

## АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Новосибирск

11 января 2023 года

Судебная коллегия по административным делам Пятого апелляционного суда общей юрисдикции в составе:

председательствующего Красиковой О.Е.,  
судей Ненашевой Е.Н., Войтко С.Н.,  
при секретаре судебного заседания Банниковой В.О.,

рассмотрела в открытом судебном заседании административное дело № За-210/2022 по административному исковому заявлению акционерного общества «Омскгоргаз» к Региональной энергетической комиссии Омской области об оспаривании приказа № 637/94 от 20 декабря 2021 «Об установлении розничных цен на сжиженный газ, реализуемый акционерным обществом «Омскгоргаз» населению для бытовых нужд, на 2022 год»,

по апелляционной жалобе акционерного общества «Омскгоргаз» на решение Омского областного суда от 17 июня 2022 года, которым административное исковое заявление оставлено без удовлетворения.

Заслушав доклад судьи Красиковой О.Е., возражения на апелляционную жалобу представителя Региональной энергетической комиссии Омской области Яжемчук Л.В., заключение прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Скрипник М.А., полагавшей решение суда подлежащим отмене, судебная коллегия по административным делам Пятого апелляционного суда общей юрисдикции

## УСТАНОВИЛА:

20 декабря 2021 года Региональной энергетической комиссией Омской области (далее также - РЭК Омской области) принят приказ № 637/94 «Об установлении розничных цен на сжиженный газ, реализуемый акционерным обществом «Омскгоргаз» населению для бытовых нужд, на 2022 год» (далее - Приказ №637/94), который опубликован на официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> 21 декабря 2021 года, номер опубликования 5501202112210079.

Акционерное общество «Омскгоргаз» (далее - АО «Омскгоргаз», Общество) обратилось в суд с административным иском заявлением о

признании недействующим со дня принятия Приказа № 637/94, указывая, что установленный тариф не отвечает принципу экономической обоснованности. При принятии экономически обоснованных затрат Общества на регулируемый вид деятельности, регулирующим органом установлен суммарный объем выручки в значительно меньшем размере, то есть тариф установлен с убытком, и расходы, признанные регулирующим органом в качестве обоснованных, не покрываются заложенной валовой выручкой. Принятый тариф не позволяет в полной мере компенсировать затраты на себестоимость продукции, а также возместить затраты, понесенные в 2020 году и принятые регулирующим органом в качестве экономически обоснованных. Также указывают, что законодательство в сфере тарифного регулирования не содержит положений, позволяющих исключить принятые регулирующим органом экономически обоснованные затраты из необходимой валовой выручки отдельной ресурсоснабжающей организации по причине необходимости соблюдения предельного индекса изменения размера вносимой гражданами платы за коммунальные услуги. Административный истец считает, что должна быть установлена компенсация потерь ресурсоснабжающей организации, обусловленных установлением тарифа в размере ниже экономически обоснованного. В рамках тарифного регулирования регулирующим органом приняты экономически необоснованные величины плановых объемов поставки ресурса, а именно, при установлении тарифа не учтена в полном объеме недополученная Обществом выручка по реализации сжиженного газа за 2020 год. Кроме того, при утверждении тарифа на соответствующий период регулирования в расчет приняты завышенные объемы реализации сжиженного газа без учета статистики снижения объемов потребления названного ресурса.

Решением Омского областного суда от 17 июня 2022 года административные иски оставлены без удовлетворения.

В апелляционной жалобе представитель АО «Омскгаз» Яковенко И.А. просит отменить решение суда ввиду неправильного определения обстоятельств, имеющих значение по делу, нарушения норм материального права, принять по делу новое решение об удовлетворении административных исковых требований. В обоснование жалобы апеллирует указывает, что действующим законодательством не предусмотрено превышение предельного индекса размера платы граждан за коммунальные услуги в качестве основания для исключения из необходимой валовой выручки экономически обоснованных расходов и доходов регулируемой организации. При установлении тарифа регулирующим органом не учтена в полном объеме недополученная Обществом выручка по реализации сжиженного газа, не учтены параметры, заявленные Обществом при подаче тарифной заявки. Также регулирующим органом приняты экономически необоснованные величины плановых объемов поставки ресурсов.

