

АРБИТРАЖНЫЙ СУД ОМСКОЙ ОБЛАСТИул. Учебная, д. 51, г. Омск, 644024; тел./факс (3812) 31-56-51/53-02-05; <http://omsk.arbitr.ru>, <http://my.arbitr.ru>

Именем Российской Федерации

Р Е Ш Е Н И Е

город Омск

28 июня 2022 года

№ дела

А46-2927/2021

Резолютивная часть решения объявлена в судебном заседании 22 июня 2022 года.

Полный текст решения изготовлен 28 июня 2022 года.

Арбитражный суд Омской области в составе судьи Бесединой Т.А., при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Нагибович Е.Е., после перерыва - помощником судьи Мулдахметовой Б.М., рассмотрев в судебном заседании дело по исковому заявлению общества с ограниченной ответственностью «Омская областная газовая компания» (ИНН 5517010406, ОГРН 1095517000369) к Омской области в лице Министерства финансов Омской области (ИНН 5503078620, ОГРН 1045504005414), при участии в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, Правительства Омской области (ИНН 5503080996, ОГРН 1045504014093) и Региональной энергетической комиссии Омской области (ИНН 5503051635, ОГРН 1025500751418), о взыскании 19117080 руб.,

При участии в заседании:

от истца – представители Гайдис Э.И. (доверенность от 08.04.2022 б/н), Заковенко Е.С. (доверенность от 25.05.2022 б/н);

от ответчика – представитель Меха В.А. (доверенность от 18.02.2022 № 1121);

от третьих лиц:

от Правительства Омской области – представитель Шегебаев И.Б. (доверенность от 19.05.2022 № ИСХ-22/ПП-90/01);

от РЭК Омской области – представитель Стельмашек Б.Н. (доверенность от 29.12.2021 № 01-12/83);

У С Т А Н О В И Л :

Иск заявлен обществом с ограниченной ответственностью «Омская областная газовая компания» к Омской области в лице Министерства финансов Омской области и Региональной энергетической комиссии Омской области о взыскании 19117080 руб. убытков, составляющих межтарифную разницу за 2019 год.

Определением суда от 13.04.2021 к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечено Правительство Омской области.

Определением суда от 01.07.2021 дела № А46-2927/2021 и А46-8402/2021 по иску общества с ограниченной ответственностью «Омская областная газовая компания» к Омской области в лице Министерства финансов Омской области, Региональной энергетической комиссии Омской области о взыскании 92598670 руб. убытков, составляющих межтарифную разницу за 2020-2021 годы, объединены в одно производство, объединенному делу присвоен номер А46-2927/2021.

До вынесения судебного акта по существу истец заявил ходатайство об исключении Региональной энергетической комиссии Омской области из числа ответчиков по делу, привлечении ее к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора.

Указанное ходатайство судом удовлетворено.

В связи с этим истец в порядке статьи 49 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в дополнении к иску от 25.04.2022 уточнил иски требования и просит взыскать с Омской области в лице Министерства финансов Омской области за счет

казны Омской области 64915150 руб. убытков за 2019-2020 годы.

Министерство финансов Омской области искивые требования по доводам, изложенным в возражениях от 12.05.2022 на дополнения к иску, не признало; считает себя ненадлежащим ответчиком по делу.

РЭК Омской области в письменных пояснениях полагает, что истцом не доказано наличие убытков в заявленном размере.

Правительство Омской области в отзыве на исковое заявление поддержало позицию ответчика.

15 июня 2022 года в судебном заседании объявлялся перерыв до 22 июня 2022 года.

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, суд установил следующее.

Как указывает истец, ООО «Омская областная газовая компания» с 2018 года осуществляет регулируемую деятельность по реализации сжиженного газа населению для бытовых нужд на территории города Омска и Омской области.

На основании приказа РЭК Омской области от 19.12.2018 № 611/91 для потребителей ООО «Омская областная газовая компания» утвержден размер предельных уровней розничной цены на 2019 год в первом полугодии в следующем виде:

- из групповых газовых резервуарных установок - 41,89 руб.;
- из групповых газовых резервуарных установок при наличии приборов учета газа - 95,08 руб.
- в баллонах с места промежуточного хранения (склада) - 43,71 руб.

Размер предельных уровней розничной цены на 2019 год во втором полугодии утвержден в следующем виде:

- из групповых газовых резервуарных установок - 42,48 руб.;
- из групповых газовых резервуарных установок при наличии приборов учета газа - 96,43 руб.;
- в баллонах с места промежуточного хранения (склада) - 44,32.

На основании приказа РЭК Омской области от 19.12.2019 № 550/85 для потребителей ООО «Омская областная газовая компания» утвержден размер предельных уровней розничной цены на 2020 год в первом полугодии в следующем виде:

- из групповых газовых резервуарных установок - 42,48 руб.;
- из групповых газовых резервуарных установок при наличии приборов учета газа - 96,43 руб.
- в баллонах с места промежуточного хранения (склада) - 44,32 руб.

Размер предельных уровней розничной цены на 2020 год во втором полугодии утвержден в следующем виде:

- из групповых газовых резервуарных установок - 44,60 руб.;
- из групповых газовых резервуарных установок при наличии приборов учета газа - 101,25 руб.;
- в баллонах с места промежуточного хранения (склада) - 46,54.

Истец заявил ко взысканию убытки, возникшие от осуществления в 2019-2020 годах регулируемой деятельности, связывая таковые с установлением экономически необоснованных цен на сжиженный газ.

В соответствии с частью 1 статьи 64, статьями 71, 168 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела, на основании представленных доказательств.

Статьей 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации установлена обязанность сторон доказать те обстоятельства, на которые они ссылаются как на основание своих требований и возражений.

Истец в соответствии со статьей 12 Гражданского кодекса Российской Федерации избрал такой способ защиты нарушенного права как возмещение убытков.

