

Заявитель:

Жилищно-строительный кооператив «ФИАЛКА»
ОГРН 1035403207828,
ИНН/КПП 5407120220/540701001
место нахождения: 630004,
г. Новосибирск,
Комсомольский проспект, 13, кв. 33
в лице председателя
Агеенко Владислава Алексеевича
тел. (383) 291-88-10

Заинтересованное лицо:

Департамент по тарифам Новосибирской области
место нахождения: 630005,
г. Новосибирск, ул. Фрунзе, 96
тел.: 224-44-04

Заявление о признании

пунктов 1 и 2 приказа Департамента по тарифам Новосибирской области от 18.11.2011 г. №490-ЭЭ «Об установлении тарифов на тепловую энергию, поставляемую Открытым акционерным обществом «Сибирская энергетическая компания» потребителям» недействующими

«18» ноября 2011 года руководителем Департамента по тарифам Новосибирской области Н.Н. Жудиковой был издан приказ №490-ЭЭ «Об установлении тарифов на тепловую энергию, поставляемую Открытым акционерным обществом «Сибирская энергетическая компания» потребителям» (далее по тексту – Приказ Департамента по тарифам Новосибирской области №490-ЭЭ от 18.11.2011 г.).

Оспариваемый нормативно-правовой акт был опубликован 06.12.2011 года в газете «Советская Сибирь» №230 и на официальном сайте Департамента по тарифам Новосибирской области <http://www.tarif.nso.ru/Pages/default.aspx>, в разделе «Тарифы – Тепловая энергия»: <http://www.tarif.nso.ru/deyatelnost/tarif/teplo/Pages/default.aspx>.

Пунктом 1 Приказа Департамента по тарифам Новосибирской области №490-ЭЭ от 18.11.2011 г. установлены тарифы на тепловую энергию для потребителей Открытого акционерного общества «Сибирская энергетическая компания» (ОГРН 1045401912401, ИНН 5405270340) с календарной разбивкой согласно приложению № 1.2.

Приложением №1 к приказу Департамента по тарифам Новосибирской области №490-ЭЭ от 18.11.2011 г. установлены тарифы на тепловую энергию на период с 01.01.2012 г. по 30.06.2012 г.:

для потребителей, оплачивающих производство и передачу тепловой энергии; одноставочный тариф (горячая вода) – 752,90 руб./Гкал (без НДС); для населения одноставочный тариф (горячая вода) – 888,42 руб./Гкал (с учетом НДС);

для потребителей, оплачивающих производство тепловой энергии (получающие тепловую энергию на коллекторах производителей): одноставочный тариф – 466,37 руб./Гкал (без НДС) – горячая вода; 604,50 руб./Гкал (без НДС) – отборный пар давлением от 2,5 до 7,0 кг/см²; 627,80 руб./Гкал (без НДС) – отборный пар давлением от 7,0 до 13,0 кг/см²; 712,35 руб./Гкал (без НДС) – острый и редуцированный пар; для населения одноставочный тариф (горячая вода) – 550,32 руб./Гкал (с учетом НДС).

Приложением №2 к приказу Департамента по тарифам Новосибирской области №490-ЭЭ от 18.11.2011 г. установлены тарифы на тепловую энергию на период с 01.07.2012 г. по 31.12.2012 г.:

для потребителей, оплачивающих производство и передачу тепловой энергии; одноставочный тариф (горячая вода) – 796,87 руб./Гкал (без НДС); для населения одноставочный тариф (горячая вода) – 940,31 руб./Гкал (с учетом НДС);

для потребителей, оплачивающих производство тепловой энергии (получающие тепловую энергию на коллекторах производителей): одноставочный тариф – 493,60 руб./Гкал (без НДС) – горячая вода; 627,00 руб./Гкал (без НДС) – отборный пар давлением от 2,5 до 7,0 кг/см²; 651,10 руб./Гкал (без НДС) – отборный пар давлением от 7,0 до 13,0 кг/см²; 739,00 руб./Гкал (без НДС) – острый и редуцированный пар; для населения одноставочный тариф (горячая вода) – 582,45 руб./Гкал (с учетом НДС).

Согласно пункта 2 Приказа Департамента по тарифам Новосибирской области №490-ЭЭ от 18.11.2011 г., указанные тарифы действуют с 1 января 2012 года с календарной разбивкой согласно приложениям № 1, 2.

Полагаю, пункты 1 и 2 Приказа Департамента по тарифам Новосибирской области №490-ЭЭ от 18.11.2011 г. незаконными и недействующими в силу их несоответствия следующим нормативно-правовым актам, имеющим большую юридическую силу:

- части 1 и 2 статьи 13 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса;

- абзацу 1 пункта 6 Правил государственного регулирования и применения тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации».

