

АРБИТРАЖНЫЙ СУД КАЛУЖСКОЙ ОБЛАСТИ

Р Е Ш Е Н И Е

Дело №А23-726/2011

23 июня 2011 года

г.Калуга

Резолютивная часть решения объявлена 16 июня 2011 года.

Полный текст решения изготовлен 23 июня 2011 года.

Арбитражный суд Калужской области в составе судьи <.....>, при ведении протокола судебного заседания помощником судьи <.....>, рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению общества с ограниченной ответственностью «Калужский областной водоканал» к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Калужской области

при участии третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований на предмет спора,

муниципального унитарного предприятия «Ермолинские тепловые сети»; муниципального унитарного предприятия «Тарусажилдорстрой-заказчик»; Правительства Калужской области, г.Калуга; Министерства конкурентной политики и тарифов Калужской области,

о признании решения и предписания №2 от 16.02.2011 по делу №02-84/2010 недействительным и незаконным,

при участии в судебном заседании:

от заявителя – директора по правовым вопросам <.....> на основании доверенности от <.....>; представителя <.....> на основании доверенности от <.....>;

от ответчика – заместителя начальника отдела контроля недобросовестной конкуренции и

экономической концентрации <.....> на основании доверенности от <.....>;
ведущего специалиста-эксперта <.....> на основании доверенности от <.....>;

от третьего лица – Правительства Калужской области – заместителя начальника отдела

экспертизы муниципальных нормативных правовых актов правового управления

администрации Правительства Калужской области и Губернатора Калужской области,

<.....> на основании доверенности <.....> ; главного специалиста отдела регистрации нормативных правовых актов правового управления администрации Губернатора Калужской области <.....> на основании доверенности от <.....> , удостоверение;

от третьего лица – Министерства конкурентной политики и тарифов Калужской области –

консультанта руководителя <.....> на основании доверенности от <.....> ,

УСТАНОВИЛ:

Общество с ограниченной ответственностью «Калужский областной водоканал» обратилось в Арбитражный суд Калужской области с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Калужской области о признании решения и предписания №2 от 16.02.2011 по делу №02-84/2010 недействительным и незаконным.

Определениями от 20.04.2011 и от 26.05.2011 к участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований на предмет спора, привлечены МУП «Ермолинские тепловые сети», МУП «Тарусажилдорстрой-заказчик», Правительство Калужской области, Министерство конкурентной политики и тарифов Калужской области (л.д. 140-141 т.4, л.д. 10-12 т.5).

Представители заявителя в судебном заседании поддержали заявленные требования по основаниям, изложенным в заявлении и дополнении, считают, что спорные пункты соглашения относятся к перечню мероприятий по поддержанию текущего уровня оказания услуг по водоснабжению и водоотведению, так как согласование производственных

программ носит исключительно технический характер. При этом установление прибыли предполагает деятельность любого общества как коммерческой организации. Считают, что оспариваемое предписание выдано в отсутствие фактического нарушения антимонопольного законодательства и ходатайства о его вынесении.

Представители Калужского УФАС России требования не признали, указали на обоснованность оспариваемых решения и предписания, поддержали отзыв (л.д.72-74 т.1).

Представители третьих лиц Правительства Калужской области и Министерства конкурентной политики и тарифов Калужской области возражали против требований заявителя, сослались на отзывы (л.д.148-149 т.4, л.д.20-23 т.5).

Представители третьих лиц - МУП «Ермолинские тепловые сети» и МУП «Тарусажилдорстрой-заказчик» в судебное заседание своих представителей не направили, извещены надлежащим образом, явка обязательной в судебное заседание не признавалась.

В соответствии со статьёй 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации судебное заседание проведено в отсутствие представителей указанных лиц.

Исследовав представленные сторонами и лицами, участвовавшими в деле, доказательства, заслушав пояснения их представителей, суд считает, что требования заявителя не подлежат удовлетворению ввиду следующего.

