

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕ

г. Москва

15 мая 2019 года

Дело № А40-302289/18-93-3232

Резолютивная часть решения объявлена 10 апреля 2019 года.

Решение в полном объеме изготовлено 15 мая 2019 года.

Арбитражный суд города Москвы в составе:

Судьи Позднякова В.Д.

при ведении протокола судебного заседания секретарем Дарской А.В.

с использованием средств аудиозаписи в ходе судебного заседания

рассмотрев в открытом судебном заседании дело

по заявлению АО «Спецавтобаза по уборке города Курска» (ОГРН 1164632060361)

к ФАС России (ОГРН 1047796269663)

третье лицо: Комитет по тарифам и ценам Курской области (ОГРН 1054639074676);

об оспаривании предписания от 13.12.2018г. №СП/102622/18

при участии:

от заявителя – Федорцов Д.Г. (дов. № 46АА0922749 от 31.08.2016);

от ответчика – Милюкова А.О. (дов. №ИА/92234/18 от 14.11.2018), Карпусь П.Б. (дов. № СП/94089/18 от 20.11.2018);

от третьего лица – : Золотухина Г.Н. (дов. № 27-Д от 12.10.2018).

УСТАНОВИЛ:

АО «Спецавтобаза по уборке города Курска» обратилась в Арбитражный суд города Москвы с заявлением об оспаривании предписания ФАС России от 13.12.2018г. №СП/102622/18.

В обоснование заявленных требований заявитель указывает на то, что исключение расходов по амортизационным отчислениям возлагает на АО «САБ по уборке г. Курска» бремя несения таких расходов за счет расчетной предпринимательской прибыли, что не отвечает принципу компенсационной природы осуществления регулируемого вида деятельности в части возмещения регулируемой организации экономически обоснованных расходов на реализацию производственной программы в области обращения с отходами

Определением Арбитражного суда г.Москвы от 13.03.2019 Комитет по тарифам и ценам Курской области привлечен в качестве третьего лица с самостоятельными требованиями об оспаривании предписания ФАС России от 13.12.2018г. №СП/102622/18.

В обоснование заявленных третье лицо указывает на то, что предписание незаконно возлагает на комитет обязанность по пересмотру предельного единого тарифа на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами для АО «Спецавтобаза по уборке города Курска» на 2018 год.

ФАС России представлен письменный отзыв на заявление, в котором просит суд в удовлетворении заявленных требований отказать, ссылаясь на то, что предписание соответствует действующему законодательству.

Представитель заявителя в судебном заседании поддержал заявленные требования по основаниям и доводам, изложенным в заявлении.

Представитель третьего лица поддержал самостоятельные заявленные требования по основаниям и доводам, изложенным в заявлении.

Представитель заинтересованного лица в судебном заседании возражал против удовлетворения заявленных требований по основаниям и доводам, изложенным в отзыве.

Изучив материалы дела, исследовав имеющиеся в материалах дела доказательства, выслушав мнение представителей лиц, участвующих в деле, проверив все доводы заявлений и отзыва на них, суд считает заявленные требования не подлежащими удовлетворению по следующим основаниям.

В соответствии с ч.1 ст.198 АПК РФ граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Установленный ч.4 ст. 198 АПК РФ срок на обжалование оспариваемого решения заявителем не пропущен.

Как следует из материалов дела, согласно предписанию ФАС России от 13.12.2018 №СП/102622/18 Комитет по тарифам и ценам Курской области признан нарушившим Основы ценообразования в области обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 30 мая 2016 г. N 484 "О ценообразовании в области обращения с твердыми коммунальными отходами" (пункты 16, 34, 35, 39 Основ ценообразования №484).