В постановлениях Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 19.12.2006 № 11723/06 и от 16.01.2007 № 12547/06 указано, что под нормативным правовым актом понимается письменный официальный документ, принятый (изданный) в определенной форме правотворческим органом в пределах его компетенции и направленный на установление, изменение или отмену правовых норм, под правовой нормой – общеобязательное государственное предписание постоянного или временного характера, рассчитанное на многократное применение.

Оспариваемый приказ Департамента по тарифам Новосибирской области от 18.11.2011 г. №490-ЭЭ отвечает вышеприведенным требованиям и является нормативным правовым актом.

В силу п. 1) Положения «О Департаменте по тарифам Новосибирской области», утвержденного Постановлением Губернатора Новосибирской области от 18.10.2010 № 326, департамент по тарифам Новосибирской области является областным исполнительным органом государственной власти Новосибирской области, осуществляющим исполнительно-распорядительную деятельность и нормативное правовое регулирование в сфере государственного регулирования цен (тарифов) и ценообразования.

В силу п. 4) Положения «О Департаменте по тарифам Новосибирской области», утвержденного Постановлением Губернатора Новосибирской области от 18.10.2010 № 326, Департамент обладает правами юридического лица, может от своего имени приобретать права и нести обязанности, выступать истцом и ответчиком в судах, имеет самостоятельный баланс, лицевые счета в органах, осуществляющих кассовое обслуживание исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, печать с изображением герба Новосибирской области и со своим наименованием, иные печати, штампы и бланки установленного образца.

В соответствии с абзацем 5 п. 2) п. 7 Положения «О Департаменте по тарифам Новосибирской области», утвержденного Постановлением Губернатора Новосибирской области от 18.10.2010 № 326, в установленной сфере деятельности департамент устанавливает тарифы на товары и услуги организаций коммунального комплекса в соответствии с предельным индексом, установленным федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов и надбавок для Новосибирской области, в случае его установления, с учетом утвержденных представительными органами местного самоуправления инвестиционных программ организаций коммунального комплекса.

Согласно пп. 11) п. 34 Положения «О Департаменте по тарифам Новосибирской области», утвержденного Постановлением Губернатора Новосибирской области от 18.10.2010 № 326, руководитель департамента издает приказы по вопросам, относящимся к сфере деятельности департамента.

Таким образом, Приказ Департамента по тарифам Новосибирской области №490-ЭЭ от 18.11.2011 г. является нормативно-правовым актом, изданным областным исполнительным органом государственной власти Новосибирской области в рамках компетенции данного органа.

В период с 1965 года по настоящее время истец Жилищно-строительный кооператив «ФИАЛКА» (далее ЖСК «ФИАЛКА») осуществляет управление и эксплуатацию многоквартирного жилого дома по Комсомольскому проспекту, 13 в г. Новосибирске, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации ЖСК «ФИАЛКА», а также уставом ЖСК «ФИАЛКА» от 29.12.1965 года с изменениями от 25.09.1997 года.

В силу пункта 3 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 № 307 (далее - Правила предоставления коммунальных услуг гражданам), ЖСК «ФИАЛКА» является исполнителем коммунальных услуг, то есть юридическим лицом, предоставляющим коммунальные услуги, производящим или приобретающим коммунальные ресурсы и отвечающим за обслуживание внутридомовых инженерных систем, с использованием которых потребителю предоставляются коммунальные услуги.

В силу пункта 49 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам исполнитель обязан предоставлять потребителю коммунальные услуги в необходимых для него объемах, заключать с ресурсоснабжающими организациями договоры или самостоятельно производить коммунальные ресурсы, необходимые для предоставления коммунальных услуг потребителям.

Потребитель, в свою очередь, обязан своевременно и в полном объеме вносить плату за коммунальные услуги (п. 52 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам).

Между ЖСК «ФИАЛКА» (Абонент) и ОАО «Сибирская энергетическая компания» заключен Договор № 1267 от 08.09.2004г. с дополнительным соглашением от 05.10.2011г. на подачу и потребление тепловой энергии в горячей воде (далее Договор), в соответствии с которым ОАО «Сибирская энергетическая компания» является «Энергоснабжающей организацией».

В соответствии с п. 1.1 предметом Договора является подача «Энергоснабжающей организацией» Абоненту и оплата Абонентом тепловой энергии на условиях, определяемых настоящим договором.

В соответствии с п. 5.1 Договора тарифы на подаваемую Абоненту тепловую энергию устанавливаются решениями органов исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов или федеральной службы по тарифам согласно Федеральному закону "О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в РФ" и вводятся в сроки, указанные в «Советская Сибирь» и банковскими платежными документами (в редакции дополнительного соглашения от 01.01.2006г. к договору № 1267 от 08.09.2004г. на подачу и потребление тепловой энергии в горячей воде).