В соответствии со статьями 15 и 16 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, в том числе убытков, причиненных гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере.

Под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Таким образом, под убытками в юридическом аспекте понимаются не любые имущественные потери лица, независимо от причин их возникновения, имеющие экономическую основу, а лишь те невыгодные имущественные последствия, которые наступают для потерпевшего вследствие противоправного нарушения обязательства либо причинения вреда его личности или имуществу и подлежащие возмещению.

Согласно статье 1069 ГК РФ вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц этих органов, в том числе в результате издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления, подлежит возмещению за счет соответственно казны Российской Федерации, казны субъекта Российской Федерации или казны муниципального образования.

По смыслу приведенных норм права в предмет доказывания по делу входят: факт причинения убытков, размер убытков, противоправность действий (бездействия) ответчика, наличие причинной связи между действиями (бездействием) ответчика и наступившими неблагоприятными последствиями для истца.

Данные обстоятельства подлежат доказыванию истцом.

В свою очередь, на ответчика возлагается бремя доказывания следующих обстоятельств: отсутствие вины, наличие оснований для принятия акта, решения, совершения действий (бездействия).

В случае оспаривания размера убытков ответчик должен привести соответствующие доводы и представить необходимые доказательства.

Как указывает истец, по итогам регулируемой деятельности по поставке сжиженного газа населению города Омска и муниципальных районов Омской области для бытовых нужд у него возникли фактические (реальные) убытки:

- за 2019 год в размере 24165070 руб., при плановом убытке (выпадающий доход, межтарифная разница) от осуществления регулируемого вида деятельности - поставки сжиженного газа населению в 2019 году (по утвержденному РЭК Омской области тарифу) в размере 19177080 руб.

Факт наличия и признания РЭК Омской области фактически понесенного размера убытков ООО «Омская областная газовая компания» от регулируемой деятельности в 2019 году подтверждается выпиской из протокола заседания правления РЭК Омской области от 17.12.2020 № 88, установленного органом регулирования после проверки первичной учетной документации ООО «Омская областная газовая компания» за отработанный 2019 год. РЭК Омской области признала и приняла финансовый результат работы за 2019 год с фактическим убытком в размере 24165070 руб. (в т.ч. строка 15 Калькуляции расходов на сжиженный газ, реализуемый населению для бытовых нужд, за 2019 год Приложения № 1 к выписке из протокола). В пункте 4.1.10 и приложении № 6 экспертного заключения РЭК Омской области от 15.12.2020 № 03-09/87 принят итоговый финансовый результат по итогам работы за 2019 год в размере 24165070 руб.

- за 2020 год в размере 40750080 руб., при плановом убытке (выпадающий доход,

межтарифная разница) от осуществления регулируемого вида деятельности - поставки сжиженного газа населению в 2020 году (по утвержденному РЭК Омской области тарифу) в размере 37363850 руб.

Факт наличия и признания РЭК Омской области фактически понесенного размера убытков ООО «Омская областная газовая компания» от регулируемой деятельности в 2020 году подтверждается выпиской из протокола заседания правления РЭК Омской области от 20.12.2021 № 94, установленного органом регулирования после проверки первичной учетной документации за отработанный 2020 год. РЭК Омской области признала и приняла финансовый результат работы за 2020 год с фактическим убытком в размере 40750080 руб. (в т.ч. строка 16 Калькуляции расходов на сжиженный газ, реализуемый населению для бытовых нужд, за 2020 год Приложения № 1 к выписке из протокола). В пункте 4.1.5 и приложении № 5 экспертного заключения РЭК Омской области № 03-09/79 установлен итог финансового результата ООО «Омская областная газовая компания» по итогам работы за 2020 год в размере 40750080 руб.

Истец не оспаривает и соглашается с размером фактически понесенных расходов (реальных убытков), принятых органом регулирования по итогу регулируемой деятельности в 2019 году в размере 24165070 руб. и в 2020 году в размере 40750080 руб.

В силу положений пункта 11 Методических указаний у ООО «Омская областная газовая компания» возникает право на учет соответствующих величин в последующих периодах регулирования, однако, принимая во внимание факт установления РЭК Омской области тарифов на поставку сжиженного газа населению для бытовых нужд на каждый регулируемый год ниже экономически обоснованных (с отступлением от метода экономически обоснованных затрат) в связи с применением предельных индексов роста цен на коммунальные услуги (статья 157.1 Жилищного кодекса Российской Федерации), и отсутствием принятого на территории публично-правового образования (Омской области) порядка компенсации выпадающих доходов участника регулируемой деятельности по поставке сжиженного газа населению для бытовых нужд в виде предоставления субсидий из бюджета за 2019, 2020 год, плановый убыток истца при установлении тарифа на очередной регулируемый год только увеличивается, что следует из экспертных заключений РЭК Омской области от 15.12.2020 № 03-09/87 и 15.12.2021 № 03-09-79 и не оспаривается органом регулирования.

Истец поясняет, что неоднократно обращался в уполномоченные органы с письмами об информировании о ситуации с возникновением у ООО «Омская областная газовая компания» выпадающих доходов (с указанием соответствующих причин и обстоятельств, способствующих их образованию) в связи с отсутствием на территории Омской области механизма компенсации убытков от регулируемой деятельности и просил рассмотреть варианты минимизации выпадающих доходов до принятия процедуры о компенсации выпадающих доходов путем предоставления субсидий:

- письмо от 11.02.2019 № 63 на имя заместителя Председателя Правительства Омской области Д.В. Ушакова;

- письмо от 18.02.2019 № 76 на имя Губернатора Омской области, председателя Правительств Омской области Л.К. Буркова;

- письмо от 05.04.2019 № 182 на имя Губернатора Омской области, председателя Правительств Омской области Л.К. Буркова;

- письмо от 23.04.2021 № 203 на имя Председателя РЭК Омской области Л.В. Вичкуткиной;

- письмо от 08.09.2021 № 410 на имя Губернатора Омской области, председателя Правительств Омской области Л.К. Буркова.

