



СЕДЬМОЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД

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

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

г. Томск

Дело № 07АП-1218/12

05 апреля 2012 г.

Резолютивная часть постановления объявлена 05 апреля 2012 г.
Полный текст постановления изготовлен 05 апреля 2012г.

Седьмой арбитражный апелляционный суд в составе:
председательствующего судьи Ждановой Л. И.
судей Музыкантовой М. Х., Скачковой О. А.
при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Казариным И. М.
с использованием средств аудиозаписи
при участии в заседании:
от заявителя: Шишкина Н. А. по доверенности от 02.04.2012 года
от заинтересованного лица: без участия (извещено)
от третьих лиц: без участия (извещены)
рассмотрев в судебном апелляционную жалобу Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, г. Кемерово
на решение Арбитражного суда Кемеровской области
от 08 декабря 2011 года по делу № А27-5611/2011 (судья Драпезо В. Я.)
по заявлению Открытого акционерного общества «Кемеровогоргаз», г. Кемерово (ИНН/КПП 4205001362/420501001)
к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, г. Кемерово
третьи лица: Общество с ограниченной ответственностью «Восточная межрегиональная газовая компания», г. Томск
Департамент жилищно-коммунального и дорожного комплекса Администрации Кемеровской области, г. Кемерово
Региональная энергетическая комиссия Кемеровской области, г. Кемерово
об оспаривании решения, предписания от 06.04.2011г. и постановления о привлечении к административной ответственности от 11.05.2011г.,

УСТАНОВИЛ:

Открытое акционерное общество «Кемеровогоргаз» (далее по тексту – Общество, заявитель) обратилось в Арбитражный суд Кемеровской области с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее по тексту – Управление, антимонопольный орган, заинтересованное лицо) о признании незаконными решения и предписания от 06.04.2011 года по делу № 83/А-10-2010.

К участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечены Общество с ограниченной ответственностью «Восточная межрегиональная газовая компания», Департамент жилищно-коммунального и дорожного комплекса Администрации Кемеровской области, Региональная энергетическая комиссия Кемеровской области.

Определением Арбитражного суда Кемеровской области от 29.06.2011 года удовлетворено ходатайство ОАО «Кемеровогоргаз» об объединении дела №А27-5611/2011 и

дела №А27-6848/2011 по заявлению ОАО «Кемеровогоргаз» о признании незаконным и отмене постановления Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области от 11.05.2011 года по делу об административном правонарушении №243/03-АДМ-2011 в одно производство, делу присвоен общий номер А27-5611/2011.

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 08 декабря 2011 года заявленные требования удовлетворены частично: признано недействительными решение и предписание Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области от 06.04.2011 года по делу № 83/А-10-2010 в части признания в составе группы лиц ОАО «Кемеровогоргаз» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 27.06.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно злоупотребившим своим доминирующим положением на рынке оказания услуг по ТО ВДГО и АДО на территории Кемеровской области путем включения в договор на ТО ВДГО и АДО условий, противоречащих законодательству Российской Федерации, в том числе, условий по предварительной оплате услуг по ТО ВДГО и АДО ежемесячно, ранее факта их выполнения, а также установления платы за услуги по ТО ВДГО и АДО в зависимости от объема потребленного газа, а не от объема фактически выполненных работ; выдачи в составе группы лиц ОАО «Кемеровогоргаз» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства; признано незаконным и отменено полностью постановление Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области от 11.05.2011 года по делу об административном правонарушении №242/03-АДМ-2011.

Не согласившись с решением суда первой инстанции, Управление Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области обратилось в арбитражный апелляционный суд с апелляционной жалобой, в которой просит решение Арбитражного суда Кемеровской области от 08 декабря 2012 года отменить и принять новый судебный акт об отказе ОАО «Кемеровогоргаз» в удовлетворении заявленных требований, так как оспариваемые ненормативные правовые акты соответствуют требованиям действующего законодательства и не нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

ОАО «Кемеровогоргаз», ООО «Восточная межрегиональная газовая компания» и Департамент жилищно-коммунального и дорожного комплекса Администрации Кемеровской области в отзывах на апелляционную жалобу и представитель заявителя в судебном заседании, возражали против доводов жалобы, считая решение суда первой инстанции законным и обоснованным, а апелляционную жалобу антимонопольного органа не подлежащей удовлетворению.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, Общество с ограниченной ответственностью «Восточная межрегиональная газовая компания», Департамент жилищно-коммунального и дорожного комплекса Администрации Кемеровской области, Региональная энергетическая комиссия Кемеровской области, г. Кемерово, участвующие в деле, надлежащим образом извещенные о времени и месте судебного разбирательства (суд апелляционной инстанции располагает сведениями о получении адресатами направленной копии судебного акта (часть 1 статьи 123 АПК РФ)), в том числе публично, путем размещения информации о дате и времени слушания дела на интерне-сайте суда, в судебное заседание апелляционной инстанции не явились.