В соответствии с п. 8.1 Договора вступает в силу с 01.01.2004г. и считается продленным ежегодно, если за месяц до окончания срока его действия не последует заявление одной из сторон об отказе от настоящего договора или его пересмотре.

Таким образом, договор № 1267 от 08.09.2004г. (с дополнительными соглашениями от 01.01.2006г., 24.07.2006г., 13.09.2010г., 05.10.2011г.) на подачу и потребление тепловой энергии в горячей воде между ОАО «Сибирская энергетическая компания» и ЖСК «ФИАЛКА» является действующим и обязательным к исполнению обеими сторонами.

В силу ч. 2 ст. 157 Жилищного кодекса Российской Федерации, размер платы за коммунальные услуги, предусмотренные частью 4 статьи 154 Жилищного кодекса Российской Федерации, рассчитывается по тарифам, установленным органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном федеральным законом.

Таким образом, тарифы на тепловую энергию, утвержденные Приказом Департамента по тарифам Новосибирской области №490-ЭЭ от 18.11.2011 г., подлежат применению ОАО «Сибирская энергетическая компания», в частности, и в отношении ЖСК «ФИАЛКА», являющегося Абонентом (приобретателем коммунального ресурса) по договору с энергоснабжающей организацией и исполнителем коммунальных услуг по отношению к собственникам жилых и не жилых помещений - потребителям коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению многоквартирного жилого дома по Комсомольскому проспекту, 13 в городе Новосибирске.

Следовательно, оспариваемый нормативно-правовой акт Приказом Департамента по тарифам Новосибирской области №490-ЭЭ от 18.11.2011 г., принятым в нарушение нормативно-правовых актов, имеющих большую юридическую силу, непосредственно нарушаются права и законные интересы истца как исполнителя коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению, а также создается угроза нарушения прав и законных интересов в будущем, вследствие расчёта истцом платы за коммунальные услуги по отоплению и горячему водоснабжению по тарифам, утвержденным нормативно-правовым актом, противоречащим действующему законодательству, а соответственно, не действующим.

В соответствии с частью 1 статьи 192 Арбитражного процессуального кодекса РФ, граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействующим нормативного правового акта, принятого государственным органом, органом местного самоуправления, иным органом, должностным лицом, если полагают, что оспариваемый нормативный правовой акт или отдельные его положения не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу.

Так, согласно пункту 4 части 4 статьи 4 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации осуществляют ряд полномочий в области регулирования тарифов и надбавок организаций коммунального комплекса, в частности, устанавливают тарифы на товары и услуги организаций коммунального комплекса в соответствии с предельным индексом, установленным федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов и надбавок для соответствующего субъекта Российской Федерации, в случае его установления, с учетом утвержденных представительными органами местного самоуправления инвестиционных программ организаций коммунального комплекса.

Пунктом 1 статьи 13 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» установлено, что тарифы и надбавки устанавливаются на соответствующий период действия, могут иметь календарную разбивку и вступают в силу с даты начала указанного периода, но не ранее чем через один календарный месяц после их установления и действуют до окончания этого периода, за исключением случаев их досрочного пересмотра по основаниям, установленным статьей 14 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса».

В силу пункта 3 статьи 13 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса», период действия тарифов на товары и услуги организации коммунального комплекса не может быть менее одного года и должен соответствовать сроку реализации производственной программы организации коммунального комплекса.

В соответствии с абзацем 1 пункта 6 Правил государственного регулирования и применения тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации», тарифы и (или) их предельные уровни вводятся в действие с начала очередного года на срок не менее одного года.

В силу пункта 7 статьи 2 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» тарифы на товары и услуги организаций коммунального комплекса – ценовые ставки (одноставочные или двухставочные тарифы), по которым осуществляются расчеты с организациями коммунального комплекса за производимые ими товары (оказываемые услуги) и которые включаются в цену (тариф) для потребителей, без учета надбавок к тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса. Учитывая, что тариф — это ценовая ставка, выраженная в соответствующих единицах измерения, следовательно, не менее одного года (двенадцати месяцев) должна действовать конкретная величина тарифа.

Случай установления «календарной разбивки» раскрывает пункт 51 Методических указаний по расчету тарифов и надбавок в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утвержденных приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 15.02.2011г. № 47, а именно, если реализация отдельных мероприятий производственной программы превышает 1 год (в соответствии с предложениями регулируемой организации), а также в иных случаях по решению органов регулирования, когда период регулирования тарифов фиксируется составляет от 2 до 5 лет. Иного раскрытия «календарной разбивки» методические указания, иные нормативно-правовые акты не содержат.