В письме от 16.02.2022 № 58 на имя Председателя РЭК Омской области Л.В. Вичкуткиной ООО «Омская областная газовая компания» обратилось с просьбой инициировать принятие на региональном уровне нормативных правовых актов по вопросу возмещения субъектом регулирования убытков, связанных с реализацией сжиженного газа

населению для бытовых нужд.

РЭК Омской области в письме от 18.03.2022 № ИСХ-22/РЭК-1027 указала на необходимость обратиться в исполнительный орган власти Омской области, уполномоченный на создание правовых и экономических условий, обеспечивающих эффективное и устойчивое функционирование организаций жилищно-коммунального комплекса, а также осуществление необходимых бюджетных полномочий, установленных бюджетным законодательством. Указанным письмом орган регулирования также сообщил об информировании Минэнерго Омской области о суммах некомпенсированных расходов газораспределительных организаций установленными на 2022 год розничными ценами и предложил рассмотреть вопрос о принятии нормативного акта, предусматривающего механизм компенсации выпадающих доходов газоснабжающим организациям, возникающих из-за ограничения роста розничных цен предельными индексами размера вносимой гражданами платы за коммунальные услуги.

Истец считает, что из указанного ответа органа регулирования следует, что он признает факт установления тарифа на регулируемый период по поставке сжиженного газа населению для бытовых нужд ниже экономически обоснованного (в отступление от метода экономически обоснованных затрат) и необходимость принятия механизма компенсации выпадающих доходов.

По мнению истца, при обращении с исковыми требованиями о взыскании фактически понесенных расходов (реальных убытков) от регулируемой деятельности по тарифам, устанавливаемым органом регулирования ниже экономически обоснованных с применением предельных индексов цен на коммунальные услуги (выпадающих доходов), подлежащих компенсации за счет средств публичного образования, у истца нет необходимости оспаривать решения РЭК Омской области об установлении тарифов на поставку сжиженного газа населению для бытовых нужд.

Доказательством изложенного выше факта об утверждении для истца на каждый регулируемый период тарифов на уровне ниже экономически обоснованного (в отступление от метода экономически обоснованных затрат) и признания публично-правовым образованием (Омской областью) факта необходимости возмещения потерь, возникших у истца вследствие регулирования тарифов по поставке сжиженного газа населению для бытовых нужд с применением предельных индексов цен на коммунальные услуги на сегодняшний день является:

1) постановление Правительства Омской области от 20.09.2021 № 388-п «Об утверждении порядка предоставления субсидий юридическим лицам (за исключением государственных (муниципальных) учреждений) и индивидуальным предпринимателям на возмещение недополученных доходов в связи с реализацией газа населению по регулируемым ценам»;

2) постановление Правительства Омской области от 10.11.2021 № 514-п «Об утверждении порядка предоставления субсидий юридическим лицам (за исключением государственных (муниципальных) учреждений) и индивидуальным предпринимателям на возмещение недополученных доходов в связи с реализацией газа населению по регулируемым ценам».

В соответствии с пунктами 3 Порядка предоставления субсидий (приложения к постановлению Правительства Омской области от 20.09.2021 № 388-п и от 10.11.2021 № 514-п), указанный порядок предоставления субсидий предусматривает частичное возмещение недополученных доходов, связанных с возникновением выпадающих расходов газоснабжающих организаций в связи с реализацией сниженного газа населению для бытовых нужд, обусловленных превышением фактической стоимости приобретения сжиженного газа газоснабжающими организациями для целей реализации населению над стоимостью сжиженного газа, предусмотренной в тарифе за первое полугодие 2021 (постановление Правительства Омской области от 20.09.2021 № 388-п), предусмотренной в тарифе за отчетный квартал, начиная с III квартала 2021 года (постановление Правительства Омской области от 10.11.2021 № 514-п).

По утверждению истца, в связи с установлением публично-правовым образованием (Омская область) конкретных периодов, в которых определяются выпадающие расходы газоснабжающей организации, суммы фактических убытков ООО «Омская областная газовая компания» за 2019 год в размере 24165070 руб. и за 2020 год в размере 40750080 руб. не были компенсированы.

Таким образом, считает истец, возможность устранения дисбаланса мерами тарифного регулирования убытков за 2019 и 2020 год отсутствует, так как из длящейся на протяжении 2019-2022 годов деятельности ООО «Омская областная газовая компания» и ее тарифного регулирования усматривается, что такая деятельность является на протяжении указанных лет убыточной (что подтверждается и заключениями РЭК Омской области), более того, убытки 2019 года в сумме 24165070 руб. и убытки 2020 года в сумме 40750080 руб., подлежащие возмещению при установлении тарифа на 2021 год, на 2022 год в итоге так и не возмещены и лишь увеличиваются.

Министерство финансов Омской области считает себя ненадлежащим ответчиком по делу.

В части определения надлежащего ответчика, суд считает, что убытки исходя из положений статей 16, 1069 ГК РФ, а также разъяснений пункта 3 постановления № 87 (с учетом основания возникновения убытков: установление экономически необоснованного тарифа, обусловленного, прежде всего, наличием предельных индексов роста тарифов), подлежат возмещению за счет казны публично-правового образования (Омской области), от имени которого, выступает финансовый орган - Министерство финансов Омской области (пункты 3, 4 статьи 242.2 Бюджетного кодекса Российской Федерации, разъяснения абзаца 6 пункта 14 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 28.05.2019 № 13 «О некоторых вопросах применения судами норм Бюджетного кодекса Российской Федерации, связанных с исполнением судебных актов по обращению взыскания на средства бюджетов бюджетной системы Российской Федерации»).

При изложенных обстоятельствах иск обоснованно предъявлен к Омской области в лице Министерства финансов Омской области.

