

КОПИЯ

УИД № 55OS0000-01-2020-000041-48
№ 66а-905/2020

АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Новосибирск

26 ноября 2020 года

Судебная коллегия по административным делам Пятого апелляционного суда общей юрисдикции в составе председательствующего Знаменщикова Р.В., судей Никитиной Г.Н., Роженцевой Ю.В., при секретаре Крикуновой Е.О.,

рассмотрела в открытом судебном заседании путем использования систем видеоконференц-связи административное дело № 3а-105/2020 по административному исковому заявлению общества с ограниченной ответственностью «Магнит» о признании не действующим приказа Региональной энергетической комиссии Омской области от 20 декабря 2019 года № 561/86 «Об установлении предельного единого тарифа на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами для потребителей Общества с ограниченной ответственностью «Магнит»

с апелляционными жалобами Региональной энергетической комиссии Омской области, Федеральной антимонопольной службы на решение Омского областного суда от 3 августа 2020 года, которым административное исковое заявление удовлетворено.

Заслушав доклад судьи Пятого апелляционного суда общей юрисдикции Никитиной Г.Н., объяснения представителя Региональной энергетической комиссии Омской области Стельмашека Б.Н., поддержавшего доводы апелляционной жалобы, возражения представителя общества с ограниченной ответственностью «Магнит» Токарь О.А., заключение прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Довыденко Н.П., полагавшей решение законным и обоснованным, судебная коллегия по административным делам Пятого апелляционного суда общей юрисдикции

УСТАНОВИЛА:

приказом Региональной энергетической комиссией Омской области (далее - РЭК Омской области, тарифный орган) от 20 марта 2019 года № 561/86 «Об установлении предельного единого тарифа на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами для потребителей Общества с ограниченной ответственностью «Магнит» (далее - Приказ от 20 марта 2019 года № 561/86), опубликованным

20 декабря 2019 года на официальном интернет - портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, установлен и введен в действие предельный единый тариф на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами для населения и прочих потребителей в размере 3 034,44 руб./тонна на период с 1 января по 30 июня 2020 года, 4800,72 руб./тонна на период с 1 июля по 31 декабря 2020 года, НДС не предусмотрен.

Общество с ограниченной ответственностью «Магнит» (далее – ООО «Магнит», Общество) обратилось в Омский областной суд с уточненным в ходе рассмотрения дела административным иском заявлением о признании не действующим с момента принятия Приказа от 20 марта 2019 года № 561/86, ссылаясь на несоответствие положениям Федерального закона от 24 июня 1998 года № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления», постановления Правительства Российской Федерации от 30 мая 2016 года № 484 «О ценообразовании в области обращения с твердыми коммунальными отходами».

В обоснование заявленных требований административный истец указал на неправильное определение тарифа на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами вследствие необоснованного исключения из необходимой валовой выручки на 2020 год суммы 1 200 000 тыс. руб. в соответствии с предписанием ФАС России, а также исключение суммы по статье «Расходы на транспортирование твердых коммунальных отходов» в размере 52 528 160 руб.

Решением Омского областного суда от 3 августа 2020 года приказ Региональной энергетической комиссии Омской области от 20 декабря 2019 года № 561/86 «Об установлении предельного единого тарифа на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами для потребителей Общества с ограниченной ответственностью «Магнит» признан не действующим со дня вступления в законную силу решения суда.

На указанное решение Региональной энергетической комиссией Омской области подана апелляционная жалоба, в которой просит решение суда отменить, вынести новый судебный акт об отказе в удовлетворении административного искового заявления. В обоснование указывает, что предписание ФАС России о необходимости пересмотра утвержденных тарифов в сфере обращения с твердыми коммунальными отходами является обязательным для исполнения органами исполнительной власти субъектов РФ, в связи с чем, принятый во исполнение предписания ФАС России, оспариваемый приказ соответствует требованиям законодательства.

Заинтересованным лицом Федеральной антимонопольной службой на решение также подана апелляционная жалоба, в которой просит решение отменить, в удовлетворении иска отказать, ссылаясь на неправильное применение судом норм материального права. Суд первой инстанции ограничился лишь ссылкой на судебные акты арбитражных судов, не указав,

какие нормы нарушены при принятии оспариваемого приказа. Судом не дана оценка доводам РЭК Омской области о законности и обоснованности принятого тарифного решения, а также оценка обстоятельствам, имеющим значение для правильного разрешения спора.

Относительно изложенных в апелляционных жалобах доводов представителем ООО «Магнит» и прокурором, участвовавшим в деле, представлены возражения.

Лица, участвующие в деле, о времени и месте рассмотрения жалоб в апелляционном порядке извещены своевременно и в надлежащей форме.