Из материалов дела следует, что Калужским УФАС России по поручению прокуратуры Калужской области от 09.12.2010 №4634 проведена проверка соглашений о сотрудничестве между Правительством Калужской области и ООО «Росводоканал», ООО «Калужский областной водоканал».

В результате которой установлен факт нарушения Правительством Калужской области и ООО «Калужский областной водоканал» статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения от 26.05.2008 №36 пункты 6.3, 6.4, 6.5, которые противоречат антимонопольному законодательству и приводят или могут привести к ограничению конкуренции, о чём 16.02.2011 принято решение по делу №02-84/2010 и выдано предписание №2 о совершении действий направленных на обеспечение конкуренции, путём внесения изменений в указные пункты соглашения и приведения их в соответствие с антимонопольным законодательством (л.д.110-113,114 т.4).

Не согласившись с названным решением и выданным предписанием, ООО «Калужский областной водоканал» обратилось с заявлением в арбитражный суд.

В соответствии с частью 1 статьи 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, 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.

При этом ненормативный правовой акт может быть признан недействительным, а действия (бездействие) незаконными только при наличии одновременной двух условий, а именно: несоответствие закону или иному нормативному правовому акту и нарушение прав и законных интересов в данном случае юридического лица.

Из текста соглашения от 26.05.2008 №36 о сотрудничестве в организации эффективной системы водоснабжения и водоотведения в Калужской области, заключенного между Правительством Калужской области и ООО «Калужский областной водоканал», предметом которого является сотрудничество сторон в целях эффективной организации водопроводно-канализационного хозяйства Калужской области, а так же управление системами водоснабжения и водоотведения Калужской области, их реконструкции, развития и модернизации в соответствии с законодательством Российской Федерации и Калужской области, а так же с условиями настоящего соглашения (л.д. 83-95т.1).

Пунктом 6.3 Соглашения установлено, что до установления тарифов на товары и услуги водоснабжения и водоотведения Водоканал обязуется согласовывать проект производственной программы с Правительством. При согласовании проекта производственной программы стороны, не ограничиваясь, обязуются включать в расходы

по её реализации:

- стоимость капитального ремонта арендованных объектов (в соответствии с планом проведения капитальных ремонтов) ;
- стоимость текущего ремонта арендованных объектов;
- расходы по оплате труда работников Водоканала, установленные в соответствии с требованиями отраслевых тарифных соглашений;
- расходы по страхованию арендованных объектов;

- расходы по привлечению и обслуживанию заёмных средств и выплаты основной суммы задолженности.

Пункт 6.4 Соглашения установил, что после согласования производственной программы и расчётов тарифов Водоканал предоставляет производственную программу регулирующему органу для установления тарифов.

Пункт 6.5 Соглашения определил, что в целях реализации соглашения тарифы, установленные регулирующим органом, принимаются в срок, определённый законодательством, и должны покрывать экономически обоснованные затраты Водоканала, а так же предусматривать норму прибыли Водоканала в размере 3% от выручки от тарифов на водоснабжение и водоотведение.

В соответствии с положениями статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» под соглашением понимается договорённость в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Статьёй 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе к повышению цен на услуги.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона от 30.12.2004 №210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» (далее – Федеральный закон №210-ФЗ) регулирование тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса, надбавок к ценам (тарифам) для потребителей, надбавок к тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса, тарифов на подключение к системе коммунальной инфраструктуры, тарифов организаций коммунального комплекса на подключение осуществляется в соответствии с настоящим Федеральным законом и правилами, утверждаемыми Правительством Российской Федерации.

В соответствии с положениями статьи 4 Федерального закона №210-ФЗ органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации определяют метод регулирования тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса; устанавливают тарифы на товары и услуги организаций коммунального комплекса в соответствии с предельным

индексом, установленным федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов и надбавок для соответствующего субъекта Российской Федерации, с учётом утверждённых представительными органами местного самоуправления инвестиционных программ организаций коммунального комплекса.