Комитету по тарифам и ценам Курской области предписано:

1) в срок до 20.12.2018 (включительно) устранить нарушения, допущенные Комитетом при установлении тарифа на 2018 год на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами для АО «Спецавтобаза по уборке города «Курска» по постановлению от 31.08.2018 № 31:

- исключить экономически необоснованные расходы по статье «Амортизационные отчисления» в размере 1,260 тыс. руб.;

- пересчитать расходы по статьям «Арендная плата и лизинговые платежи в отношении объектов, используемых для обработки, обезвреживания, захоронения

твердых коммунальных отходов», «Расчетная предпринимательская прибыль», «Расходы на оплату товаров, работ и услуг других операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами» в соответствии с положениями Основ ценообразования № 484, а также с учетом мотивировочной части настоящего предписания;

2) в срок до 20.12.2018 (включительно) устранить нарушения, допущенные Комитетом при установлении тарифа на 2018 год на захоронение твердых коммунальных отходов для АО «Спецавтобаза по уборке города «Курска» по постановлению от 29.11.2017 № 182:

- исключить экономически необоснованные расходы по статьям «Амортизационные отчисления» в размере 0,312 тыс. руб. и «Налог на прибыль» в размере 627,2 тыс. руб.;

- пересчитать расходы по статьям «Арендная и концессионная плата, лизинговые платежи», «Расчетная предпринимательская прибыль» в соответствии с положениями Основ ценообразования № 484, а также с учетом мотивировочной части настоящего предписания;

3) в срок до 20.12.2018 пересмотреть необходимую валовую выручку на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами и необходимую валовую выручку на услугу захоронения твердых коммунальных отходов для АО «Спецавтобаза по уборке города «Курска» 2018 года, с учетом пунктов 2, 3 настоящего предписания и учесть полученные результаты при установлении тарифов на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами и на захоронение твердых коммунальных отходов для АО «Спецавтобаза по уборке города «Курска» на 2019 год;

4) об исполнении предписания органу регулирования Курской области в течение 10 рабочих дней с даты принятия указанных в пунктах 2, 3, 4 предписания решений проинформировать Федеральную антимонопольную службу, представив надлежащим образом заверенные копии:

- решения Комитета по тарифам и ценам Курской области, принятие которого предписано пунктами 2, 3, 4 настоящего предписания;

- протоколов заседания правления Комитета по тарифам и ценам Курской области, на котором принимались вышеуказанные решения;

- экспертные заключения Комитета по тарифам и ценам Курской области по установлению тарифа на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами и тарифа на захоронение твердых коммунальных отходов для АО «Спецавтобаза по уборке города «Курска» на 2019 год.

В соответствии с пунктом 1 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331 (далее — Положение о ФАС России). ФАС России является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим в том числе функции по контролю за соблюдением законодательства в сфере государственного регулирования цен (тарифов) на товары (услуги).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.06.2013 № 543 утверждено Положение о государственном контроле (надзоре) в области регулируемых государством цен (тарифов) (далее — Положение о государственном контроле), реализация которого согласно пункту 5 указанного постановления осуществляется ФАС России.

В ходе анализа материалов тарифного дела АО «Спецавтобаза по уборке города Курска» 2018 года на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами ФАС России был выявлен ряд нарушений норм действующего законодательства Российской Федерации в области регулирования тарифов в сфере обращения с твердыми коммунальными отходами, что, в свою очередь, повлекло установление тарифа в размере, превышающем экономически обоснованный уровень.

В связи с этим, руководствуясь подпунктом 5.3.2.3 Положения о ФАС России и подпунктами «а» и «д» пункта 30 Положения о государственном контроле, ФАС России было направлено в адрес Комитета по тарифам и ценам Курской области (далее - Комитет, орган регулирования) Предписание ФАС России об устранении выявленных нарушений законодательства Российской Федерации в области обращения с твердыми коммунальными отходами.

В соответствии с пунктом 39 Основ ценообразования области обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.05.2016 № 484 (далее - Основы ценообразования № 484), расчетная предпринимательская прибыль регулируемой организации определяется в размере 5 процентов включаемых в необходимую валовую выручку на очередной период регулирования расходов, указанных в подпунктах «а» - «з» и «л» пункта 29 Основ ценообразования № 484.

Расходы по уплате налогов предусмотрены подпунктом «ж» пункта 29 Основ ценообразования № 484.