РЭК Омской области, не соглашаясь с предъявленными требованиями, указывает следующее.

Исковые требования ООО «Омская областная газовая компания» основываются на экспертных заключениях РЭК Омской области от 15.12.2020 № 03-09/87, от 15.12.2021 № 03-09/79 по установлению тарифов на 2021, 2022 годы.

Между тем, в экспертных заключениях РЭК Омской области отражен финансовый результат деятельности истца за 2019, 2020 годы на основании данных бухгалтерской отчетности последнего.

При этом, отраженный РЭК Омской области финансовый результат не тождественен заявленному истцом размеру убытков, поскольку последним реализация газа в баллонах с места промежуточного хранения осуществлялась по ценам, ниже утвержденных РЭК Омской области.

Согласно данным бухгалтерского учета начисленная выручка составила:

в 2019 году - 165822,64 тыс. руб. с учетом НДС;

в 2020 году - 155294,41 тыс. руб. с учетом НДС.

Выручка, полученная расчетным путем как произведение фактического объема реализации газа населению и утвержденных РЭК Омской области розничных цен (тарифов), составила:

в 2019 году - 172040,70 тыс. руб. с учетом НДС, что выше начисленной на 6218,06 тыс. руб. с учетом НДС;

в 2020 году - 162040,06 тыс. руб. с учетом НДС, что выше начисленной на 6745,65 тыс. руб. с учетом НДС.

С учетом цены реализации газа по ценам, утвержденным РЭК Омской области, финансовый результат истца составит:

- за 2019 год - 18983,36 тыс. руб.;

- за 2020 год - 34949,56 тыс. руб.

Таким образом, размер заявленных истцом убытков является необоснованным, в том числе и по причине включения объемов сжиженного газа, реализованных по тарифам, ниже утвержденных РЭК Омской области.

Относительно убытков за 2020 год РЭК Омской области пояснила следующее.

Согласно приложению № 8 к Экспертному заключению РЭК от 05.12.2019 при формировании тарифов на 2020 год учтены следующие плановые показатели:

- 1) 5241,730 тн. объем реализации газа по предложению Истца (пункт 1 приложения 8);
- 2) 234665,60 тыс. руб. экономически обоснованные расходы (пункт 13 приложения 8);
- 3) 197301,75 тыс. руб. утверждено в тарифе (пункт 19 приложения 8).

Согласно приложению № 5 к Экспертному заключению РЭК от 15.12.2021 фактические показатели за 2020 год составили:

- 1) 4671,617 тн. объем реализации газа (пункт 1 приложения 5);
- 2) 210394,95 тыс. руб. расходы, принятые РЭК (пункт 13 приложения 5);
- 3) 169644,87 тыс. руб. выручка истца (пункт 15 приложения 5);
- 4) - 40750,08 тыс. руб. финансовый результат (пункт 16 приложения 5).

Исходя из вышеуказанных данных следует, что при формировании тарифов на 2020 год запланированы расходы в размере 197301,75 тыс. руб., а фактически израсходовано истцом 210394,95 тыс. руб., т.е. тарифами не покрыты расходы в размере 13093,2 тыс. руб.

Таким образом, убытки истца уже не могут составить 40750080 руб.

При этом, считает РЭК Омской области, убытки на сумму 13093,2 тыс. руб. (разница между принятыми в тариф и фактическими расходами за 2020 год) у истца отсутствуют в силу следующего.

При формировании тарифов на 2022 год РЭК Омской области учтен отрицательный финансовый результат истца в размере 40750,08 тыс. руб. как разница между фактическими расходами за 2020 год (210394,95 тыс. руб.) и полученной истцом выручкой (169644,87 тыс. руб.).

Снижение выручки истца в 2020 году обусловлено снижениями объема реализации газа на 570,113 тонн (газ учтен по предложению истца в объеме 5241,730 тонн, а фактически реализовано 4671,617 тонн). В случае реализации истцом указанного объема сжиженного газа 570,113 тонн последний получил бы дополнительную выручку в размере 21459,05 тыс. руб. При этом, отсутствуют объективные причины для снижения реализации сжиженного газа объемом 570,113 тонн, поскольку в г. Омске не производились мероприятия по переводу жилых домов со сжиженного на природный газ согласно региональной программе газификации. Таким образом, непокрытые тарифами на 2020 год фактические расходы истца в размере 13093,2 тыс. руб. также не являются убытками, поскольку обусловлены необоснованным снижением объемом реализации сжиженного газа и, кроме того, при формировании тарифов на 2022 год РЭК Омской области в гораздо большем размере учтена недополученная истцом в 2020 году выручка (40750,08 тыс. руб.).

Определением суда от 19.08.2021 была назначена судебная техническая экспертиза, проведение которой поручено экспертам автономной некоммерческой организации «Лаборатория экспертных исследований «Центральный офис» Белоусову Алексею Александровичу и Барановой Ольге Ивановне.

На разрешение эксперта были поставлены следующие вопросы:

1. Определить размер необходимой валовой выручки ООО «Омская областная газовая компания» для обеспечения положительного финансово-хозяйственного результата регулируемого вида деятельности предприятия за 2019, 2020 и 2021 годы?

2. Определить разницу (убытки, выпадающий доход) между необходимой валовой выручкой ООО «Омская областная газовая компания» для обеспечения положительного финансово-хозяйственного результата регулируемого вида деятельности предприятия за 2019, 2020 и 2021 годы и установленной РЭК Омской области необходимой валовой выручкой ООО «Омская областная газовая компания» с учетом применения предельных (максимальных) индексов изменения размера вносимой гражданами платы за коммунальные

услуги на 2019, 2020 и 2021 годы?

