

**ФЕДЕРАЛЬНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД СЕВЕРО-ЗАПАДНОГО ОКРУГА**

ул. Якубовича, д.4, Санкт-Петербург, 190000

<http://fasszo.arbitr.ru>**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

30 апреля 2013 года

Дело № А42-8721/2011

Федеральный арбитражный суд Северо-Западного округа в составе председательствующего Михайловской Е.А., судей Боглачевой Е.В., Серовой В.К., при участии от открытого акционерного общества «Кольская энергосбытовая компания» Ишутиной Н.Ф. (доверенность от 16.01.2013 № Э13/16-43), от Управления по тарифному регулированию Мурманской области Войсковых Е.Н. (доверенность от 12.03.2013 № 1), Кожевниковой Е.В. (доверенность от 28.12.2012 № 2), от Министерства финансов Мурманской области Юриновой Е.Ю. (доверенность от 18.03.2013 № 02-11/01), от Федеральной службы по тарифам Ржавиной З.Г. (доверенность от 17.09.2012 № 41/12), Мецаева Б. К. (доверенность от 16.08.2012 № 8/13),

рассмотрев 30.04.2013 в открытом судебном заседании кассационные жалобы Министерства финансов Российской Федерации в лице Управления федерального казначейства по Мурманской области, Министерства финансов Мурманской области, Управления по тарифному регулированию Мурманской области, Федеральной службы по тарифам на постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 25.01.2013 по делу № А42-8721/2011 (судьи Смирнова Я.Г., Жукова Т.В., Попова Н.М.),

**у с т а н о в и л:**

Открытое акционерное общество «Кольская энергосбытовая компания», место нахождения: 183038, Мурманская обл., г. Мурманск, ул. Коминтерна, д.5, ОГРН 1055100064480 (далее - ОАО «Колэнергосбыт»), обратилось в Арбитражный суд Мурманской области с иском к Российской Федерации в лице Министерства финансов Российской Федерации: место нахождения: 109097, г. Москва, ул. Ильинка, д. 9, стр. 1, ОГРН 1037739085636 (далее - Минфин России), и Мурманской области в лице Министерства финансов Мурманской области: место нахождения: 183038, г. Мурманск, пр. Ленина, д. 89, ОГРН 1025100863160 (далее - Минфин МО), о взыскании солидарно с Российской Федерации и Мурманской области за счет казны соответствующего публично-правового образования 71 331 840 руб. убытков (с учетом уточнения иска).

Определениями от 19.12.2011, от 07.02.2012 и от 11.03.2012 Управление по тарифному регулированию Мурманской области (далее - УТР МО), Министерство энергетики Российской Федерации (далее - Министерство энергетики) и

Федеральная служба по тарифам (далее – ФСТ России) привлечены к участию в деле в качестве соответчиков.

Решением от 28.09.2012 в иске отказано.

Постановлением апелляционной инстанции от 25.01.2013 решение от 28.09.2012 отменено. Апелляционный суд взыскал солидарно с Российской Федерации в лице Минфина России за счет казны Российской Федерации и с Мурманской области в лице Минфина МО за счет казны Мурманской области в пользу ОАО «Колэнергосбыт» 71 331 840 руб.

В кассационной жалобе Минфин России, ссылаясь на неправильное применение апелляционным судом норм материального и процессуального права, просит отменить постановление от 25.01.2013, оставить в силе решение от 28.09.2012. По мнению подателя жалобы, вывод апелляционного суда о том, что размер убытков доказан, не соответствует имеющимся в деле доказательствам. Апелляционный суд неправильно определил момент, с которого начинает течь срок исковой давности и сделал неправильный вывод о том, что срок исковой давности не пропущен.

В кассационной жалобе Минфин МО, ссылаясь на неправильное применение апелляционным судом норм материального и процессуального права, просит отменить постановление от 25.01.2013, оставить в силе решение от 28.09.2012. По мнению подателя жалобы, вывод апелляционного суда о том, что со стороны Министерства энергетики, ФСТ России и Комитета по тарифному регулированию Мурманской области (в настоящее время УТР МО, далее – Комитет) имело место бездействие, которое привело к убыткам истца, является необоснованным. Истец не представил надлежащих доказательств, подтверждающих размер убытков.