Из указанного следует, что налог на прибыль входит в состав расчетной базы по определению расчетной предпринимательской прибыли, в связи с чем, методология определения Комитетом налога на прибыль от расчетной предпринимательской прибыли некорректна.

В информационном письме ФАС России от 27.07.2018 № ВК/58887/18 изложена данная позиция, где также указано, что компенсация расходов на уплату налога на прибыль в отношении расчетной предпринимательской прибыли осуществляется за счет регулируемой организации, несущей бремя налогоплательщика в соответствии с нормами налогового законодательства Российской Федерации, и не включается в состав расходов, учитываемых при установлении (корректировке) тарифов.

Налог на прибыль является обязательным расходом организации, предусмотренным Налоговым кодексом Российской Федерации (далее — НК РФ), при этом уплата налога на прибыль в налоговый орган осуществляется исходя из фактически сложившегося показателя «Прибыль до налогообложения» по фактическим результатам финансовой деятельности регулируемой организации, как правило не соответствует учтенной величине налога на прибыль при формировании необходимой валовой выручки.

При этом, ФАС России не опровергает необходимость учета расходов по налогу на прибыль в необходимой валовой выручке регулируемой организации в плановом режиме, а лишь указывает на то, что действующим законодательством в сфере обращения с твердыми коммунальными отходами учет налога на прибыль в плановом режиме предусмотрен от размера нормативной прибыли, которая не была установлена для Заявителя.

Исходя из вышеизложенного, ФАС России было правомерно принято решение исключить величину налога на прибыль в размере 627,2 тыс. руб. из состава необходимой валовой выручки регулируемой организации в части тарифа на захоронение твердых коммунальных отходов.

Расходы на арендную плату и лизинговые платежи по участку транспортирования твердых коммунальных отходов определены Комитетом в сумме 175 764,4 тыс. руб., в том числе расходы на аренду автомобилей - 51,9 тыс. руб., расходы на аренду помещений - 76.7 тыс. руб., расходы на лизинговые платежи - 175 635,8 тыс. руб., согласно договорам аренды и лизинга.

При этом объекты транспортных средств (мусоровозы, грузовые автомобили, погрузчики, бункеровозы, самосвалы и т.п.) не признаны органом регулирования в качестве основных производственных фондов, в связи с чем расходы по данным объектам принимались на основании сумм заключенных договоров без учета особенностей, предусмотренных пунктом 35 Основ ценообразования № 484.

Процесс транспортировки твердых коммунальных отходов является неотъемлемым этапом деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами в рамках утверждения тарифа для регионального оператора. Обработку, обезвреживание и захоронение твердых коммунальных отходов невозможно осуществить без их транспортировки.

Вышесказанное подтверждается пунктом 1 статьи 257 НК РФ, где указано, что под основными средствами (основными производственными фондами) понимается часть имущества, используемого в качестве средств труда для производства и реализации товаров (выполнения работ, оказания услуг) или для управления организацией первоначальной стоимостью более 100 000 рублей. То есть, чтобы выполнить работу по обработке, обезвреживанию и захоронению твердых коммунальных отходов необходимо осуществить эксплуатацию транспортных средств (мусоровозов, грузовых автомобилей, погрузчиков, бункеровозов, самосвалов и т.п.).

Таким образом, такие основные производственные фонды, как мусоровозы, погрузчики, самосвалы и т.п. сохраняют свой статус основного производственного фонда в том числе в части этапов обработки, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов в рамках процесса обращения с твердыми коммунальными отходами.

Данную позицию также подтверждает тот факт, что согласно пункту 90 Основ ценообразования № 484 необходимая валовая выручка регионального оператора определяется в соответствии с Методическими указаниями № 1638/16 как сумма необходимой валовой выручки организаций, осуществляющих регулируемые виды деятельности в области обращения с твердыми коммунальными отходами, включая обработку твердых коммунальных отходов, в том числе собственная необходимая валовая выручка регионального оператора, относимая на такие виды деятельности, и расходов на транспортирование твердых коммунальных отходов.

То же касается и арендуемых АО «Спецавтобаза по уборке города Курска» помещений в п. Новокасторное, п. Черемисиново и п. Кшенский.