3. В случае выявления факта недостаточности установленной РЭК Омской области необходимой валовой выручки (убытков, выпадающих доходов) ООО «Омская областная газовая компания» с учетом применения предельных (максимальных) индексов изменения размера вносимой гражданами платы за коммунальные услуги на 2019, 2020 и 2021 годы, установить, компенсированы ли ООО «Омская областная газовая компания» данные выпадающие доходы, убытки?

4. Определить, предполагает ли установленная РЭК Омской области с учетом применения предельных (максимальных) индексов изменения размера вносимой гражданами платы за коммунальные услуги на 2019, 2020 и 2021 годы необходимая валовая выручка ООО «Омская областная газовая компания» за 2019, 2020, 2021 годы, фактическую компенсацию (выплату) убытков, выпадающих доходов, образовавшихся в результате регулируемой финансово-хозяйственной деятельности ООО «Омская областная газовая компания» за 2019, 2020, 2021 годы?

В заключении от 24.11.2021 № 129.09-21 БЭЭС экспертами Белоусовым А.А. и Барановой О.И. даны следующие ответы:

По вопросу № 1: «Размер необходимой валовой выручки ООО «Омская областная газовая компания» для обеспечения положительного финансово-хозяйственного результата регулируемого вида деятельности предприятия за 2019, 2020 и 2021 годы составил:

2019 г. - 193578620 руб. (без НДС);

2020 г. - 234665600 руб. (без НДС);

2021 г. - 252344380 руб. (без НДС) (в том числе учет 24165060 руб. убытка, полученного по факту деятельности за 2019 год и принятого к расчету тарифа на 2021 год РЭК Омской области).».

По вопросу 2: «Разница (убытки, выпадающий доход) между необходимой валовой выручкой ООО «Омская областная газовая компания» для обеспечения положительного финансово-хозяйственного результата регулируемого вида деятельности предприятия за 2019, 2020 и 2021 годы и установленной РЭК Омской области необходимой валовой выручкой ООО «Омская областная газовая компания» с учетом применения предельных (максимальных) индексов изменения размера вносимой гражданами платы за коммунальные услуги на 2019, 2020 и 2021 годы составила 92598670 руб., в том числе: за 2020 г. - 37363850 руб.; за 2019 и 2021 гг. - 55234 820 руб.».

По вопросу № 3: «Выпадающие доходы, убытки ООО «Омская областная газовая компания», полученные в 2019, 2020, 2021 годы ввиду недостаточности установленной РЭК Омской области необходимой валовой выручки для осуществления регулируемой деятельности, не были компенсированы.».

По вопросу № 4: «Ограничения возможности изменения регулируемой цены, установленные ст. 157.1 ЖК РФ, не позволяют РЭК Омской области установить цену на газ для населения на уровне, позволяющем ООО «Омская областная газовая компания» получить достаточно средств для осуществления регулируемой деятельности. Установленная РЭК Омской области с учетом применения предельных (максимальных) индексов изменения размера вносимой гражданами платы за коммунальные услуги на 2019, 2020 и 2021 годы необходимая валовая выручка ООО «Омская областная газовая компания» за 2019, 2020, 2021 годы не предполагает фактическую компенсацию (выплату) убытков, выпадающих доходов, образовавшихся в результате регулируемой финансово-хозяйственной деятельности ООО «Омская областная газовая компания» за 2019, 2020, 2021 годы.».

Согласно статье 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации арбитражный суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств.

Арбитражный суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их

совокупности. Никакие доказательства не имеют для арбитражного суда заранее установленной силы.

В пункте 12 постановления от 04.04.2014 № 23 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами законодательства об экспертизе» Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации разъяснил, что согласно положениям частей 4 и 5 статьи 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации заключение эксперта не имеет для суда заранее установленной силы и подлежит оценке наряду с другими доказательствами.

Суд оценивает доказательства, в том числе заключение эксперта, исходя из требований частей 1 и 2 статьи 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. При этом по результатам оценки доказательств суду необходимо привести мотивы, по которым он принимает или отвергает имеющиеся в деле доказательства (часть 7 статьи 71, пункт 2 части 4 статьи 170 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации).

В соответствии со статьей 21 Федерального закона от 31.03.1999 № 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» (далее - Закон о газоснабжении) государственное регулирование тарифов на услуги по транспортировке газа осуществляет федеральный орган исполнительной власти в области регулирования тарифов. По решению Правительства Российской Федерации регулирование тарифов на услуги по транспортировке газа может быть заменено государственным регулированием цен на газ для конечных потребителей, использующих его в качестве топлива и (или) сырья, а также тарифов на услуги по транспортировке газа для независимых организаций в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. При государственном регулировании цен на газ и тарифов на услуги по транспортировке газа учитываются экономически обоснованные затраты и прибыль, а также уровень обеспечения организаций - собственников систем газоснабжения финансовыми средствами на расширение добычи газа, сети газопроводов и подземных хранилищ газа.

В силу подпункта «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 29.12.2000 № 1021 (далее - Основные положения), розничные цены на газ, реализуемый населению на территории Российской Федерации, подлежат государственному регулированию.

Пунктом 3 Методических указаний по регулированию розничных цен на сжиженный газ, реализуемый населению для бытовых нужд, утвержденных Приказом ФАС России от 07.08.2019 № 1072/19 (далее – Методических указаний), установлено, что расчет розничных цен предусматривает их установление на уровне, обеспечивающем субъекту регулирования получение планируемого объема выручки от оказания услуг по регулируемому виду деятельности в размере, необходимом для: а) возмещения экономически обоснованных расходов, связанных с производством, приобретением, транспортировкой, хранением, распределением и поставкой (реализацией) газа; б) обеспечения получения обоснованной нормы прибыли на капитал, используемый в регулируемом виде деятельности (до разработки методики определения размера стоимости основных средств, иных материальных и финансовых активов, используемых в регулируемом виде деятельности, учитывается размер чистой прибыли в регулируемом виде деятельности, необходимый для покрытия согласованных расходов субъектов регулирования); в) учета в структуре регулируемых цен всех налогов и иных обязательных платежей в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 4 Методических указаний регулирование розничных цен базируется на раздельном учете расходов по регулируемому виду деятельности, в соответствии с нормативными актами о налоговом и бухгалтерском учете.

