789

Таким образом, разногласия заключаются в учете органом регулирования НДС в составе операционных расходов.

Разногласия по расходам на энергетические ресурсы также заключаются в величине НДС, учтенной органом регулирования в составе затрат.

ФАС России отмечает, что изначально (письмом № 252 от 29.04.2019) Заявителем в орган регулирования была подана тарифная заявка, не включающая НДС по указанным статьям затрат,

Позднее (письмом № 713 от 19.09.2019) Заявитель представил в орган регулирования скорректированный расчет, включающий НДС по указанным статьям затрат, в соответствии с позицией, изложенной в письме УФНС Вологодской области № 13-08/02/03410 от 12.03.2019, согласно которому операции по реализации организацией-банкротом имущества, изготовленного в ходе текущей производственной деятельности, подлежат налогообложению НДС в общеустановленном порядке.

ФАС России отмечает, что согласно правовой позиции, изложенной в определении Верховного Суда Российской Федерации от 26.10.2018 № 304-КГ18-4849, под реализацией имущества должника понимается

продажа имущества, входящего в конкурсную массу, за исключением продукции, изготовленной должником в процессе своей текущей хозяйственной деятельности, и в этом же значении понятие «реализация имущества должника» должно толковаться в целях применения подпункта 15 пункта 2 статьи 146 НК РФ.

Таким образом, реализация тепловой энергии, теплоносителя, осуществляемая регулирующими организациями, признанными в соответствии с законодательством Российской Федерации несостоятельными (банкротами), по регулируемым тарифам является объектом налогообложения НДС.

В случае применения регулирующими организациями, признанными банкротами, общей системы налогообложения орган регулирования устанавливает тарифы таким организациям без учета НДС.

При этом, для населения и приравненных к нему категорий потребителей, определенных в пункте 5(3) Основ ценообразования № 1075, тарифы должны быть установлены с учетом НДС в связи с тем, что регулируемые организации в силу положений пункта 6 статьи 168 НК РФ обязаны включить соответствующую сумму налога в указанные тарифы.

Согласно постановлению Конституционного суда Российской Федерации от 19.12.2019 № 41-П (на которое ссылается Заявитель), предметом рассмотрения дела являлось решение вопроса о праве налогоплательщика воспользоваться налоговым вычетом в отношении сумм НДС, предъявленных ему организацией, признанной несостоятельной (банкротом), при реализации товара – продукции, произведенной в процессе текущей хозяйственной деятельности данной организации.

Указанным постановлением Конституционного суда Российской Федерации подпункт 15 пункта 2 статьи 146 НК РФ признан не соответствующим Конституции Российской Федерации в той мере, в какой неопределенность его нормативного содержания не обеспечивает в правоприменительной практике его единообразного понимания и, следовательно, истолкования и применения во взаимосвязи с законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве), чем порождает возможность неоднозначного решения вопроса о праве налогоплательщика воспользоваться налоговым вычетом в отношении сумм налога на добавленную стоимость, предъявленных организацией, признанной несостоятельной (банкротом), при реализации ему продукции, произведенной в процессе текущей хозяйственной деятельности данной

организации.

Федеральному законодателю предписано внести в действующее нормативное регулирование необходимые изменения, с тем чтобы устранить неопределенность в истолковании и применении подпункта 15 пункта 2 статьи 146 НК РФ.

Впредь до внесения в подпункт 15 пункта 2 статьи 146 НК РФ надлежащих изменений, вытекающих из указанного Постановления, он не подлежит применению в том истолковании, которое исключало бы предоставление вычета по налогу на добавленную стоимость налогоплательщикам, которым была предъявлена сумма этого налога в цене продукции, произведенной организацией, признанной в соответствии с законодательством Российской Федерации несостоятельной (банкротом), в процессе ее текущей хозяйственной деятельности.

Согласно абзацу 2 статьи 79 Федерального конституционного закона от 21.07.1994 № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации», акты или их отдельные положения, признанные неконституционными, утрачивают силу, решения судов и иных органов, основанные на актах или их отдельных положениях, признанных постановлением Конституционного Суда Российской Федерации неконституционными, не подлежат исполнению и должны быть пересмотрены в установленных федеральным законом случаях.

ФАС России отмечает, что к числу оснований для пересмотра установленных тарифов в сфере теплоснабжения, поименованных в пункте 7 Правил регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.10.2012 № 1075, изменение правоприменительной практики в отношении налогообложения НДС операций по реализации регулируемых организациями, признанными банкротами, товаров, услуг в сфере теплоснабжения не относится.

Таким образом, пересмотр тарифов возможен после внесения федеральным законодателем в действующее нормативное регулирование необходимых изменений.

Следовательно, требования ГЭП «Вологдаоблкоммунэнерго» не подлежат удовлетворению.

На основании вышеизложенного, а также учитывая результаты анализа обосновывающих материалов, представленных ГЭП «Вологдаоблкоммунэнерго» и Департаментом топливно-энергетического комплекса и тарифного регулирования Вологодской области, Комиссия

РЕШИЛА:

Отказать в удовлетворении требований ГЭП «Вологдаоблкоммунэнерго», указанных в заявлении о разногласиях с Департаментом топливно-энергетического комплекса и тарифного регулирования Вологодской области (исх. № 129 от 19.02.2020; рег. № 31718/20 от 20.02.2020).