Кроме того, вышеупомянутые расходы учтены Комитетом по статье «Арендная плата и лизинговые платежи в отношении объектов, используемых для обработки, обезвреживания, захоронения твердых коммунальных отходов», что прямо указывает на необходимость применения пункта 35 Основ ценообразования № 484 при расчете указанных затрат.

На основании вышеизложенного, расходы на аренду и лизинг транспортных средств, а также на аренду помещений должны быть рассчитаны Комитетом с учетом требований пункта 35 Основ ценообразования № 484, а именно исходя из принципа непревышения размера возмещения арендодателю амортизации, налогов на имущество, в том числе на землю, и других обязательных платежей собственника передаваемого в

аренду имущества, связанных с владением указанным имуществом, при этом излишне учтенные расходы по статье «Арендная плата и лизинговые платежи в отношении объектов, используемых для обработки, обезвреживания, захоронения твердых коммунальных отходов» должны быть исключены органом регулирования из состава необходимой валовой выручки АО «Спецавтобаза по уборке города Курска» 2018 года.

ФАС России отмечает, что при определении расходов по договорам лизинга с позиции возмещения лизингодателю амортизации, налога на имущества и других обязательных платежей, расходы на амортизацию и налог на имущество, учитываемые в составе необходимой валовой выручки регулируемой организации, должны рассчитываться без применения повышающего коэффициента к норме амортизации, поскольку учет данной преференции в регулируемых тарифах противоречит принципу экономической обоснованности с точки зрения необходимости возмещения затрат за счет тарифного источника.

Также, согласно протоколу заседания Правления Комитета от 29.11.2017 № 181-182 расходы на арендную и концессионную плату и лизинговые платежи в тарифе на захоронение твердых коммунальных отходов утверждены органом регулирования в соответствии с договором лизинга от 12.09.2017 № 03788-МСК-17-Л в размере 1 574,2 тыс. руб.

При этом в протоколе отсутствует факт учета Комитетом особенностей, предусмотренных пунктом 35 Основ ценообразования № 484.

Кроме того, при определении расходов по договорам лизинга с позиции возмещения лизингодателю амортизации, налога на имущества и других обязательных платежей, расходы на амортизацию и налог на имущество, учитываемые в составе необходимой валовой выручки регулируемой организации, должны рассчитываться без применения повышающего коэффициента к норме амортизации, поскольку учет данной преференции в регулируемых тарифах противоречит принципу экономической обоснованности с точки зрения необходимости возмещения затрат за счет тарифного источника.

Таким образом, данные расходы правомерно были исключены из состава необходимой валовой выручки АО «Спецавтобаза по уборке города Курска» в части тарифа на захоронение твердых коммунальных отходов.

Подпунктом «д» пункта 29 Основ ценообразования № 484 установлено, что расходы на амортизацию учитываются в составе необходимой валовой выручки регулируемой организации, при этом согласно пункту 34 Основ ценообразования № 484 расходы на амортизацию основных средств и нематериальных активов определяются в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации, регулирующими отношения в сфере бухгалтерского учета. При этом результаты переоценки основных средств и нематериальных активов учитываются органом регулирования тарифов только в той части, в какой соответствующие амортизационные отчисления являются источником финансирования капитальных вложений в соответствии с инвестиционной программой регулируемой организации.

Подпунктом 7 пункта 19 Методических указаний № 1638/16 установлено, что к прочим административным расходам относятся расходы на амортизацию непроизводственных активов.

Комитет по расходам на амортизацию основных средств и нематериальных активов, относимых к объектам, используемым АО «Спецавтобаза по уборке города Курска» при осуществлении деятельности регионального оператора учел сумму в размере 593,8 тыс. руб.

Кроме того, в составе административных расходов по амортизации непроизводственных активов орган регулирования учел сумму в размере 298,7 тыс. руб. (в целом по предприятию).

При этом распределение амортизационных отчислений в составе административных расходов по сферам деятельности осуществлялось в соответствии с учетной политикой предприятия пропорционально фонду оплаты труда основных производственных рабочих.