Нормативный порядок ценообразования предполагает, что, по общему правилу, розничные цены на сжиженный газ, реализуемый населению для бытовых нужд, должны

устанавливаться на уровне, обеспечивающем компенсацию экономически обоснованных затрат, связанных с регулируемой деятельностью.

Таким образом, при утверждении организациям, осуществляющим регулируемый вид деятельности при реализации сжиженного газа населению для бытовых нужд, тарифа как цены, рассчитанной с применением метода экономически обоснованных затрат, предполагается, что применение такого тарифа не должно приводить к возникновению убытков на стороне субъекта регулирования, фактические убытки прошлых лет учитываются при расчете розничных цен на следующий период. В этом случае, по общему правилу, возложение на публично-правовое образование ответственности за понесенные субъектом регулирования убытки возможно лишь при условии, что нормативный правовой акт об утверждении тарифа признан недействующим по решению суда (определения Верховного Суда Российской Федерации от 30.01.2017 № 301-ЭС16-19043, от 21.01.2016 № 302-ЭС15-11950).

Вместе с тем возникновение у субъекта регулирования выпадающих доходов, подлежащих компенсации за счет средств бюджета соответствующего публичного образования, возможно при установлении в тарифном решении экономически обоснованного и льготного тарифов. В этом случае размер подлежащих компенсации выпадающих доходов определяется как разница между названными тарифами.

Так, согласно правовой позиции, выраженной в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 29.03.2011 № 2-П, а затем в пункте 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 06.12.2013 № 87 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных со взысканием потерь ресурсоснабжающих организаций, вызванных межтарифной разницей» (далее - постановление № 87), если применение мер тарифного регулирования предполагает возникновение разницы между утвержденным тарифом для определенной группы потребителей, например, населения, и утвержденным для другой группы потребителей экономически обоснованным тарифом, отражающим реальные затраты ресурсоснабжающей организации на производство соответствующего ресурса, предполагается возмещение в таких случаях этой организации понесенных ею экономических потерь. Возникновение межтарифной разницы служит прямым следствием реализации полномочий по государственному регулированию цен (тарифов), поэтому субъектом, обязанным возместить ресурсоснабжающей организации расходы, обусловленные установлением тарифа в размере ниже экономически обоснованного, должно быть то публично-правовое образование, уполномоченным органом которого было принято соответствующее тарифное решение.

При этом данным публично-правовым образованием должна быть установлена компенсация потерь ресурсоснабжающей организации, вызванных межтарифной разницей.

Таким образом, отступление от метода экономически обоснованных затрат для обеспечения доступности ресурса для отдельных категорий потребителей фактически влечет за собой установление тарифа на уровне ниже экономически обоснованного. В таком случае на публично-правовом образовании, уполномоченным органом которого принято соответствующее тарифное решение, лежит обязанность по возмещению субъекту предпринимательской деятельности соответствующих убытков, если публично-правовым образованием не были приняты меры, направленные на компенсацию потерь иным способом.

При этом, если в рамках тарифного процесса изначально предполагалось возникновение у субъекта регулирования выпадающих доходов, следует иметь в виду, что публично-правовое образование (в данном случае - Омская область) исходило из возможности возникновения у субъекта регулирования убытков вследствие несоответствия утвержденного тарифа экономически обоснованному.

В таком случае необходимость оспаривания решения регулирующего органа в отдельном процессе отсутствует и в ходе разрешения спора о возмещении убытков следует установить межтарифную разницу, определив размер подлежащих возмещению субъекту

регулирования выпадающих доходов, что соответствует правовой позиции, выраженной в определении Верховного Суда Российской Федерации от 21.01.2016 № 302-ЭС15-11950.

Соответственно в этой части возражения РЭК Омской области относительно отсутствия признания недействительными приказов РЭК Омской области от 19.12.2018 № 611/91, от 19.12.2019 № 550/85, от 17.12.2020 № 486/88 и от 20.12.2021 № 634/94 являются несостоятельными, поскольку возмещение убытков при их наличии возможно и без оспаривания обозначенных приказов, а при разрешении настоящего спора по существу следует определить, имело ли место при утверждении РЭК Омской области розничных цен на сжиженный газ, реализуемый обществом населению для бытовых нужд в 2019-2020 годах, фактическое установление тарифа на уровне ниже экономически обоснованного (в отступление от метода экономически обоснованных затрат).

Цена на сжиженный газ, реализуемый населению на период регулирования (год), устанавливается органом регулирования на предельно максимальном ее уровне, с применением предельных индексов цен на коммунальные услуги в соответствии со статьей 157.1 Жилищного кодекса Российской Федерации, что предполагает возникновение у поставщика сжиженного газа населению по тарифам, устанавливаемым органом регулирования, возникновение экономически обоснованных расходов в течение расчетного периода регулирования, не покрытых тарифной выручкой.

В силу пункта 10 Методических указаний, если регулируемая организация в течение расчетного периода регулирования 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). При этом возможно покрытие незапланированного экономически обоснованного убытка прошлых лет по согласованному с органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации графику.

Таким образом, расходы, связанные с производством, приобретением (у поставщика), транспортировкой, хранением, распределением и поставкой (реализацией) сжиженного газа, необходимо учитывать в полном объеме (экономически обоснованном), в противном случае регулятор устанавливает уровень розничной цены ниже экономически обоснованного. В таких случаях должны быть предусмотрены механизмы компенсации выпадающих доходов из бюджета на региональном уровне (разъяснения ФАС России Методических указаний от 13.10.2020, размещенные на официальном сайте ФАС России www.fas.gov.ru).