В соответствии со статьёй 9 Федерального закона №210-ФЗ регулирование тарифов на товары и услуги организации коммунального комплекса включает согласование с органом регулирования производственной программы организации коммунального комплекса и установление тарифов на товары и услуги этой организации в размере, обеспечивающем поступление денежных средств от реализации товаров (оказания услуг) организации коммунального комплекса в объёме, необходимом для выполнения данной производственной программы этой организации, с учётом обеспечения доступности для потребителей товаров и услуг организации коммунального комплекса и установленных предельных индексов. Организация коммунального комплекса разрабатывает на очередной период действия тарифов на производимые ею товары (оказываемые услуги) производственную программу, определяет финансовые потребности, необходимые для её реализации, и производит предварительный расчёт тарифов на свои товары и услуги в размере, обеспечивающем эти финансовые потребности. Производственная программа, а также расчёт необходимых для её реализации финансовых потребностей и соответствующих им тарифов на товары и услуги организации коммунального комплекса направляется организацией коммунального комплекса в орган регулирования не менее чем за три календарных месяца до даты окончания текущего периода действия тарифов на товары и услуги этой организации для проверки обоснованности производственной программы, обоснованности расчета тарифов на товары и услуги этой организации, а также для определения доступности для потребителей товаров и услуг данной организации. В случае необоснованности производственной программы или её несоответствия показателям производственной деятельности организации коммунального комплекса, определяемым на основании мониторинга выполнения производственной программы данной организации коммунального комплекса, а также её несоответствия разработанной в соответствии с законодательством об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности программе в области энергосбережения и повышения энергетической эффективности организации коммунального комплекса орган регулирования вправе дать предложения этой организации коммунального комплекса по изменению её производственной программы и вернуть указанную производственную программу и указанные в частях 2 и 3 настоящей статьи расчёты организации коммунального комплекса для устранения выявленных несоответствий. В случае несоответствия рассчитанных тарифов на товары и услуги организации коммунального комплекса финансовым потребностям этой организации, необходимым для

реализации её производственной программы, орган регулирования вправе самостоятельно произвести расчет указанных тарифов. В случае, если рассчитанные тарифы исключают обеспечение доступности для потребителей товаров и услуг организации коммунального комплекса, организация коммунального комплекса по согласованию с органом регулирования осуществляет изменение своей производственной программы и проводит перерасчет тарифов на свои товары и услуги. По завершении проверки обоснованности предоставленных организацией коммунального комплекса расчетов финансовых потребностей, необходимых для реализации её производственной программы, и

соответствующих этим потребностям тарифов на товары и услуги организации коммунального комплекса орган регулирования согласовывает производственную программу и устанавливает соответствующие этой программе тарифы на товары и услуги организации коммунального комплекса. Тарифы на товары и услуги организаций коммунального комплекса на очередной период их действия должны быть установлены не менее чем за один календарный месяц до даты окончания текущего периода их действия.

На основании Федерального закона №210-ФЗ 14.07.2008 Правительством Российской Федерации принято постановление №520 (далее - Постановление №520), которым утверждены Основы ценообразования в сфере деятельности организаций коммунального комплекса (далее - Основы) и Правила регулирования тарифов, надбавок и предельных индексов в сфере деятельности организаций коммунального комплекса (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 2 Основ установление тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса осуществляется исходя из необходимости обеспечения финансовых потребностей для реализации производственной программы.

Установление тарифов и надбавок осуществляется органами регулирования в соответствии с общими принципами регулирования тарифов и надбавок, предусмотренными Федеральным законом «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» (пункт 14 Основ).

В пункте 18 Основ определены методы, применяемые для регулирования тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса. Это метод установления фиксированных тарифов, метод установления предельных тарифов, метод индексации установленных тарифов.

Согласно пункту 19 Основ решение о применении метода регулирования тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса принимается органом регулирования.

Правила регулирования тарифов, надбавок и предельных индексов в

сфере деятельности организаций коммунального комплекса определяют порядок установления тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса.