Таким образом, в процентном соотношении административные расходы распределялись органом регулирования в следующих долях: 76,83 % на услуги регионального оператора, 22,78 % на услуги захоронения твердых коммунальных отходов и 0,38 % на прочие услуги. Следовательно, в тарифе на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами расходы на амортизацию непроизводственных активов орган регулирования учел в размере 229,49 тыс. руб., а в тарифе на услугу регионального оператора по захоронению твердых коммунальных отходов в размере 68,04 тыс. руб.

Согласно пункту 11 учетной политики АО «Спецавтобаза по уборке города Курска» по бухгалтерскому учету на 2018 год. принятом в регулируемой организации от 29.12.2017, активы, стоимостью не более 40 000 рублей за единицу отражаются в бухгалтерском учете и отчетности в составе материально-производственных запасов, то есть по ним начисление амортизации не предусмотрено.

Согласно представленным органом регулирования оборотно-сальдовым ведомостям по амортизационным отчислениям за 2 квартал 2018 года (основных средств и непроизводственных активов), послужившим основанием для учета данных средств, Комитетом были учтены амортизационные отчисления по имуществу, которое в соответствии с учетной политикой АО «Спецавтобаза по уборке города Курска» не является амортизируемым, в том числе: непроизводственные активы (в объеме 76,83 %) - бойлер Вахі PREMIER plus 300 (0,915 тыс.руб.), эстакада ж/б плит. (0,137 тыс. руб.), основное средство - автомобиль МКЗ-4602 на шасси КАМАЗ H288 EH46 мусоровоз (0,208 тыс. руб.); непроизводственные активы (в объеме 22,78 %) -бойлер Вахі PREMIER plus 300 (0,271 тыс. руб.), эстакада ж/б плит. (0,041 тыс. руб.).

Таким образом, орган регулирования необоснованно учел 1,57 тыс. руб. на амортизацию имущества Заявителя, которое в соответствии с учетной политикой регулируемой организации не является амортизируемым имуществом, в связи с чем ФАС России обоснованно предписано исключить данную сумму из тарифов Заявителя.

Согласно пункту 29 Основ ценообразования № 484 необходимая валовая выручка регулируемой организации включает в себя, в том числе расчетную предпринимательскую прибыль регулируемой организации.

Пунктом 39 Основ ценообразования № 484 определено, что расчетная предпринимательская прибыль регулируемой организации определяется в размере 5 процентов включаемых в необходимую валовую выручку на очередной период регулирования расходов, указанных в подпунктах «а» - «з», «л» пункта 29 Основ ценообразования № 484.

Таким образом, расчетная предпринимательская прибыль определялась Комитетом с учетом утвержденных экономически необоснованных расходов на арендную плату и лизинговые платежи, амортизацию, в связи с чем, расчетная предпринимательская прибыль должна быть пересчитана Комитетом с учетом экономически обоснованного уровня данных расходов.

На основании изложенного, предписание ФАС России соответствует действующему законодательству, а доводы, изложенные в заявлениях АО «Спецавтобаза по уборке города Курска» и Комитета по тарифам и ценам Курской области, противоречат нормам действующего законодательства и имеющимся в материалах судебного дела доказательствам.

Согласно ч. 3 ст. 201 АПК РФ в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 71,75,167-170, 176, 197-201 АПК РФ,

РЕШИЛ:

В удовлетворении заявления АО «Спецавтобаза по уборке города Курска» (ОГРН 1164632060361) и Комитета по тарифам и ценам Курской области (ОГРН 1054639074676) о признании недействительным предписания ФАС России от 13.12.2018 №СП/102622/18– отказать.

Проверено на соответствие гражданскому законодательству.

Решение может быть обжаловано в месячный срок с даты его принятия (изготовления в полном объеме) в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья

В.Д.Поздняков

Электронная подпись действительна.

Данные ЭП: Удостоверяющий центр ФГБУ ИАЦ Судебного
департамента
Дата 26.03.2019 18:47:00
Кому выдана Поздняков Владислав Дмитриевич