Проверив материалы административного дела, обсудив доводы апелляционных жалоб и возражений на них, выслушав пояснения явившихся лиц, заключение прокурора, полагавшей решение по существу законным и обоснованным и подлежащем изменению в части определения момента, с которого оспариваемый акт следует признать не действующим, судебная коллегия приходит к следующему выводу.

В соответствии с пунктом 4 статьи 24.8 Федерального закона от 24 июня 1998 г. № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» регулированию подлежит совокупность предельных тарифов в области обращения с твердыми коммунальными отходами, включая единый тариф на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами.

В силу пункта 1 статьи 24.9 Федерального закона от 24 июня 1998 г. № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее Федеральный закон № 89-ФЗ), государственное регулирование тарифов в области обращения с твердыми коммунальными отходами (далее также - тарифы) осуществляется органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации или в случае передачи соответствующих полномочий законом субъекта Российской Федерации органами местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно пункту 1 Положения о Региональной энергетической комиссии Омской области, утвержденного Постановлением Правительства Омской области от 02 ноября 2011 года № 212-п, Региональная энергетическая комиссия Омской области является органом исполнительной власти Омской области, осуществляющим государственное регулирование и региональный государственный контроль (надзор) в сфере теплоснабжения, электроэнергетики и естественных монополий, контроль за соблюдением порядка ценообразования в пределах своей компетенции на территории Омской области, государственное регулирование цен, тарифов, платы, наценок, ставок, надбавок на товары и услуги, регулирование которых в соответствии с федеральным законодательством осуществляется органами исполнительной власти Омской области.

К полномочиям Региональной энергетической комиссии в сфере обращения с отходами производства и потребления в Омской области относится, в том числе установление предельных тарифов на осуществление

регулируемых видов деятельности в сфере обращения с твердыми коммунальными отходами (подпункт 4 пункта 13.2 указанного Положения).

Как правильно установлено судом первой инстанции, оспариваемый Приказ от 20 декабря 2019 года № 561/86 принят уполномоченным органом в предусмотренной форме, с соблюдением порядка его опубликования и по этим основаниям не обжалуется.

Отношения по установлению тарифов в сфере обращения с коммунальными отходами регулируются Федеральным законом № 89-ФЗ, Основами ценообразования в области обращения с твердыми коммунальными отходами (далее - Основы ценообразования) и Правилами регулирования тарифов в сфере обращения с твердыми коммунальными отходами (далее - Правила регулирования), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 30 мая 2016 г. № 484 «О ценообразовании в области обращения с твердыми коммунальными отходами», а также приказом Федеральной антимонопольной службы от 21 ноября 2016 г. № 1638/16 «Об утверждении Методических указаний по расчету регулируемых тарифов в области обращения с твердыми коммунальными отходами» (далее - Методические указания).

Из материалов дела следует, что ООО «Магнит» является региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами в соответствии с протоколом о результатах проведения конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Омской области от 31 июля 2018 года (извещение 200318/26813093/01 от 20 марта 2018 года), осуществляет свою деятельность на всей территории Омской области, наделен соответствующим статусом на период 10 лет.

17 августа 2018 года между ООО «Магнит» и Министерством строительства и жилищно-коммунального комплекса Омской области заключено соглашение об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Омской области.

20 декабря 2019 года РЭК Омской области принят указанный выше приказ № 561/86.

Как установлено судом, по результатам проверки приказов Региональной энергетической комиссии Омской области от 20 марта 2019 года № 23/13 «Об установлении предельного тарифа на обработку твердых коммунальных отходов для потребителей Общества с ограниченной ответственностью «Магнит» и № 24/13 «Об установлении предельного единого тарифа на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами для потребителей Общества с ограниченной ответственностью «Магнит» ФАС России издано предписание от 11 июля 2019 года № СП/59526-ПР/19, согласно которому данные приказы РЭК Омской области признаны нарушившими положения Федерального закона от 24 июня 1998 года № 89-ФЗ «Об отходах производства и

потребления», Основ ценообразования, Правил регулирования тарифов, Методических указаний.

По мнению антимонопольного органа РЭК Омской области необоснованно включил в состав необходимой валовой выручки ООО «Магнит» расходы, а также излишне полученные доходы по статье «Расходы на транспортирование ТКО» в размере 4 764 738,016 тыс. рублей, распределив исключение следующим образом: из необходимой валовой выручки 2019 года – 3 564 738, 016 тыс. рублей, из необходимой валовой выручки 2020 года – 1 200 000, 00 тыс. рублей.

Во исполнение указанного предписания ФАС России РЭК Омской области 20 декабря 2019 года принят оспариваемый приказ № 561/86.