Указом Президента Российской Федерации от 28.02.1995 № 221 (ред. от 30.04.2016) «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» рекомендовано органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации предусматривать в необходимых случаях выделение из соответствующих бюджетов дотаций в целях государственного регулирования цен (тарифов) на продукцию, товары и услуги по номенклатуре, относящейся к их ведению.

Согласно уточненным исковым требованиям истец просит взыскать следующие убытки:

- за 2019 год в размере 24165070 руб.;
- за 2020 год в размере 40750080 руб.

При обращении в суд с настоящим иском ООО «Омская областная газовая компания» в подтверждение факта образования у него реальных убытков от регулируемой деятельности за 2019 и 2020 годы ссылается на экспертные заключения РЭК Омской области от 15.12.2020 № 03-09/87, от 15.12.2021 № 03-09/79.

Оценив представленные доказательства, доводы лиц, участвующих в деле, суд полагает заявленные требования подлежащими частичному удовлетворению.

Пунктом 11 Методических указаний определено, что в случае возникновения у регулируемой организации недополученных доходов, обусловленных снижением объемов реализации сжиженного газа населению, связанных с применением розничных цен на сжиженный газ, реализуемый населению для бытовых нужд, установленных в рамках предельных (максимальных) индексов изменения размера вносимой гражданами платы за

коммунальные услуги, то возмещение таких доходов осуществляется с учетом положений пункта 10 настоящих Методических указаний.

В пункте 10 Методических указаний установлено, что в случае если регулируемая организация в течение расчетного периода регулирования 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) начиная с периода, следующего за периодом, в котором указанные расходы были документально подтверждены на основании годовой бухгалтерской и статистической отчетности, первичных учетных документов и регистров бухгалтерского учета, 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 (далее - регулирующей орган) графику.

Лицами, участвующими в деле, не отрицается, что регулирующей орган при установлении предельных уровней розничных цен на сжиженный газ на 2019 и 2020 годы руководствовался положениями статьи 157.1 Жилищного кодекса Российской Федерации о необходимости соблюдения предельных (максимальных) индексов изменения размера вносимой гражданами платы за коммунальные услуги, в связи с чем установил такой уровень тарифа, который уже на стадии регулирования предполагал возникновение у ООО «Омская областная газовая компания» выпадающих доходов в размере 19177080 руб. и 37363850 руб. соответственно.

Как следует из материалов дела, отрицательный финансовый результат за 2019 год в размере 24165070 руб. принят РЭК Омской области при формировании тарифов на 2021 год (выписка из протокола заседания правления РЭК Омской области от 17.12.2020 № 88, пункт 4.1.10 и приложение № 6 экспертного заключения РЭК Омской области от 15.12.2020 № 03-09/87).

На основании постановлений Правительства Омской области от 20.09.2021 № 388-п, от 10.11.2021 № 514-п из областного бюджета истцу были предоставлены субсидии.

Так, по платежному поручению от 29.10.2021 № 679 истцу было перечислено 18272013 руб. 45 коп., по платежному поручению от 29.12.2021 № 975 – 18213965 руб. 96 коп., по платежному поручению от 08.02.2022 № 43 – 14037497 руб. 98 коп.

По мнению истца, в связи с установлением публично-правовым образованием конкретных периодов, в которых определяются выпадающие расходы газоснабжающей организации (за первое полугодие 2021 года, за третий квартал 2021 года, за четвертый квартал 2021 года) сумма фактических убытков ООО «Омская областная газовая компания» за 2019 год в размере 24165070 руб. не компенсирована.

Суд не может согласиться с данным утверждением, поскольку полученные субсидии в размере 50523477 руб. 39 коп. подлежат учету при подведении результатов фактической деятельности истца за 2021 год, а отрицательный финансовый результат за 2019 год принят РЭК Омской области при формировании тарифов на 2021 год в размере 24165070 руб.

Таким образом, суд приходит к выводу, что убытки за 2019 год истцу возмещены за счет тарифного решения на последующий период (2021 год) и предоставления субсидий на эти цели публично-правовым образованием (Омской областью).

Исковые требования в части взыскания убытков за 2020 год суд находит подлежащими удовлетворению.

Факт наличия фактически понесенного размера убытков ООО «Омская областная газовая компания» от регулируемой деятельности в 2020 году подтверждается выпиской из протокола заседания правления РЭК Омской области от 20.12.2021 № 94, пунктом 4.1.5 и приложением № 5 экспертного заключения РЭК Омской области № 03-09/79.

Представителем РЭК Омской области в пояснениях от 26.05.2022 в расчете убытков от регулируемой деятельности истца за 2020 год приведен сравнительный анализ выручки истца по утвержденному тарифу (197301750 руб.) и фактических расходов истца за 2020 год

(210394950 руб.).

Суд приходит к выводу, что полученный путем вычитания результат в размере 13093200 руб. является искаженным и не обеспечивает принцип сопоставимости данных, используемых при определении финансового результата деятельности истца.

Утверждение РЭК Омской области, что данные убытки вызваны иными причинами, в частности, падением объемов продаж газа, реализацией газа в баллонах с места промежуточного хранения по ценам, ниже утвержденных РЭК Омской области, документально не подтверждено.

В соответствии с пунктом 8 Методических указаний фактические и плановые расходы подлежат анализу с учетом действующих нормативов, их экономической обоснованности, а также фактических индексов-дефляторов по прошлым периодам и прогнозных на период регулирования.

При проведении сравнительного анализа показателей деятельности общества необходимо обеспечить сопоставимость сравниваемых данных, а именно единство объемных, стоимостных и других факторов, единство методики исчисления показателей и их состава.

При определении размера фактически понесенных затрат истцом от регулируемой деятельности в 2020 году не имеет значение факт снижения объемов поставки газа обществом в виду того, что расчет фактически понесенных затрат, признанных органом регулирования в 2019 и 2020 годах, осуществляется из расчета фактически реализованного объема газа населению для бытовых нужд, измеряемого в 1 кг/1тн в анализируемом периоде.