В порядке части 1 статьи 266, части 1, 3 статьи 156 АПК РФ суд считает возможным рассмотреть апелляционную жалобу в их отсутствие.

Проверив материалы дела в порядке статьи 268 Арбитражного процессуального кодекса РФ, изучив доводы апелляционной жалобы и отзывов на нее, заслушав представителя заявителя, суд апелляционной инстанции считает решение Арбитражного суда Кемеровской области от 08 декабря 2011 года не подлежащим отмене по следующим основаниям.

Как следует из материалов дела, 16.07.2010 года Управлением в связи с поступающими жалобами жителей индивидуальных домовладений приказом № 179 по признакам нарушения группой лиц в составе ОАО «Кемеровогоргаз» и ООО «ВМГК» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ (ред. от 18.07.2011 года, с

изменениями от 21.11.2011 года) «О защите конкуренции» (далее «Закон о защите конкуренции»), выразившегося в установлении платы за ТО ВДГО и АДО в зависимости от объема потребленного газа, а не от объема фактически выполненных работ, а также по взиманию платы за ТО ВДГО и АДО ежемесячно ранее факта их выполнения, результатом которых явилось ущемление интересов неопределенного круга лиц, возбуждено дело № 83/А-10-2010.

Решением от 06.04.2011 года по делу № 83/А-10-2010 Управление признало Общество в составе группы лиц, совместно с ООО «ВМГК», нарушившим часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, Обществу выдано предписание от 06.04.2011 года по делу № 83/А-10-2010.

Также 06.04.2011 года Управлением с учетом результатов рассмотрения дела №83/А-10-2010 в адрес ОАО «Кемеровогоргаз» направлено уведомление о необходимости явки законного представителя Общества 27.04.2011 года в Кемеровское УФАС для дачи объяснений и составления протокола об административном правонарушении в отношении Общества.

27.04.2011 года Кемеровским УФАС в присутствии защитника Общества – Хитровой А.И., которой были разъяснены права и обязанности лица, привлекаемого к административной ответственности, в отношении заявителя составлен протокол об административном правонарушении по признакам совершения указанным лицом правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 КоАП РФ.

11.05.2011 года антимонопольным органом в отношении Общества вынесено постановление по делу об административном правонарушении №242/03-АДМ-2011, в соответствии с которым ОАО «Кемеровогоргаз» признано виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.31 КоАП РФ, и на него наложено административное взыскание в виде административного штрафа в размере 100000 рублей.

Указанные выше обстоятельства послужили основанием для обращения Общества в Арбитражный суд Кемеровской области с настоящим требованием.

В соответствии с пунктом 1 статьи 198, частью 4 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса РФ и пунктом 6 Постановления Пленумов Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.07.1996 года № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» условиями принятия арбитражным судом решения о признании недействительными ненормативных правовых актов и незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов является наличие одновременно двух обязательных условий: несоответствие их закону или иному нормативному правовому акту, а также нарушение прав и законных интересов заявителя.

Как следует из оспариваемого решения антимонопольного органа, нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, а именно злоупотреблением своим доминирующим положением на рынке оказания услуг по ТО ВДГО и АДО на территории Кемеровской области, признаны действия группы лиц в составе ООО «ВМГК» и ОАО «Кемеровогоргаз», выразившиеся во включении в договор на ТО ВДГО и АДО условий, противоречащих законодательству Российской Федерации, в том числе условий по предварительной оплате услуг по ТО ВДГО и АДО ежемесячно, ранее факта их выполнения, а также установления платы за услуги по ТО ВДГО и АДО в зависимости от объема потребленного газа, а не от объема фактически выполненных работ.

Частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

В силу пункта 3 Правил поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 21.07.2008 года № 549, специализированная организация - это газораспределительная

организация, допущенная в установленном законодательством Российской Федерации порядке к осуществлению деятельности по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования и имеющая аварийно-диспетчерскую службу либо заключившая договор об оказании услуг аварийно-диспетчерской службы.

Согласно аналитическому отчету о результатах анализа состоянию конкуренции на рынке оказания услуг по ТО ВДГО и АДО на территории Кемеровской области в 2009 году и 1 квартале 2010 года, Кемеровским УФАС установлено, что на территории Кемеровской области осуществляют деятельность по оказанию услуг по ТО ВДГО и АДО на природном газе имеющие аварийно-диспетчерское обеспечение следующие организации: ООО «ВМГК», доля которой на рынке соответствующих услуг составляет 11%, ОАО «Кузбассгазификация», доля которой составляет 8,4% и ОАО «Кемеровогоргаз», доля которого равна 80,6%. В то же время антимонопольным органом сделан вывод о доминирующем положении данной группы лиц на рынке оказания услуг по ТО ВДГО и АДО на территории Кемеровской области с долей 100% без учета ОАО «Кузбассгазификация», составляющей, как было указано выше 8,4%.

Принимая во внимание положения части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, суд первой инстанции признал не доказанным доминирующее положение Общества на рынке услуг ТО ВДГО и АДО.

Кроме того, как правомерно отмечено арбитражным судом, антимонопольный орган в рассматриваемом случае неправильно определил рынок услуг по ТО ВДГО и АДО как «локальный», географические границы которого ограничиваются балансовой принадлежностью газовых сетей тому или иному обществу. Поскольку услуга по ТО ВДГО и АДО может быть оказана только в месте нахождения газового оборудования и только специализированной организацией, которая осуществляет деятельность по газораспределению, то есть владеет на законном праве (аренда, собственность, оперативное управление) газораспределительными сетями. Согласно Аналитического отчета географическими границами исследуемого рынка были приняты границы балансовой принадлежности газовых сетей, расположенных на территории муниципальных образований Кемеровской области (г. Кемерово, Кемеровский район, г. Новокузнецк, г. Топки), на которых осуществляют свою деятельность группа лиц, в которую входят ОАО «Кемеровогоргаз», ООО «ВМГК», ОАО «Кузбассгазификация».

Каждое из этих обществ, подпадающее под определение «специализированной организации», может оказывать услуги по ТО ВДГО и АДО за пределами границ балансовой принадлежности своих газораспределительных сетей. Действующее законодательство не запрещает газораспределительной организации, имеющей аварийно-диспетчерскую службу, оказывать услуги по ТО ВДГО и АДО на территории деятельности другой газораспределительной организации. Деятельность по газораспределению (транспортировке газа) не связана с деятельностью, а значит и с субъектом осуществления деятельности, по обслуживанию внутридомового газового оборудования и его аварийно-диспетчерскому обеспечению.

Так, согласно Порядку поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан, утвержденному Постановлением Правительства РФ от 21.07.2008 №549 под «специализированной организацией» понимается газораспределительная организация, допущенная в установленном законодательством Российской Федерации порядке к осуществлению деятельности по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования и имеющая аварийно-диспетчерскую службу либо заключившая договор об оказании услуг аварийно-диспетчерской службы.

При этом суд исходил из того, что Общество с 2008 года не является специализированной организацией и не осуществляет деятельность по газораспределению. Действующее законодательство не запрещает газораспределительной организации, имеющей аварийно-диспетчерскую службу, оказывать услуги по ТО ВДГО и АДО на территории другой газораспределительной организации.

Более того, арбитражный суд правильно указал, что действующим законодательством не предусмотрено государственное регулирование порядка ценообразования услуги по ТО ВДГО и АДО. Отсутствует нормативный правовой акт, определяющий методику расчета данной услуги. Следовательно, исполнитель услуги вправе самостоятельно определять тариф на эту услугу, в том числе методику его расчета.

Из материалов дела следует, что группа лиц в составе ООО «ВМГК» и ОАО «Кемеровогоргаз» с долей участия 100 % в указанных границах на момент вынесения оспариваемого решения и предписания не была включена в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35% (пункт 13 Постановления Пленума ВАС РФ №30). Аналитический отчет о результатах анализа состояния конкуренции на рынке оказания услуг по ТО ВДГО и АДО данную группу лиц также не установил.