В кассационной жалобе УТР МО, ссылаясь на неправильное применение апелляционным судом норм материального и процессуального права, просит отменить постановление от 25.01.2013, оставить в силе решение от 28.09.2012. Податель жалобы считает неправомерным вывод апелляционного суда о наличии оснований для возложения на Российскую Федерацию и Мурманскую область солидарной ответственности. Кроме того, суд апелляционной инстанции не учел, что Соглашением об урегулировании разногласий от 25.02.2010 № 2-01/298 (далее – Соглашение от 25.02.2010) 88 040, 78 тыс. руб. учтены в качестве выпадающих доходов за 2008 год в составе необходимой валовой выручки истца в 2010 и 2011 годах. Пунктом 3 Соглашения установлено, что его подписание означает урегулирование вопроса о компенсации расходов, понесенных ОАО «Колэнергосбыт» в 2008 году.

В кассационной жалобе ФСТ России, ссылаясь на неправильное применение апелляционным судом норм материального и процессуального права, просит отменить постановление от 25.01.2013, оставить в силе решение от 28.09.2012. По мнению подателя жалобы, истец не доказал совокупность условий, необходимых для возложения на виновное лицо гражданско-правовой ответственности в виде взыскания убытков.

В отзыве на кассационную жалобу ОАО «Колэнергосбыт» просит обжалуемый судебный акт оставить без изменения, считая его законным и обоснованным.

В судебном заседании представитель Минфина МО поддержал доводы своей жалобы, а также жалоб Минфина России, УТР МО, ФСТ России. Представители УТР МО поддержали доводы своей жалобы, а также жалоб Минфина России, Минфина МО, ФСТ России. Представители ФСТ России поддержали доводы своей жалобы, а также жалоб Минфина России, Минфина МО

и УТР МО. Представитель ОАО «Колэнергосбыт» возражал против удовлетворения жалоб.

Минфин России и Министерство энергетики, уведомленные о месте и времени судебного разбирательства, своих представителей в заседание кассационной инстанции не направили, в связи с чем жалоба рассмотрена в их отсутствие.

На основании статьи 163 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ) в судебном заседании был объявлен перерыв с 23.04.2013 до 14 час 00 мин 30.04.2013.

Законность обжалуемого судебного акта проверена в кассационном порядке.

Как следует из материалов дела, в соответствии с постановлением Комитета по тарифному регулированию Мурманской области от 23.01.2006 № 28/1 ОАО «Колэнергосбыт» является гарантирующим поставщиком на территории Мурманской области (за исключением зон деятельности иных гарантирующих поставщиков). ОАО «Колэнергосбыт» включено в Реестр субъектов оптового рынка электроэнергии (свидетельство о внесении в Реестр субъектов оптового рынка от 06.09.2006).

В период 2007 - 2010 годов ОАО «Колэнергосбыт» покупало электрическую энергию (мощность) на оптовом рынке по регулируемым ценам (тарифам) на основании договоров купли-продажи электрической энергии (мощности), заключаемых на условиях (регулируемые договоры), предусмотренных «Правилами оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода», утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.10.2003 № 643.

В рамках исполнения Федерального закона от 24.07.2007 № 198-ФЗ «О федеральном бюджете на 2008 год и на плановый период 2009 и 2010 годов» Правительством Российской Федерации принято постановление от 23.07.2007 № 465 «О предоставлении субсидий бюджетам субъектов Российской Федерации на ликвидацию межтерриториального перекрестного субсидирования в электроэнергетике» (далее – Постановление № 465).

В соответствии с пунктом 2 Постановления № 465 в целях координации мер по ликвидации межтерриториального перекрестного субсидирования в электроэнергетике и обеспечения доведения цен (тарифов) на розничных рынках электрической энергии до экономически обоснованного уровня в субъектах Российской Федерации, Министерству промышленности и энергетики Российской Федерации (в настоящее время Министерство энергетики) и ФСТ России было предписано заключить с уполномоченными органами исполнительной власти этих субъектов на 2007 - 2010 годы соглашения о поэтапном доведении цен (тарифов) на розничных рынках электрической энергии до экономически обоснованного уровня, в которых должны быть определены сроки доведения цен (тарифов) на розничных рынках электрической энергии до экономически обоснованного уровня, объем средств, предоставляемых на ликвидацию межтерриториального перекрестного субсидирования в электроэнергетике, порядок и формы представления отчетов об использовании этих средств, случаи нарушения уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации своих обязательств и ответственность за эти нарушения.