На апелляционную жалобу РЭК Омской области, прокуратурой Омской области поданы возражения.

Проверив материалы дела, обсудив доводы жалобы и возражений на нее, заслушав представителя административного ответчика, заключение прокурора, судебная коллегия приходит к следующему выводу.

Правовые, экономические и организационные основы отношений в области газоснабжения в Российской Федерации установлены Федеральным законом от 31 марта 1999 года № 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» (далее - Федеральный закон № 69-ФЗ).

В соответствии с частью второй статьи 21 Федерального закона № 69-ФЗ по решению Правительства Российской Федерации регулирование тарифов на услуги по транспортировке газа может быть заменено государственным регулированием цен на газ для потребителей, а также тарифов на услуги по транспортировке газа для независимых организаций в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно подпункту «е» пункта 4 Основных положений формирования и государственного регулирования цен на газ, тарифов на услуги по его транспортировке и платы за технологическое присоединение газоиспользующего оборудования к газораспределительным сетям на территории Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 29 декабря 2000 года № 1021 (далее - Основные положения), государственному регулированию на территории Российской Федерации подлежат розничные цены на газ, реализуемый населению.

В соответствии с пунктом 1 Положения о Региональной энергетической комиссии Омской области, утвержденного Постановлением Правительства Омской области от 02 ноября 2011 года № 212-п, РЭК 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 РЭК Омской области в области газоснабжения относится, в том числе, утверждение розничных цен на газ, реализуемый населению, а также жилищно-эксплуатационным организациям, организациям, управляющим многоквартирными домами, жилищно-строительным кооперативам и товариществам собственников жилья для бытовых нужд населения (кроме газа для арендаторов нежилых помещений в жилых домах и газа для заправки автотранспортных средств) (подпункт 1 пункта 11 указанного Положения о РЭК Омской области).

Как правильно установлено судом первой инстанции, Приказ № 637/94 принят как в пределах полномочий субъекта Российской Федерации, так и в соответствии с компетенцией РЭК Омской области, с соблюдением требований законодательства к его форме и виду, процедуре его принятия и правилам введения в действие.

Как следует из материалов дела, 05 мая 2021 года в РЭК Омской области поступили заявление и материалы АО «Омскгоргаз», которое является организацией, реализующей сжиженный углеводородный газ в баллонах и из групповых резервуарных установок для обеспечения коммунально-бытовых нужд, транспортировку природного газа конечным потребителям и технологическое присоединение абонентов к газораспределительным сетям на территории города Омска, с предложением об установлении розничных цен на сжиженный газ населению для бытовых нужд на 2022 год, и оформлено тарифное дело № 03-09/44.

Как следует из выписки протокола заседания правления РЭК Омской области от 20 декабря 2021 года № 94 (далее - протокол заседания правления № 94), при решении вопроса об установлении розничных цен на сжиженный газ, реализуемый Обществом населению для бытовых нужд, на 2022 год принят размер экономически обоснованных расходов за оказание услуг по газоснабжению населения по категориям регулируемого вида деятельности - 819 463, 50 тыс. рублей, при этом необходимая валовая выручка на 2022 год принята в размере 542 935, 90 тыс. рублей, в том числе на первое полугодие - 264 456, 40 тыс. рублей, на второе полугодие - 278 479, 50 тыс. рублей.

Согласно протоколу заседания правления № 94, правлением РЭК Омской области решено утвердить и ввести в действие с календарной разбивкой розничные цены на сжиженный газ, реализуемый АО «Омскгоргаз» населению для бытовых нужд, в соответствии со статьей 151.1 Жилищного кодекса Российской Федерации в целях соблюдения предельных (максимальных) индексов изменения размера вносимой гражданами платы за коммунальные услуги.

Из экспертного заключения по рассмотрению дела № 03-09/44 об установлении предельных уровней розничных цен на сжиженный газ, реализуемый АО «Омскгоргаз» населению для бытовых нужд на 2022 год (далее - экспертное заключение по рассмотрению дела № 03-09/44) следует, что принята необходимая валовая выручка на 2022 год принята в размере 542 935, 90 тыс. рублей, в том числе на первое полугодие - 264 456, 40 тыс. рублей, на второе полугодие - 278 479, 50 тыс. рублей; сумма определена исходя из учтенных объемов реализации и цены для населения на 2022 год.