Кроме того, являются правомерными доводы заявителя о том, что выводы Кемеровского УФАС о злоупотреблении ОАО «Кемеровогоргаз» своим доминирующим положением на рынке оказания услуг по ТО ВДГО и АДО на территории Кемеровской области путем включения в договор условий, противоречащих законодательству Российской Федерации, носят предположительный характер и не основаны на конкретных нормах действующего законодательства.

На территории Кемеровской области договоры на оказание услуг по ТО ВДГО и АДО внутридомового газового оборудования заключены непосредственно с физическими лицами – собственниками газоиспользующего оборудования, использующими газ в качестве топлива для бытовых нужд: личных, семейных, домашних, хозяйственных и иных нужд, не связанных с предпринимательской деятельностью.

Требования к качеству оказываемых услуг по ТО ВДГО и АДО определены в Методических рекомендациях по контролю за техническим обслуживанием и состоянием внутридомового газового оборудования, утвержденных приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 02.12.2009 №1001, Отраслевом стандарте ОСТ 153-39.3-051-2003 «Техническая эксплуатация газораспределительных систем. Основные положения. Газораспределительные сети и газовое оборудование зданий. Резервуарные и баллонные установки», утвержденном приказом Минэнерго Российской Федерации от 27.06.2003 №259.

Управлением не опровергнут довод заявителя о том, что тарифы на оказание услуг по ТО ВДГО и АДО рассчитаны затратным методом на основании «Примерного прейскуранта цен на услуги газового хозяйства по техническому обслуживанию и ремонту систем газоснабжения», утвержденного ОАО «Росгазификация» 20.06.2001 и учитывают объем фактически выполняемых работ, а также фактические расходы (затраты) исполнителя на их оказание и позволяет учитывать затраты фактически произведенных работ.

То обстоятельство, что стоимость услуг определяется для потребителей газа путем усреднения, не противоречит практике установления цен на услуги в других регионах Российской Федерации. В том числе, на территории г. Томска, Самарской области, Хабаровского края, где стоимость услуг на ТО ВДГО и АДО складывается аналогично определения стоимости указанных услуг на территории Кемеровской области путем усреднения – на 1 кв.м. общей или жилой площади жилого помещения. Объем потребления газа абонентом зависит от площади отапливаемого помещения и, соответственно, мощности газового оборудования, а также от температуры воздуха на улице. Объем работы исполнителя также напрямую зависит от объема потребления газа, от которого, в том числе зависит сложность работ по обслуживанию мощного газового оборудования, способного отапливать определенную площадь помещения, при определенных температурных условиях, износа оборудования, вероятности наступления аварийной ситуации, от температурного режима на улице. Расчет стоимости ТО ВДГО и АДО учитывает количество внутридомового газового оборудования по состоянию на сентябрь 2009 года. Стоимость АДО определена исходя из доли сложившихся заявок за предшествующий год.

В соответствии с пунктом 21 Правил поставки газа абонент обязан, в том числе, обеспечивать надлежащее техническое состояние внутридомового газового оборудования, своевременно заключать договор о техническом обслуживании внутридомового газового оборудования и аварийно-диспетчерском обеспечении.

В соответствии с действующим законодательством оптовые и розничные цены на газ, тарифы на транспортировку газа и специальные надбавки к ним, плата за снабженческо-сбытовые услуги, оказываемые конечным потребителям поставщиками газа, подлежат государственному регулированию.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 07.03.1995 №239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» (далее «Постановление №239») утверждены перечни отдельных видов продукции производственно-технического назначения, товаров народного потребления и услуг, в отношении которых осуществляется государственное регулирование цен (тарифов).

В соответствии с пунктом 7 Постановления №239 в отношении видов продукции производственно-технического назначения, товаров народного потребления и услуг, не вошедших в утвержденные перечни, государственное регулирование цен (тарифов), надбавок для всех хозяйствующих субъектов независимо от их организационно-правовых форм и ведомственной принадлежности не применяется.

Услуги по техническому обслуживанию газопроводов и газового оборудования, аварийно-диспетчерскому обеспечению, по установке/снятию приборов учета (счетчиков) газа, ремонт на государственном уровне не урегулированы. Стоимость услуг зависит от объема и состава выполненных работ (оказанных услуг) и устанавливается на основе договора между абонентом и специализированной организацией.