В целях исполнения Постановления № 465 Министерство энергетики и промышленности Российской Федерации, ФСТ России и Комитет 18.10.2007 заключили Соглашение с Мурманской областью о поэтапном доведении цен



(тарифов) на розничных рынках электрической энергии до экономически обоснованного уровня (далее - Соглашение с Мурманской областью).

В силу пункта 2.1 Соглашения с Мурманской областью стороны обязались осуществлять финансирование мер по ликвидации межтерриториального перекрестного субсидирования в электроэнергетике: Министерство энергетики Российской Федерации - в объемах, предусмотренных на эти цели федеральным законом о федеральном бюджете на соответствующий финансовый год и плановый период и утвержденных распределением межбюджетных трансфертов, предоставляемых субъектам Российской Федерации на ликвидацию межтерриториального перекрестного субсидирования в электроэнергетике, на соответствующий год; Мурманская область - в объемах согласно дополнительному соглашению, являющемуся неотъемлемой частью Соглашения с Мурманской областью.

Комитет и ОАО «Колэнергосбыт» 01.11.2007 заключили Соглашение о предоставлении средств на ликвидацию межтерриториального перекрестного субсидирования в электроэнергетике (далее - Соглашение от 01.11.2007).

В силу пункта 1.1. Соглашения от 01.11.2007 средства (субсидии) федерального бюджета Российской Федерации предоставляются Мурманской области для компенсации расходов, понесенных получателем средств на оптовом рынке, в части, в которой эти расходы не учтены в ценах (тарифах) на розничных рынках и не компенсируются за счет других источников.

В соответствии с пунктом 2.1 Соглашения от 01.11.2007, в редакции дополнительного соглашения от 09.12.2008, Комитет в 2007 - 2010 годах. обязался в объемах, предусмотренных на эти цели федеральным законом о федеральном бюджете и законом Мурманской области о бюджете области на соответствующий финансовый год и плановый период направлять получателю причитающиеся ему средства на ликвидацию межтерриториального перекрестного субсидирования в электроэнергетике на соответствующий год в объемах, которые определяются в соответствии с Правилами предоставления межбюджетных трансфертов бюджетам субъектов Российской Федерации на ликвидацию межтерриториального перекрестного субсидирования, утвержденными Правительством Российской Федерации.

В свою очередь, получатель средств обязался принимать получаемые средства и обеспечить их целевое использование, а также в соответствии с пунктом 2.2.3 Соглашения, ежемесячно предоставлять отчеты об использовании выделяемых средств в соответствии с приложением № 1 и отчетность по форме «Полезный отпуск (поставка) электрической и тепловой энергии согласно приложению № 2 к приказу Федеральной службы по тарифам от 10.02.2006 № 19-э/4 «О системе отчетности, предоставляемой в Федеральную службу по тарифам организациями, осуществляющими деятельность в сфере регулируемого ценообразования в электроэнергетике» в сроки, установленные Порядком предоставления отчетности организациями, являющимися получателями средств, предоставляемых на ликвидацию межтерриториального перекрестного субсидирования в электроэнергетике в Мурманской области.

В целях реализации мер по ликвидации межтерриториального перекрестного субсидирования в электроэнергетике и обеспечения доведения цен (тарифов) на розничных рынках электрической энергии до экономически обоснованного уровня в субъектах Российской Федерации на период 2008 года постановлением Правительства Российской Федерации от 07.11.2008 № 819 «О предоставлении субсидий бюджетам субъектов Российской Федерации на ликвидацию межтерриториального перекрестного субсидирования в

электроэнергетике» (далее – Постановление № 819) были утверждены Методика расчета межбюджетных трансфертов, предоставляемых из федерального бюджета бюджетам субъектов Российской Федерации на ликвидацию межтерриториального перекрестного субсидирования в электроэнергетике; Правила предоставления в 2008 году субсидий бюджетам субъектов Российской Федерации на ликвидацию межтерриториального перекрестного субсидирования в электроэнергетике (далее – Правила); Распределение субсидий, предоставляемых в 2008 году бюджетам субъектов Российской Федерации на ликвидацию межтерриториального перекрестного субсидирования в электроэнергетике.