Принимая решение об отказе в удовлетворении административных исковых требований, оценивая доводы административного исца о несогласии с размером необходимой валовой выручки и делая вывод о соответствии Приказа № 637/94 нормативным правовым актам, имеющим большую юридическую силу, суд первой инстанции исходил, в том числе из того, что формирование оспариваемой необходимой валовой выручки в

размере 542 935, 90 тыс. рублей обусловлено совокупностью таких факторов, как необходимость соблюдения индекса изменения размера вносимой гражданами платы за коммунальные услуги, так и неприятием предусмотренных мер самим административным истцом, а именно необращение Общества в РЭК Омской области с заявлением о покрытии незапланированного экономически обоснованного убытка.

Судебная коллегия не может согласиться с такими выводами суда первой инстанции, поскольку они основаны на неправильном применении норм материального права.

Так, в силу положений части 1 статьи 157.1 Жилищного кодекса Российской Федерации, не допускается повышение размера вносимой гражданами платы за коммунальные услуги выше предельных (максимальных) индексов изменения размера вносимой гражданами платы за коммунальные услуги в муниципальных образованиях, утвержденных высшим должностным лицом субъекта Российской Федерации.

Предельные индексы устанавливаются на основании индексов изменения размера вносимой гражданами платы за коммунальные услуги в среднем по субъектам Российской Федерации, которые утверждаются Правительством Российской Федерации.

Индекс изменения размера вносимой гражданами платы за коммунальные услуги в среднем по субъектам Российской Федерации на 2022 год установлен распоряжением Правительства Российской Федерации от 30 октября 2021 № 3073-р и по Омской области составляет - 5,3%.

Из приведенных положений следует, что превышение утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации среднего индекса размера вносимой гражданами платы за коммунальные услуги недопустимо.

Вместе с тем, орган регулирования при снижении экономически обоснованных расходов Общества на сумму 276 527,60 тыс. рублей не подтвердил ее соответствующими расчетами, обосновывающими необходимость снижения до указанных размеров, как необходимой валовой выручки, так и в целом розничных цен на сжиженный газ с целью соблюдения предельных (максимальных) индексов изменения размера вносимой гражданами платы за коммунальные услуги, ни экспертное заключение по рассмотрению дела № 03-09/44, ни протокол заседания правления № 94 не содержат такой информации.

Приказом Федеральной службы по тарифам от 07 августа 2019 года № 1072/19 утверждены Методические указания, определяющие порядок формирования розничных цен и (или) их предельных уровней на сжиженный газ, реализуемый населению для бытовых нужд, кроме газа для арендаторов нежилых помещений в жилых домах и газа для заправки автотранспортных средств, и основные принципы регулирования розничных цен (далее - Методические указания № 1072/19).

В соответствии с пунктом 10 Методических указаний № 1072/19, в случае если регулируемая организация в течение расчетного периода

регулирующего понесла экономически обоснованные расходы, не учтенные органом регулирования при установлении для нее регулируемых цен (тарифов), в том числе расходы, связанные с ростом цен на оплату газа поставщику, то такие расходы учитываются органом регулирования при установлении цен (тарифов) с учетом ограничения индекса изменения размера вносимой гражданами платы за коммунальные услуги.

При этом возможно покрытие незапланированного экономически обоснованного убытка прошлых лет по согласованному с органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации графику.

В нарушение пункта 10 Методических указаний № 1072/19 административный ответчик не предусмотрел какого-либо механизма компенсации экономически обоснованных расходов, которые им признаны, что не соответствует подпункту «а» пункта 3 Методических указаний № 1072/19, предусматривающему установление розничных цен с учетом возмещения экономически обоснованных расходов, связанных с производством, приобретением, транспортировкой, хранением, распределением и поставкой (реализацией) газа.

Отсутствие в субъекте Российской Федерации нормативного правового регулирования, устанавливающего льготные тарифы, основанием для произвольного исключения из необходимой валовой выручки экономически обоснованных расходов регулируемых организаций не является.

До настоящего времени нормативный правовой акт, предусматривающий возможность компенсации за счет средств бюджета для организаций, осуществляющих поставку сжиженного газа по сниженным в целях непревышения предельных индексов ценам, не принят. То обстоятельство, что Правительством Омской области ведется работа по подготовке проекта правового акта, направленного на компенсацию затрат организаций газоснабжения, не может служить основанием для признания оспариваемого нормативного правового акта законным.