Затраты газораспределительных организаций на оказание услуг по техническому обслуживанию газопроводов и газового оборудования и аварийно-диспетчерскому обеспечению не должны включаться в себестоимость услуг по транспортировке газа, а также в розничную цену газа (информационное письмо ФСТ России от 23.06.2005 №СН-3765/9).

Арбитражным судом установлено, что Обществом использована методика расчета стоимости услуг по ТО ВДГО и АДО - в зависимости от объема потребленного газа, применяемая как в период государственного тарифного регулирования рассматриваемых услуг, так и после перехода на договорное регулирование. Данное обстоятельство антимонопольным органом не опровергается.

Так, РЭК КО с 2004 по 2009 годы утверждала тариф на услуги по ТО ВДГО и АДО также в зависимости от объема потребленного газа, то есть исходя из фактических затрат исполнителя на обслуживание с применением принципа усреднения.

До 2006 года стоимость услуг по ТО ВДГО входила в состав тарифа на транспортировку газа, который также определялся в зависимости от объема потребленного газа на основании фактических затрат исполнителя с применением метода усреднения. Правовой основой применения такой методики ценообразования являлись «Методические указания по регулированию тарифов на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям» (далее «Методические указания»). Последние Методические указания утверждены Постановлением Федеральной энергетической комиссии Российской Федерации от 28.10.2003 № 88-э/1, утратили силу с 01.11.2006 в связи с изданием Приказа Федеральной службы по тарифам от 05.08.2006 № 186-э/3.

Согласно пункту 31 Методических указаний (действующих до конца 2006 года) до утверждения отдельного порядка регулирования стоимости технического обслуживания и ремонта ВДГО расходы субъекта регулирования (ГРО) на указанные виды работ могли быть дополнительно учтены в тарифе на транспортировку, установленном для 4-й группы конечных потребителей (население). В форму расчета расходов газораспределительной организации по транспортировке газа в соответствии с Приложением №2 к Методическим указаниям были включены расходы на техническое обслуживание ВДГО (код строки 45). Приложением №3 была утверждена форма расчета расходов газораспределительной организации по техническому обслуживанию ВДГО.

В 2006 году Методические указания были отменены, однако нового отдельного документа, определяющего порядок регулирования стоимости технического обслуживания и ремонта ВДГО, утверждено не было.

После 2006 года, в целях защиты интересов населения, недопущения увеличения стоимости услуг по ТО ВДГО и АДО, до того времени, когда рынок указанных услуг сможет функционировать и регулировать ценообразование самостоятельно, РЭК КО продолжила тарифное регулирование стоимости услуг по ТО ВДГО до 2010 года.

Постановления РЭК КО, являющейся специализированным органом исполнительной власти кемеровской области, являются обязательными для исполнения, не были обжалованы, в том числе антимонопольным органом, не были признаны судом недействующими, а также не были признаны утратившими силу в установленном законом порядке.

После прекращения государственного регулирования стоимости услуг по ТО ВДГО (последнее Постановление РЭК от 12.12.2008 № 288 утратило силу с 01.01.2010) заявитель продолжил применять указанный метод ценообразования. При этом тариф, установленный в 2010 году, был предварительно проверен и письменно согласован с РЭК КО и Департаментом.

Федеральный закон от 31.03.1999 №69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» (далее «Закон о газоснабжении»), определяя правовые, экономические и организационные основы отношений в области газоснабжения в Российской Федерации, утверждение правил поставок газа, правил пользования газом и предоставления услуг по газоснабжению относит к полномочиям Правительства Российской Федерации в области газоснабжения.

Из статьи 7 Закона о газоснабжении следует, что газораспределительная система представляет собой имущественный производственный комплекс, который состоит из организационно и экономически взаимосвязанных объектов, предназначенных для транспортировки и подачи газа непосредственно его потребителям на соответствующей территории Российской Федерации, независим от Единой системы газоснабжения и региональных систем газоснабжения и находится в собственности организации, образованной в установленных гражданским законодательством организационно-правовой форме и порядке, получившей в процессе приватизации объекты указанного комплекса в собственность либо создавшей или приобретшей их на других предусмотренных законодательством Российской Федерации и законодательством субъектов Российской Федерации основаниях. Организация – собственник газораспределительной системы представляет собой специализированную организацию, осуществляющую эксплуатацию и развитие на соответствующих территориях сетей газоснабжения и их объектов, а также оказывающую услуги, связанные с подачей газа потребителям и их обслуживанием. Организация газоснабжения населения относится к полномочиям органов местного самоуправления поселений и осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации и муниципальными нормативными правовыми актами.