Размер средств, распределенных бюджету Мурманской области на ликвидацию межтерриториального перекрестного субсидирования в электроэнергетике в 2008 году согласно Постановлению № 819 составил 2 412 854,2 тыс. руб.

Министерство энергетики письмом от 09.12.2008 СВ-4124/05 (с дополнениями от 12.12.2008 № СВ-4233/05) в соответствии с пунктом 8 Правил направило в адрес Комитета расчет размера субсидий, которые предоставляются ежемесячно бюджету Мурманской области в 2008 году.

Комитет постановлением от 16.12.2008 № 49/1 определил получателей средств на ликвидацию межтерриториального перекрестного субсидирования в электроэнергетике в 2008 году и размер средств, подлежащих перечислению получателям.

Для ОАО «Колэнергосбыт» был утвержден размер средств на ликвидацию в 2008 году межтерриториального перекрестного субсидирования, направляемых за счет средств федерального бюджета в размере 2 268 987,61 тыс. руб. Указанная сумма 24.12.2008 была перечислена истцу в полном объеме. Кроме того, истец получил из бюджета Мурманской области в соответствии с дополнительным соглашением 100 руб. в порядке финансирования мер по ликвидации межтерриториального перекрестного субсидирования в электроэнергетике в Мурманской области.

Однако по результатам хозяйственной деятельности за 2008 год ОАО «Колэнергосбыт» выявило, что фактическая его потребность в финансировании расходов, понесенных ОАО «Колэнергосбыт» на оптовом рынке электрической энергии и мощности (далее – ОРЭМ) с применением регулируемых цен (тарифов) в части, в которой эти расходы не были учтены в ценах (тарифах) на розничном рынке за 2008 год и не были компенсированы за счет средств, направленных в порядке финансирования мер по ликвидации межперекрестного субсидирования в электроэнергетике, составила 2 428 360, 33 тыс. руб. По мнению истца, расходы ОАО «Колэнергосбыт» в сумме 159 372, 62 тыс. руб. (2 428 360, 33 тыс. руб. - 2 268 987,71 тыс. руб.) не были компенсированы за счет средств, направленных в порядке ликвидации межтерриториального перекрестного субсидирования в электроэнергетике.

Часть расходов, понесенных ОАО «Колэнергосбыт» в 2008 году на ОРЭМ с применением регулируемых цен, в сумме 88 040, 78 тыс. руб. были включены как выпадающие доходы прошлых лет в составе необходимой валовой выручки истца, учитываемой при установлении тарифов на 2010 и 2011 годы в соответствии с Соглашением от 25.02.2010.

Полагая, что сумма некомпенсированных ОАО «Колэнергосбыт» расходов, понесенных в 2008 году вследствие государственного регулирования цен (тарифов) на электрическую энергию (мощность) составляет 71 331, 84 тыс. руб. (159 372, 62 тыс. руб. - 88 040, 78 тыс. руб.), является его убытками, связанными с

недостаточностью средств, выделенных в 2008 году из федерального бюджета в порядке финансирования мер по ликвидации межтерриториального перекрестного субсидирования в электроэнергетике, и подлежит возмещению за счет выделения дополнительных субсидий из федерального бюджета, истец обратился в арбитражный суд с настоящим иском. В обоснование иска ОАО «Колэнергосбыт» сослалось на статьи 16, 1069, 1080 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) и указало, что истцу должны быть возмещены все понесенные расходы, связанные с государственным регулированием цен в электроэнергетике.

Суд первой инстанции отказал в иске, сделав вывод о его недоказанности по праву и по размеру.

Апелляционный суд не согласился с данным выводом суда первой инстанции, решение суда отменил, иск удовлетворил, взыскав убытки солидарно с Российской Федерации в лице Минфина России и с Мурманской области в лице Минфина МО. При этом апелляционный суд исходил из того, что заявленная сумма является убытками ОАО «Колэнергосбыт» и подлежит компенсации в соответствии с действующим законодательством.

Кассационная инстанция, изучив материалы дела и проверив правильность применения апелляционным судом норм материального и процессуального права, считает, что постановление апелляционной инстанции подлежат отмене, а решение суда – оставлению в силе.

В соответствии со статьей 15 ГК РФ 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).