Выводы суда о том, что покрытие незапланированного экономически обоснованного убытка прошлых лет возможно по согласованному графику, предложений о разработке которого от административного истца не поступало, не влияют на обоснованность заявленных требований, так как образовавшиеся выпадающие расходы в 276 527,60 тыс. рублей, а также порядок их возмещения, орган регулирования в экспертном заключении по рассмотрению дела № 03-09/44 не предусмотрел.

Следует отметить, что действующее правовое регулирование не содержит запретов на включение в расчет тарифа экономически обоснованных расходов регулируемой организации при условии, что они приведут к превышению названного индекса, который ограничивает не рост конкретного тарифа, а рост платы граждан за весь набор коммунальных услуг в целом.

С учетом вышеизложенного, судебная коллегия не может согласиться с установлением органом регулирования необходимой валовой выручки в

размере 542 935, 90 тыс. рублей, а также с выводами суда первой инстанции в этой части.

При этом, как верно установил суд первой инстанции, РЭК Омской области объем реализации сжиженного газа населению принят в размере 14214, 33 тонн в соответствии с пунктом 15 Методических указаний №1072/19 на основании динамики реализации населению сжиженного газа за последние три года, исходя из фактической динамики реализации газа населению по категориям за 2018, 2019 и 2020 годы, подтвержденных данными бухгалтерского учёта за указанные периоды.

Заявленная АО «Омскгоргаз» недополученная выручка в размере 66 458,3 млн.руб. является расчетной, не подтверждается данными бухгалтерского учета, и не направлена на покрытие экономически обоснованных расходов, связанных с реализацией газа населению. Экономически обоснованные недополученные доходы или финансовый результат организации за 2020 год верно определен регулятором в размере 41 026, 50 млн. руб.

Однако, поскольку Приказ № 637/94 в части определения размера необходимой валовой выручки не соответствует приведенным нормативным правовым актам, имеющим большую юридическую силу, имеются основания для удовлетворения заявленных административных исковых требований о признании его недействующим, с возложением на орган регулирования обязанности принять заменяющий акт.

Приказ № 637/94 подлежит признанию недействующим со дня принятия, поскольку имеет ограниченный срок действия, признание его недействующим с момента вступления в силу решения суда не достигнет цели восстановления нарушенных прав и законных интересов административного истца, предусмотренных статьей 3 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации.

При таких обстоятельствах решение суда первой инстанции подлежит отмене на основании пункта 4 части 2 статьи 310 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации, ввиду неправильного применения норм материального права.

В соответствии с положениями пункта 2 части 4 статьи 215 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации сообщение о принятом решении подлежит опубликованию на официальном интернет-портале правовой информации.

Руководствуясь статьями 309, 311 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации, судебная коллегия по административным делам Пятого апелляционного суда общей юрисдикции

#### ОПРЕДЕЛИЛА:

решение Омского областного суда от 17 июня 2022 года отменить, принять по делу новое решение, которым административные исковые требования

акционерного общества «Омскгоргаз» к Региональной энергетической комиссии Омской области удовлетворить.

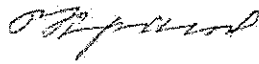
Признать недействующим с даты принятия приказ Региональной энергетической комиссии Омской области № 637/94 от 20 декабря 2021 «Об установлении розничных цен на сжиженный газ, реализуемый акционерным обществом «Омскгоргаз» населению для бытовых нужд, на 2022 год».

Возложить обязанность на Региональную энергетическую комиссию Омской области принять заменяющий нормативный правовой акт.

Сообщение о принятом решении подлежит опубликованию в течение месяца со дня вынесения апелляционного определения на официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>.

Апелляционное определение может быть обжаловано в кассационном порядке в течение шести месяцев со дня его вынесения путем подачи кассационной жалобы (представления) в Восьмой кассационный суд общей юрисдикции через Омский областной суд.

Председательствующий



О.Е. Красикова

Судьи



Е.Н. Ненашева

С.Н. Войтко

Мотивированное апелляционное определение составлено 16 января 2022 года.