Региональная энергетическая комиссия Омской области, ООО «Магнит» обратились в Арбитражный суд города Москвы с заявлением к Федеральной антимонопольной службе с требованием о признании недействительным предписания от 11 июля 2019 года.

Решением Арбитражного суда города Москвы от 9 января 2020 года предписание ФАС России от 11 июля 2019 года № СП/5926-ПР/19 признано недействительным.

Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 23 июня 2020 года решение Арбитражного суда города Москвы оставлено без изменения, апелляционная жалоба ФАС России – без удовлетворения.

В соответствии с частью 2 статьи 64 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации, обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным актом по ранее рассмотренному гражданскому или административному делу либо по делу, рассмотренному ранее арбитражным судом, не доказываются вновь и не подлежат оспариванию при рассмотрении судом другого административного дела, в котором участвуют лица, в отношении которых установлены эти обстоятельства, или , относящиеся к категории лиц, в отношении которой установлены эти обстоятельства.

Арбитражные суды не согласились с требованиями предписания в части включения региональным оператором в состав необходимой валовой выручки расходов на транспортирование ТКО и почтовых расходов.

Из пункта 17 Правил регулирования следует, что орган регулирования проводит экспертизу предложений об установлении тарифов в части обоснованности расходов, учтенных при расчете тарифов, корректности определения параметров расчета тарифов и отражает ее результаты в своем экспертном заключении.

Решения правления (коллегии) органа регулирования принимаются на основании представляемых регулируемой организацией обосновывающих материалов и экспертного заключения органа регулирования.

Указанное экспертное заключение, а также заключения, представленные регулируемыми организациями по их инициативе (в случае их наличия), приобщаются к делу об установлении тарифов.

Согласно пункту 18 Правил регулирования экспертное заключение органа регулирования содержит:

а) анализ экономической обоснованности расходов по отдельным статьям (группам расходов) и обоснованности расчета объема отпуска услуг;

б) анализ экономической обоснованности величины прибыли, необходимой для эффективного функционирования регулируемой организации;

в) сравнительный анализ динамики необходимой валовой выручки, в том числе расходов по отдельным статьям (группам расходов), прибыли регулируемой организации и их величины по отношению к предыдущим периодам регулирования и по отношению к другим регулируемым организациям, осуществляющим деятельность в сопоставимых условиях;

г) обоснование причин и ссылки на правовые нормы, на основании которых орган регулирования принимает решение об исключении из расчета тарифов экономически не обоснованных расходов, учтенных регулируемой организацией в предложении об установлении тарифов;

д) расчеты экономически обоснованных расходов (недополученных доходов) в разрезе статей затрат, а также расчеты необходимой валовой выручки и размера тарифов.

Из экспертного заключения по рассмотрению Региональной энергетической комиссией Омской области дела № 09-06/283 по установлению предельного единого тарифа на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами от 18 декабря 2019 года следует, что данная экспертиза проведена с учетом предписания Федеральной антимонопольной службы от 11 июля 2019 года № СП/59526-ПР/19.

При установлении величины необоснованных расходов (излишне полученных доходов) РЭК Омской области обосновывал их ссылкой на пункт 2.3 вышеуказанного предписания ФАС России.

Иного обоснования необходимости исключения из состава необходимой валовой выручки экономически необоснованных расходов ни экспертное заключение, ни выписка из протокола заседания правления РЭК Омской области не содержит.

При таких обстоятельствах у суда первой инстанции отсутствовала возможность проверить правильность и обоснованность исключения регулирующим органом указанных расходов.

Учитывая, что предписание Федеральной антимонопольной службы от 11 июля 2019 года было предметом судебной проверки и признано недействительным, суд первой инстанции, основываясь на положениях части 2 статьи 64 Кодекса административного судопроизводства, пришел к правильному выводу, что необходимая валовая выручка административного истца на 2019 год установлена оспариваемым приказом с нарушением требований федерального законодательства в данной сфере.

Доводы апелляционной жалобы о том, что на момент вынесения оспариваемого приказа РЭК Омской области действовала в соответствии с требованиями закона, основанием для отмены правильного и законного решения не являются.

Судебная коллегия также соглашается с выводом суда о том, что РЭК Омской области не отказывала регулируемой организации во включении в необходимую валовую выручку расходов по статье «Расходы на транспортирование твердых коммунальных отходов» в размере 52 528 160 руб.