Приказом Федеральной службы по тарифам от 06.10.2011 г. №242-э/7 установлены и введены в действие с 1 января 2012 года предельные максимальные уровни тарифов на тепловую энергию, поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям, в среднем по субъектам Российской Федерации со следующей календарной разбивкой: с 01.01.2012 г. по 30.06.2012 г.; с 01.07.2012 г. по 31.08.2012 г.; с 01.09.2012 г. по 31.12.2012 г.

Согласно пункту 2 Приказа Федеральной службы по тарифам от 06.10.2011 г. №242-э/7, органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов при установлении тарифов на тепловую энергию, поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям, на очередной финансовый год **было рекомендовано** осуществлять установление тарифов на тепловую энергию с календарной разбивкой, определенной указанным Приказом. Таким образом, пункт 2 указанного Приказа в части установления тарифов на товары и услуги с календарной разбивкой носит рекомендательный характер, не имеет общеобязательного значения, а соответственно, не является нормативно-правовым предписанием, обязательным к исполнению.

Из буквального толкования пункта 2, части 2, статьи 13 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса», абзаца 1 пункта 6 Правил государственного регулирования и применения тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации», пункта 51 Методических указаний по расчету тарифов и надбавок в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утвержденных приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 15.02.2011 г. № 47, следует, что Приказом Департамента по тарифам Новосибирской области №490-ЭЭ от 18.11.2011 г. установлен не единый тариф с периодом действия не менее одного года с календарной разбивкой, а тарифы с периодом действия не менее одного года: с 01.01.2012 по 30.06.2012 – шесть месяцев; с 01.07.2012 по 31.12.2012 – шесть месяцев, что не соответствует нормативно-правовым актам, имеющим большую юридическую силу, указанным выше.

Данная позиция в полном объеме опирается на сложившуюся судебную практику по аналогичным спорам. Так, определением Приморского Краевого суда от 19.08.2009 г. по делу №33-6172 суд было решено признать абзач 1 пункта 1 и п. 2.1 Постановления №13-г/в г. Владивостока от 25 декабря 2008 года № 808 «Об установлении тарифов на услуги систем водоснабжения и водоотведения (канализации) для потребителей г. Владивостока» противоречащими действующему законодательству и недействующими с момента вступления решения суда в законную силу, так как вышеназванные тарифы на 2009 год были установлены на период менее одного года.

Федеральный Арбитражный Суд Северо-Западного округа в Постановлении от 01.07.2009 года по делу №А05-1895/2009 также признал постановление Департамента по тарифам и ценам Архангельской области от 30.12.2008 № 73-э/13 «О внесении изменений и дополнений в постановление Департамента по тарифам и ценам Архангельской области от 28 ноября 2008 года N 65-э/5», которым были установлены тарифы с календарной разбивкой на срок менее одного года, не соответствующим нормативно-правовым актам, имеющим большую юридическую силу.

На основании выше изложенного, руководствуясь ст. 192, 193, 125 Арбитражного процессуального кодекса РФ, ст. 157 Жилищного кодекса РФ, ст. 13 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса», абзацем 1 пункта 6 Правил государственного регулирования и применения тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации»,

ПРОШУ СУД:

Признать пункты 1 и 2 приказа Департамента по тарифам Новосибирской области от 18.11.2011 г. №490-ЭЭ «Об установлении тарифов на тепловую энергию, поставляемую Открытым акционерным обществом «Сибирская энергетическая компания» потребителям» противоречащими действующему законодательству и недействующими с момента вступления решения суда в законную силу.

Приложения:

- 1) Документ, подтверждающий направление заявления заинтересованному лицу;
- 2) Платежное поручение об оплате государственной пошлины;
- 3) Текст приказа Департамента по тарифам Новосибирской области от 18.11.2011 г. №490-ЭЭ «Об установлении тарифов на тепловую энергию, поставляемую Открытым акционерным обществом «Сибирская энергетическая компания» потребителям»;
- 4) Копия свидетельства о государственной регистрации ЖСК «ФИАЛКА»;
- 5) Копия устава ЖСК «ФИАЛКА»;
- 6) Выписка из протокола об избрании председателя ЖСК «ФИАЛКА»;
- 7) Выписка из ЕГРЮЛ на ЖСК «ФИАЛКА»;
- 8) Копия договора №1267 от 08.09.2004г на подачу и потребление тепловой энергии в горячей воде с дополнительными соглашениями от 01.01.2006г., 24.07.2006г., 13.09.2010г., 05.10.2011г.

«16» марта 2012 года

Председатель
ЖСК «ФИАЛКА» Агеенко В.А.