



СЕДЬМОЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД

634050, г. Томск, ул. Набережная реки Ушайки 24.

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

г. Томск

Дело № 07АП-6891/11

Резолютивная часть постановления объявлена 05 октября 2011

Полный текст постановления изготовлен 14 октября 2011

Седьмой арбитражный апелляционный суд в составе:

председательствующего Т. А. Кулеш

судей Л.И. Ждановой

С.Н. Хайкиной,

при ведении протокола судебного заседания помощником судьи А.Л. Полосиным, с использованием средств аудиозаписи,

при участии:

от заявителя: Ругковский В.М. – доверенность от 06.04.2011,

от заинтересованного лица: Полякова Ю.А. – доверенность от 25.08.2011,

от третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований: ООО «Водосеть-НК» - Сумин Д.Н. – доверенность от 20.06.2011,

рассмотрев в судебном заседании дело с апелляционной жалобой Новокузнецкого городского Совета народных депутатов

на решение Арбитражного суда Кемеровской области от 04.07.2011 по делу № А27-5509/2011 (судья Г. П. Обухова)

по заявлению Новокузнецкого городского Совета народных депутатов к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области о признании недействительными решения и предписания,

УСТАНОВИЛ:

Новокузнецкий городской Совет народных депутатов (ОГРН 1024201475352) (далее – заявитель, Новокузнецкий СНД) обратился в арбитражный суд с заявлением о признании незаконным решения от 31.03.2011 и недействительным предписания от 31.03.2011 № 1 о прекращении нарушений антимонопольного законодательства, вынесенных Управлением Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее – заинтересованное лицо, Управление, антимонопольный орган).

Решением арбитражного суда от 04.07.2011 в удовлетворении заявленных требований отказано.

Не согласившись с данным решением суда, Новокузнецкий СНД обратился в суд апелляционной инстанции с жалобой, в которой просит решение суда отменить и принять новый судебный акт.

В обоснование апелляционной жалобы Новокузнецкий СНД указывает, что оспариваемые ненормативные правовые акты незаконно возлагают на заявителя обязанности; неуказание заявителем конкретной нормы закона не может являться основанием для отказа в удовлетворении заявленных требований.

В своих отзывах на апелляционную жалобу Управление и ООО «Водосеть-НК» не согласны с доводами апелляционной жалобы, считают решение суда не подлежащим изменению.

В судебном заседании представитель Новокузнецкого СНД поддержал доводы апелляционной жалобы.

Представители Управления и ООО «Водосеть-НК» возражали против удовлетворения апелляционной жалобы.

Исследовав материалы дела, изучив доводы жалобы и отзывов на нее, заслушав представителей участвующих в деле лиц, проверив законность и обоснованность решения суда первой инстанции, суд апелляционной инстанции пришел к следующим выводам.

29.10.2008 Новокузнецким СНД было принято постановление № 9/114 «Об установлении критериев доступности для потребителей товаров и услуг организаций коммунального комплекса в сфере водоснабжения, водоотведения и утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов».

Согласно пункту 1 указанного постановления Новокузнецкий СНД установил для организаций коммунального комплекса, предоставляющих услуги водоснабжения, водоотведения и утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов на территории города Новокузнецка, следующие критерии доступности для потребителей товаров и услуг, используемых при установлении тарифов: для организаций, которые ранее имели установленные регулируемые тарифы, - предельный индекс роста тарифов с учетом надбавок на товары и услуги организаций коммунального комплекса, установленный Коллегией Администрации Кемеровской области по городу Новокузнецку на очередной год; 1.2. для организаций, которые ранее не имели установленных регулируемых тарифов, - экономически обоснованные тарифы в размере, соответствующем аудиторскому заключению экспертной организации.

Решением Новокузнецкого СНД от 16.06.2010 № 9/122 внесены дополнения в подпункт 1.2 пункта 1 постановления от 28.11.2008 № 9/114 – после слов «экономически обоснованные тарифы в размере, соответствующем аудиторскому заключению экспертной организации», дополнен словами «но не выше средневзвешенных тарифов, сложившихся в городе Новокузнецке на аналогичный вид услуг, действующих на момент определения доступности».

С учетом данного решения 16.07.2010 Новокузнецким СНД принято решение № 10/146 «Об установлении тарифов на холодное водоснабжение и водоотведение ООО «Водосеть-НК» для потребителей».

Согласно приложению № 1 ООО «Водосеть-НК» установлены следующие тарифы: по холодному водоснабжению – 15,93 руб./м³; по водоотведению – 12,42 руб./м³.

Полагая, что данные решения нарушают права и законные интересы ООО «Водосеть-НК» и противоречат Федеральному закону от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), ООО «Водосеть-НК» обратилось с заявлением в УФАС по Кемеровской области.

По результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 02/А-15-2011 Управлением 31.03.2011 принято решение, которым Новокузнецкий СНД признан нарушившим часть 1 статьи 15 Закона № 135-ФЗ, и выдано предписание № 1 «О прекращении нарушений антимонопольного законодательства», которым Новокузнецкому СНД предписано в срок до 16.05.2011 отменить решение от 16.06.2010 № 9/122 «О внесении дополнений в постановление Новокузнецкого городского Совета народных депутатов от 28.11.2008 № 9/114 «Об установлении критериев доступности для потребителей товаров и услуг организаций коммунального комплекса в сфере водоснабжения, водоотведения и утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов»; отменить решение от 16.07.2010 № 10/146 «Об установлении тарифов на холодное водоснабжение и водоотведение ООО «Водосеть-НК» для потребителей».

Не согласившись с вынесенными решением и предписанием, Новокузнецкий СНД оспорил их в судебном порядке.