Из чего следует, что в случае реализации по факту объема газа отличного от планируемого, с учетом затрат не только на его приобретение, но и иных затрат: транспортировка газа в производственном объеме до места розлива в баллоны, налив в баллоны, транспортировка баллонов до потребителей/населения, транспортировка газа в групповые резервуарные установки, ФОТ, налоги, ГСМ, содержание объектов инфраструктуры, общепроизводственные и общехозяйственные затраты и т.д.), которые истец несет при осуществлении деятельности по реализации газа населению для бытовых нужд, при увеличении объема реализуемого газа до планируемого, размер расходов (убытков) истца будет неизбежно пропорционально увеличен с учетом всех затрат. В связи с чем, при увеличении объема поставки газа населению для бытовых нужд увеличится не только выручка, но и затраты истца на увеличенный объем.

Из выписки из протокола заседания правления РЭК Омской области от 20.12.2021 № 94, приложения № 2 к данному протоколу следует, что установленная РЭК Омской области с учетом применения предельных (максимальных) индексов изменения размера вносимой гражданами платы за коммунальные услуги) необходимая валовая выручка ООО «Омская областная газовая компания» на 2022 год (304646800 руб.) не предполагает фактическую компенсацию (выплату) убытков, образовавшихся в результате регулируемой финансово-хозяйственной деятельности ООО «Омская областная газовая компания» за 2020 год (расчетная выручка по утвержденному тарифу – 209582710 руб.).

Поскольку убытки 2020 года в сумме 40750080 руб., подлежащие возмещению при установлении тарифа на 2022 год, истцу не компенсированы, исковые требования подлежат удовлетворению в размере 40750080 руб.

Согласно представленному автономной некоммерческой организации «Лаборатория экспертных исследований «Центральный офис» счету от 24.11.2021 № 129.09-21 расходы по проведению судебной экспертизы составили 120000 руб.

Сумма в размере 120000 руб. была перечислена на депозитный счет Арбитражного суда Омской области обществом с ограниченной ответственностью «Омская областная газовая компания» платежным поручением от 21.07.2021 № 5341.

По правилам статьи 109 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации сумму в размере 120000 руб. надлежит выплатить экспертному учреждению с депозитного счета Арбитражного суда Омской области.

Согласно статье 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в связи с частичным удовлетворением иска судебные расходы по оплате государственной пошлины и за проведение экспертизы возлагаются на стороны пропорционально размеру

удовлетворенных исковых требований. Взыскивая с ответчика в пользу истца расходы по уплате государственной пошлины в размере 125549 руб., суд исходит из того, что освобождение государственных органов от уплаты государственной пошлины на основании подпункта 1.1 пункта 1 статьи 333.37 Налогового кодекса Российской Федерации не влечет за собою их освобождение от исполнения обязанности по возмещению судебных расходов, понесенных стороной, в пользу которой принято решение, в соответствии со статьей 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 1 статьи 333.40 Налогового кодекса Российской Федерации истцу надлежит возратить из федерального бюджета излишне уплаченную им по иску государственную пошлину в размере 118585 руб.

Руководствуясь статьями 49, 104, 109, 110, 163, 167-171, 176 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

Р Е Ш И Л :

Взыскать с Омской области в лице Министерства финансов Омской области (ИНН 5503078620, ОГРН 1045504005414; адрес: 644043, г. Омск, ул. Орджоникидзе, д. 5) за счет казны Омской области в пользу общества с ограниченной ответственностью «Омская областная газовая компания» (ИНН 5517010406, ОГРН 1095517000369; адрес: 644007, г. Омск, ул. Гусарова, д. 29, офис 16) 40750080 руб. убытков; а также 125549 руб. расходов по уплате государственной пошлины и 75329 руб. 25 коп. расходов за проведение экспертизы.

В удовлетворении остальной части исковых требований отказать.

Возратить обществу с ограниченной ответственностью «Омская областная газовая компания» (ИНН 5517010406, ОГРН 1095517000369; адрес: 644007, г. Омск, ул. Гусарова, д. 29, офис 16) из федерального бюджета 118585 руб. государственной пошлины, перечисленной по платежному поручению от 18.02.2022 № 1213.

Выплатить за проведение экспертизы автономной некоммерческой организации «Лаборатория экспертных исследований «Центральный офис» (ИНН 5504117455) согласно счету от 24.11.2021 № 129.09-21 с депозитного счета Арбитражного суда Омской области 120000 руб., перечисленных обществом с ограниченной ответственностью «Омская областная газовая компания» (ИНН 5517010406) по платежному поручению от 21.07.2021 № 5341.

Решение вступает в законную силу по истечении месяца со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба, а в случае подачи апелляционной жалобы со дня принятия постановления арбитражным судом апелляционной инстанции.

Решение может быть обжаловано через Арбитражный суд Омской области в порядке апелляционного производства в Восьмой арбитражный апелляционный суд (644024, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д. 42) в течение месяца со дня принятия решения (изготовления его в полном объеме), а после проверки законности решения в апелляционном порядке также в порядке кассационного производства в Арбитражный суд Западно-Сибирского округа (625010, г. Тюмень, ул. Ленина, д. 74) в течение двух месяцев со дня принятия (изготовления в полном объеме) постановления судом апелляционной инстанции.

В случае обжалования решения в порядке апелляционного или кассационного производства информацию о времени, месте и результатах рассмотрения дела можно получить соответственно на интернет-сайтах Восьмого арбитражного апелляционного суда: <http://8aas.arbitr.ru> и Арбитражного суда Западно-Сибирского округа: <http://faszso.arbitr.ru>.

Информация о движении дела может быть получена путём использования сервиса «Картотека арбитражных дел» <http://kad.arbitr.ru> в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Судья

Т.А. Беседина