При этом для возмещения убытков необходимо установить сам факт наличия вреда, противоправность поведения ответчика и его вину, размер причиненного вреда, а также причинно-следственную связь между противоправными действиями и наступившими неблагоприятными последствиями. Отсутствие хотя бы одного из перечисленных условий служит основанием для отказа в удовлетворении иска о взыскании убытков.

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. Вред возмещается за счет соответственно казны Российской Федерации, казны субъекта Российской Федерации или казны муниципального образования.

Оценив представленные в материалы дела доказательства в их совокупности и взаимной связи с учетом положений статьи 71 АПК РФ, суд первой инстанции пришел к обоснованному выводу о том, что истец не доказал наличие совокупности условий, необходимых для взыскания убытков.

При этом суд первой инстанции сделал вывод о том, что ОАО «Колэнергосбыт» не представило достаточных и бесспорных доказательств, подтверждающих размер заявленных ко взысканию убытков. Суд первой инстанции, оценив представленные истцом в обоснование иска, отчеты об использовании выделяемых средств на ликвидацию межтерриториального перекрестного субсидирования в электроэнергетике, а также уточненные отчеты



по субсидиям за 2008 год, установил, что в них содержатся недостоверные сведения, в связи с чем признал их ненадлежащими доказательствами по делу.

Суд первой инстанции сделал вывод о том, что истец не представил достаточные доказательства, обосновывающие противоправность действий (бездействий) ответчиков, наличие причинно-следственной связи между допущенными действием (бездействием) и возникшими у ОАО «Колэнергосбыт» убытками.

Из материалов дела следует, что истец получил субсидии, причитающиеся ему из федерального бюджета в 2008 году, полностью.

По заявлению ОАО «Колэнергосбыт», направленному 21.01.2010 в ФСТ России 88 040, 78 тыс. руб. были учтены в качестве выпадающих доходов за 2008 год в составе необходимой валовой выручки истца в 2010 и 2011 годах, о чем подписано Соглашение от 25.02.2010. Пунктом 3 названного соглашения установлено, что его подписание означает урегулирование вопроса о компенсации расходов, понесенных ОАО «Колэнергосбыт» в 2008 году.

В материалах дела отсутствуют бесспорные доказательства того, что убытки, возникшие у истца по итогам 2008 года и заявленные ко взысканию в рамках настоящего дела, подлежат компенсации за счет субсидий из федерального бюджета.

При таких обстоятельствах у апелляционного суда не было оснований для переоценки выводов суда первой инстанции, отмены решения суда и удовлетворения иска.

Выводы апелляционного суда основаны на противоречивых доказательствах. Ссылаясь на отчеты Комитета, суд апелляционной инстанции указывает, что за 2008 год не были компенсированы за счет средств, направленных в порядке финансирования мер по ликвидации межтерриториального перекрестного субсидирования в электроэнергетике, расходы получателей средств в Мурманской области в сумме 158 010, 32 тыс. руб. Одновременно апелляционный суд делает вывод о том, что ОАО «Колэнергосбыт» за тот же период не были компенсированы соответствующие фактические расходы в объеме 159 372, 62 тыс. руб. (то есть расходы в большем размере, чем расходы, указанные в отчете Комитета по всем получателям средств Мурманской области).

Вывод апелляционного суда о том, что имеющиеся в материалах дела отчеты, являются надлежащим доказательством, не соответствует фактическим обстоятельствам дела.

При таком положении постановление апелляционной инстанции следует отменить, а решение суда первой – оставить в силе.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьями 286, 287, 288, 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Федеральный арбитражный суд Северо-Западного округа

п о с т а н о в и л :

постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 25.01.2013 по делу № А42-8721/2011 отменить.

Решение Арбитражного суда Мурманской области от 28.09.2012 по тому же делу оставить в силе.

Председательствующий

подпись Е.А. Михайловская

Судьи

подпись Е.В. Боглачева

подпись В.К. Серова

**Федеральный арбитражный суд  
Северо-Западного округа  
КОПИЯ ВЕРНА**

Судья Е.В. Боглачева

Специалист Г.Р. Фингерут

« 13 » мая 2013 г.



В соответствии с п.5 ст.289 АПК РФ  
постановление арбитражного суда  
кассационной инстанции вступает в  
законную силу со дня его принятия

Специалист Г.Р. Фингерут



В. Настоящем документе четыре листа  
Г.Р. Фингерут  
Е.В. Боглачева