Таким образом, действующее законодательство не исключает возможности регулирования услуг, связанных с подачей газа потребителям и их обслуживанием на уровне органов местного самоуправления.

Управлением правомерно установлено, что рынок оказания услуг по ТО ВДГО и АДО монополизирован в силу отдельных положений Правил, предусматривающих наличие ряда ограничений и требований для организаций, желающих осуществлять данный вид деятельности, что привело к сокращению числа продавцов на рынке; закрепления правила, что потребителю для заключения договора на поставку газа для бытового потребления необходимо заключить договор на ТО ВДГО со специализированной организацией, а отсутствие указанного договора является основанием для отказа в поставке газа потребителям.

Суд первой инстанции обоснованно пришел к выводу о том, что антимонопольный орган не указал, какая норма права нарушена Обществом при установлении платы за ТО ВДГО и АДО от объема потребленного газа. Антимонопольный орган не доказал завышения

обществом стоимости услуг по ТО ВДГО и АДО, поскольку не представил соответствующие экономические и технологические расчеты на названные услуги (оказываемые при аналогичных и сравнимых обстоятельствах), опровергающие расчеты общества.

Таким образом, правомерен вывод о том, что выводы антимонопольного органа об отсутствии связи между фактически оказываемыми Обществом услугами по ТО ВДГО и АДО и их стоимостью носят предположительный характер и не подтверждены какими-либо доказательствами.

Услуга по АДО оказывается непрерывно (круглосуточно) в течение всего срока действия договора, оплата производится после оказания услуг в полном объеме, ежемесячно, не позднее 15 числа месяца, следующего за расчетным.

Проанализировав условия договора по оказанию услуг по ТО ВДГО и АДО, арбитражный суд пришел к правильному выводу, что договор предусматривает порядок оплаты, учитывающий, в первую очередь, интересы потребителей. В целях недопущения возложения на потребителя бремени по единовременному внесению значительной денежной суммы, стоимость услуги по ТО ВДГО и АДО (тариф) была рассчитана и согласована сторонами в договоре исходя из равномерных долей потребления газа в течение 12 месяцев в году, по 1/12 от годового тарифа. Плата взимается по истечении месяца оказания услуг.

Кроме того, суд первой инстанции правомерно принял во внимание, что вынесенное антимонопольным органом предписание затрагивает права и законные интересы 16 257 абонентов, проживающих в многоквартирных домах, которые не обращались с жалобами в антимонопольный орган, против условий заключенных договоров на ТО ВДГО и АДО не возражали. При этом антимонопольный орган не исследовал вопрос о соблюдении прав и законных интересов жителей многоквартирных домов, использующих газ только на пищеприготовление, рассмотрев вопрос об услугах на ТО ВДГО и АДО только с позиции индивидуального домовладения, использующего газ на отопление и пищеприготовление.

При таких обстоятельствах суд правомерно признал недействительными оспариваемые решение, предписание и незаконным постановление о привлечении общества к административной ответственности.

При этом выводы арбитражного суда соответствуют выводам, изложенным в постановлении Федерального арбитражного суд Западно-Сибирского округа по делу №А27-5613/2011 от 14 марта 2012 года.

Учитывая изложенное, принятое арбитражным судом первой инстанции решение в обжалуемой части является законным, судом полно и всесторонне исследованы имеющиеся в материалах дела доказательства, им дана правильная оценка, нарушений норм материального и процессуального права не допущено, оснований для отмены решения суда первой инстанции в обжалуемой части, установленные статьей 270 Арбитражного процессуального кодекса РФ, а равно принятия доводов апелляционной жалобы, у суда апелляционной инстанции не имеется.

Руководствуясь пунктом 1 статьи 269, статьей 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, апелляционный суд

ПОСТАНОВИЛ:

Решение Арбитражного суда Кемеровской области от 08 декабря 2011 года по делу № А27-5611/2011 оставить без изменения, а апелляционную жалобу – без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

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

Председательствующий:

Жданова Л. И.

Судьи:

Музыкантова М. Х.

Скачкова О. А.