Суд первой инстанции, принимая обжалуемое решение, исходил из того, что Управление вправе выносить в отношении Новокузнецкого СНД решения и предписания; Новокузнецким СНД допущено нарушение части 1 статьи 15 Закона № 135-ФЗ; Новокузнецкий СНД не обосновал и не подтвердил, что оспариваемые решение и предписание нарушают его права и законные интересы в сфере предпринимательской или иной деятельности.

Арбитражный апелляционный суд не усматривает оснований для отмены решения суда первой инстанции по следующим основаниям.

Согласно части 1 статьи 198 АПК РФ граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (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.

По смыслу статей 200 и 201 АПК РФ для удовлетворения требования Новокузнецкого СНД о признании незаконным решения и недействительным предписания Управления необходимо наличие совокупности двух условий: несоответствие оспариваемых ненормативных правовых актов нормам действующего законодательства и нарушение такими актами прав и законных интересов Новокузнецкого СНД в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона № 135-ФЗ федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Для признания актов органов местного самоуправления, вступающими в противоречие с частью 1 статьи 15 Закона № 135-ФЗ, необходимо установить, что принятые акты приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В силу пункта 17 статьи 4 Закона № 135-ФЗ признаками ограничения конкуренции являются сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, а также иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Судом первой инстанции обоснованно указано, что анализ положений Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса», а также постановления Правительства РФ от 14.07.2008 № 520 «Об основах ценообразования и порядке регулирования тарифов, надбавок и предельных индексов в сфере деятельности организаций коммунального комплекса» (вместе с «Правилами регулирования тарифов, надбавок и предельных индексов в сфере деятельности организаций коммунального комплекса») свидетельствует об отсутствии понятия средневзвешенный тариф.

Органам местного самоуправления не предоставлено право устанавливать средневзвешенные тарифы и применять их при установлении тарифов для организаций, которые ранее не имели установленных (регулируемых) тарифов.

Вместе с тем, реализация решения Новокузнецкого СНД от 16.06.2010 № 9/122, которым внесены дополнения в подпункт 1.2 пункта 1 постановления от 28.11.2008 № 9/114 – после слов «экономически обоснованные тарифы в размере, соответствующем аудиторскому заключению экспертной организации», дополнен словами «но не выше средневзвешенных

тарифов, сложившихся в городе Новокузнецке на аналогичный вид услуг, действующих на момент определения доступности», может привести к созданию более выгодных условий деятельности для организаций коммунального комплекса в сфере водоснабжения, водоотведения и утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, которые ранее имели установленные регулируемые тарифы, по сравнению с иными хозяйствующими субъектами, для которых такие тарифы не были установлены.

Таким образом, указанное решение Новокузнецкого СНД вводит ограничения на осуществление экономической деятельности в сфере водоснабжения, водоотведения и утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, необоснованно препятствует осуществлению хозяйствующими субъектами указанной деятельности на территории города Новокузнецка.

При этом Новокузнецкий СНД не указал конкретную норму федерального закона, разрешившую ему устанавливать средневзвешенные тарифы и применять их при установлении тарифов на водоснабжение и водопотребление в отношении организаций, вновь пришедших на рынок оказания данных услуг и не имеющих ранее установленных регулируемых тарифов.

Согласно пункту 8 постановлению Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30, если антимонопольным органом доказано, что акты, действия (бездействие) приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а соответствующим органом не указана конкретная норма федерального закона, разрешившая данному органу принять оспариваемый акт, осуществить действия (бездействие), акты названных органов подлежат признанию недействующими или недействительными.

В связи с этим Управлением правомерно принято решение от 31.03.2011, которым Новокузнецкий СНД признан нарушившим часть 1 статьи 15 Закона № 135-ФЗ, и выдано предписание от 31.03.2011 № 1 «О прекращении нарушений антимонопольного законодательства».

Также судом первой инстанции обоснованно указано на необоснование и неподтверждение Новокузнецким СНД нарушения оспариваемыми решением и предписанием его прав и законных интересов в сфере предпринимательской или иной деятельности.

Ссылка Новокузнецкого СНД на то, что оспариваемые решение и предписание Управления незаконно возлагают на заявителя обязанности, подлежит отклонению.

Судом первой инстанции установлено и подтверждается материалами дела, что Управление обоснованно вынесло решение и выдало Новокузнецкому СНД предписание.

Следовательно, отсутствуют основания для вывода о незаконном возложении на Новокузнецкий СНД обязанностей.

Само по себе наложение Управлением на Новокузнецкий СНД обязанностей по отмене решения от 16.06.2010 № 9/122 и решения от 16.07.2010 № 10/146 при отсутствии доказательств незаконности действий Управления не может являться основанием для удовлетворения требований Новокузнецкого СНД о признании незаконным решения Управления от 31.03.2011 и недействительным предписания Управления от 31.03.2011 № 1.

Поскольку условий, предусмотренных статьями 200 и 201 АПК РФ, в настоящем случае не имеется, суд первой инстанции правомерно отказал Новокузнецкому СНД в удовлетворении требований.

Выводы суда первой инстанции соответствуют нормам материального и процессуального права, а также имеющимся в деле доказательствам.

Оснований для отмены решения суда первой инстанции, установленных статьей 270 АПК РФ, у суда апелляционной инстанции не имеется.

Руководствуясь статьями 258, 268, 271, пунктом 1 статьи 269 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, апелляционный суд

ПО С Т А Н О В И Л:

Решение Арбитражного суда Кемеровской области от 04.07.2011 по делу № А27-5509/2011 оставить без изменения, апелляционную жалобу - без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Постановление может быть обжаловано в кассационном порядке в Федеральный арбитражный суд Западно-Сибирского округа.

Председательствующий

Т. А. Кулеш

Судьи

Л. И. Жданова

С. Н. Хайкина