Согласно пункту 20 Правил решение органа регулирования субъекта Российской Федерации и органа регулирования муниципального образования об установлении, изменении и досрочном пересмотре тарифов и надбавок, основные показатели производственных и инвестиционных программ, а также результаты оценки доступности для потребителей товаров и услуг организаций коммунального комплекса подлежат опубликованию соответственно в официальных печатных изданиях субъекта Российской Федерации и муниципального образования, а также на официальных сайтах органов регулирования в сети Интернет в течение 10 дней с даты принятия указанного решения. Таким образом, орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, являясь в силу статьи 4 Федерального закона №210-ФЗ органом регулирования субъекта Российской Федерации в области регулирования тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса, вправе устанавливать тарифы на услуги организаций коммунального комплекса. Расчёт тарифов осуществляется исходя из необходимости обеспечения финансовых потребностей для реализации производственной программы организации коммунального хозяйства.

В соответствии с постановлением Правительства Калужской области от 04.04.2007 №88 «О министерстве конкурентной политики и тарифов Калужской области» Министерство конкурентной политики и тарифов Калужской области является уполномоченным органом исполнительной власти Калужской области на осуществление функций по государственному регулированию тарифов в сфере водоснабжения, водоотведения.

Соглашение от 26.05.2008 №36 о сотрудничестве в организации эффективной системы водоснабжения и водоотведения в Калужской области, заключенное между Правительством Калужской области и ООО «Калужский областной водоканал», в части пунктов 6.3, 6.4, 6.5 устанавливает особый порядок для хозяйствующего субъекта по включению без какого либо ограничения в производственную программу его расходов по отдельным статьям, когда предоставление производственной программы в регулирующий орган осуществляется только после её утверждения Правительством Калужской области, которое станет обязательным для органа, регулирующего тарифы в сфере водоснабжения, водоотведения, а так же установление дополнительной нормы прибыли в размере не менее 3% от выручки от установленных тарифов.

Что не соответствует Федеральному закону №210-ФЗ и Основам ценообразования, как в части установления размера дополнительной прибыли и надбавок сверх установленного тарифа, так и в части применяемым методам, установленным пунктом 18 Основ

ценообразования, в части метода фиксированных тарифов раздела IV - пункты 26, 27, по определению расходов, составляющих материальные затраты, затраты на оплату труда.

А соответственно, указанные пункты в соглашении устанавливают иной порядок согласования производственной программы и установления тарифов для ООО «Калужский областной водоканал», чем обществу предоставляются преимущественные условия при осуществлении хозяйственной деятельности, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Таким образом, действия по заключению спорного соглашения в части пунктов 6.3, 6.4, 6.5 правомерно квалифицированы Калужским УФАС России по статье 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

При изложенных обстоятельствах суд приходит к выводу о законности вынесенного Калужским УФАС России решения от 16.02.2011 по делу №02-84/2010.

Согласно подпункту «д» пункта 2 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в случае установления антимонопольным органом нарушения данного закона антимонопольный орган выдаёт нарушителем предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению, конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, а не о прекращении таких действий.

Поскольку Калужским УФАС России установлен факт нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения от 26.05.2008 №36 в части пунктов 6.3, 6.4, 6.5, которые противоречат антимонопольному законодательству и приводят или могут привести к ограничению конкуренции, то предписание №2 правомерно выдано о совершении заявителем по настоящему делу действий, направленных на обеспечение конкуренции, путём внесения в названные пункты соглашения изменений и приведения их в соответствие с антимонопольным законодательством.

Таким образом, основания для удовлетворения требований ООО «Калужский областной водоканал» о признании решения и предписания №2 от 16.02.2011 по делу №02-84/2010 Калужского УФАС России недействительным и незаконным отсутствуют, в удовлетворении требований надлежит отказать.

С учётом изложенного и руководствуясь статьями 110, 167, 169, 170, 176, 181, 182, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

РЕШИЛ:

Отказать в удовлетворении заявленных требований в полном объёме.

Решение может быть обжаловано в течение месяца со дня его принятия в
Двадцатый

арбитражный апелляционный суд.

Судья

<....>

ПОДПИСЬ