Согласно пунктам 7,8 Правил регулирования тарифов предложение об установлении тарифов состоит из заявления регулируемой организации об установлении тарифов, в том числе по отдельным регулируемым видам деятельности, и необходимых обосновывающих материалов. К заявлению об установлении тарифов прилагаются обосновывающие материалы, включая расчет расходов на осуществление регулируемых видов деятельности и необходимой валовой выручки от регулируемой деятельности с приложением экономического обоснования исходных данных (с указанием применяемых индексов, норм и нормативов расчета, а также метода регулирования тарифов) и предлагаемых значений долгосрочных параметров регулирования, рассчитанных в соответствии с методическими указаниями по расчету регулируемых тарифов в области обращения с твердыми коммунальными отходами, утверждаемыми Федеральной антимонопольной службой.

Как следует из Приложения № 1 «Расчет предельного единого тарифа на услуги регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами ООО «Магнит» методом экономически обоснованных расходов на 2020 года» к экспертному заключению № 09-06/283 при обращении за тарифным регулированием Обществом предложено включить в необходимую валовую выручку расходы на транспортирование твердых коммунальных отходов в размере 5 550 055,58 тыс. руб., принято РЭК Омской области - 5 550 055,58 тыс. руб., отклонение от предложения Общества составило 0 руб. При этом указано, что приняты расходы по предложению Общества в соответствии с результатами электронных аукционов, по итогам которых сформировались цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора.

Из пояснительной записки к расчету единого тарифа на услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами, следует, что предложение административного истца о включении расходов заявлено именно в указанной выше сумме.

Как установлено судом, 14 ноября 2019 года ООО «Магнит» сопроводительным письмом направило дополнительные материалы к обоснованию единого тарифа на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на 2020 год на общую

сумму 52 528 160 руб., при этом представление дополнительных документов не сопровождалось обращением (заявлением) регулируемой организации о внесении изменений в ранее представленный расчет необходимой валовой выручки в сторону увеличения, новая сумма по рассматриваемой статье расходов ООО «Магнит» не определялась.

Проанализировав положения пунктов 7, 8, 22 Правил регулирования, исходя фактических обстоятельств дела, суд первой инстанции правомерно не согласился с доводами административного истца о необоснованном исключении из состава необходимой валовой выручки суммы по статье «Расходы на транспортирование твердых коммунальных отходов» в размере 52 528 160 руб., поскольку представление дополнительных документов на сумму, превышающую заявленную Обществом при обращении за регулированием, при отсутствии соответствующего заявления об увеличении расходов, не влечет обязанность тарифного органа увеличить размер необходимой валовой выручки, а направленные впоследствии регулятору документы лишь подтвердили обоснованность расходов, заявленных регулируемой организацией при обращении за установлением тарифа.

Указанные выводы суда первой инстанции сторонами не обжалуются.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 215 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации по результатам рассмотрения административного дела об оспаривании нормативного правового акта судом принимается в том числе решение об удовлетворении заявленных требований полностью или в части, если оспариваемый нормативный правовой акт полностью или в части признается не соответствующим иному нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, и не действующим полностью или в части со дня его принятия или с иной определенной судом даты.

Исходя из специфики правовых отношений в сфере регулируемых видов деятельности в области обращения с твердыми коммунальными отходами, а также в силу предмета таких отношений, тариф на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами устанавливается на определенный год, то признание его недействующим с момента вступления в силу судебного акта не достигнет цели восстановления нарушенных прав и законных интересов административного истца, предусмотренных статьей 3 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации.

Таким образом, в указанной части решение суда подлежит изменению.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 308 - 311 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации, судебная коллегия по административным делам Пятого апелляционного суда общей юрисдикции

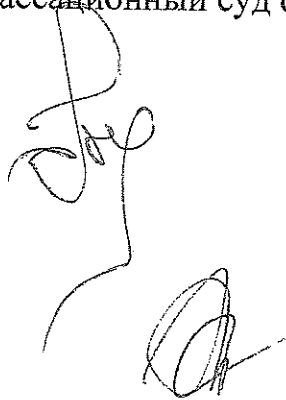
ОПРЕДЕЛИЛА:

решение Омского областного суда от 03 августа 2020 года изменить.

Признать Приказ Региональной энергетической комиссии Омской области от 20 декабря 2019 года № 561/86 «Об установлении предельного единого тарифа на услугу регионального оператору по обращению с твердыми коммунальными отходами для потребителей Общества с ограниченной ответственностью «Магнит» недействующим со дня его принятия.

На апелляционное определение могут быть поданы кассационные жалоба, представление через Омский областной суд в течение шести месяцев со дня его вынесения в Восьмой кассационный суд общей юрисдикции.

Председательствующий:



Судьи:



"КОПИЯ ВЕРНА"

подпись судьи

секретарь судебного заседания

09.12.2020

(Ф.И.О. судьи)

2020

