

ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 308-ЭС21-12527

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

г. Москва

09.08.2021

Судья Верховного Суда Российской Федерации Чучунова Н.С., рассмотрев жалобу (заявление) общества с ограниченной ответственностью «Альянс» на решение Арбитражного суда Республики Северная Осетия - Алания от 29.07.2020, постановление Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 20.10.2020 и постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 12.04.2021 по делу № А61-5270/2019,

УСТАНОВИЛ:

общество с ограниченной ответственностью «Альянс» (далее – Общество) обратилось в Арбитражный суд Республики Северная Осетия - Алания с иском к Республике Северная Осетия - Алания в лице Правительства Республики Северная Осетия - Алания (далее – Правительство), Министерству жилищно-коммунального хозяйства, топлива и энергетики Республики Северная Осетия - Алания, администрации местного самоуправления Алагирского городского поселения Алагирского района Республики Северная Осетия - Алания (далее – Администрация), администрации местного самоуправления Алагирского района Республики Северная Осетия - Алания о взыскании 1 230 248 390 рублей убытков в виде недополученного дохода из-за неисполнения условий концессионного соглашения от 26.12.2017.

Решением Арбитражного суда Республики Северная Осетия - Алания от 29.07.2020, оставленным без изменения постановлением Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 20.10.2020 и постановлением Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 12.04.2021, в удовлетворении требований отказано.

В кассационной жалобе, поданной в Верховный Суд Российской Федерации, заявитель просит отменить состоявшиеся судебные акты, ссылаясь на несоответствие выводов судов фактическим обстоятельствам спора, а также существенное нарушение норм материального права.

В обоснование доводов жалобы заявитель указывает, что спорное концессионное соглашение расторгнуто в связи с ненадлежащим исполнением Администрацией и Правительством его условий; вывод судов о том, что представленный истцом расчет основан только на плановых показателях и не может подтверждать причинение истцу убытков в виде упущенной выгоды, ошибочен.

В соответствии с частью 1 статьи 291.1, частью 7 статьи 291.6 и статьей 291.11 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ), кассационная жалоба подлежит передаче для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии Верховного Суда Российской Федерации, если изложенные в ней доводы подтверждают наличие существенных нарушений норм материального права и (или) норм процессуального права, повлиявших на исход дела, без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Изучив судебные акты, состоявшиеся по делу, проверив доводы кассационной жалобы заявителя, суд не находит оснований для ее передачи на рассмотрение в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации, исходя из следующего.

Как следует из обжалуемых актов, 05.09.2017 Администрацией принято постановление № 622 «О заключении концессионного соглашения на объекты теплоснабжения Алагирского городского поселения с Обществом».

На основании Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон № 115-ФЗ) и указанного постановления проведен открытый конкурс на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения Алагирского городского поселения муниципального образования Алагирский район Республики Северная Осетия - Алания. По итогам конкурса Администрацией принято решение о заключении концессионного соглашения с Обществом.

Администрация (концедент), Правительство (субъект Российской Федерации) и Общество (концессионер) 26.12.2017 заключили концессионное соглашение, по условиям которого концессионер обязался за свой счет и (или) за счет привлеченных средств в порядке, в сроки и на условиях, предусмотренных концессионным соглашением, осуществлять мероприятия по созданию и реконструкции объекта соглашения, право собственности на который принадлежит (применительно к имуществу, подлежащему реконструкции) или будет принадлежать (применительно к имуществу, подлежащему созданию) концеденту, в соответствии с заданием и основными мероприятиями, а также осуществлять с использованием (эксплуатацией) объекта соглашения и иного имущества деятельность по производству, передаче, распределению тепловой энергии и осуществлению горячего водоснабжения в границах Алагирского городского поселения муниципального образования Алагирский район

Республики Северная Осетия - Алания. Концедент обязался предоставить концессионеру на срок и в порядке, установленном концессионным соглашением, права владения и пользования объектом соглашения и иным имуществом для осуществления концессионером создания объекта соглашения и концессионной деятельности.

Предметом концессионного соглашения определена совокупность объектов теплоснабжения, описание и технико-экономические показатели которых приведены в приложении 2.1 соглашения (32 мини-котельные).

Субъект Российской Федерации обязался установить тарифы в соответствии с долгосрочными параметрами регулирования, указанными в приложении № 7, с применением метода индексации установленных тарифов; утвердить инвестиционную программу концессионера в соответствии с заданием и основными мероприятиями, приведенными в приложении № 4, плановыми значениями показателей деятельности концессионера, приведенными в приложении № 5; возмещать недополученные доходы, экономически обоснованные расходы концессионера, подлежащие возмещению за счет средств бюджета субъекта Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 6.2 концессионного соглашения оно вступает в силу со дня подписания и действует в течение 25 лет.

Вступившим в законную силу решением Арбитражного суда Республики Северная Осетия - Алания от 08.07.2019 по делу № А61-1169/2019 указанное концессионное соглашение расторгнуто в связи с ненадлежащим исполнением его условий.

Общество направило Правительству и Администрации уведомление от 21.08.2019 № 99 о возмещении 1 409 118 674 рублей, в том числе: 121 701 540 рублей убытков, 57 168 744 рублей пени за период с 01.11.2017 по 01.07.2019 и 1 230 248 390 рублей упущенной выгоды.

Ссылаясь на неудовлетворение требований в добровольном порядке, Общество обратилось в арбитражный суд с соответствующими требованиями.

Исследовав и оценив по правилам статьи 71 АПК РФ представленные доказательства, приняв во внимание положения концессионного соглашения, руководствуясь статьями 15, 393 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьями 18 Закона № 115-ФЗ, разъяснениями, изложенными в пунктах 12, 14 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», суды отказали в удовлетворении требований, не установив необходимой совокупности условий для взыскания убытков.

Судебными инстанциями отмечено, что заявляя требование о взыскании упущенной выгоды в размере валовой выручки, истец не учел, что в объем такой выручки по концессионному соглашению от 26.12.2017 включены, в том числе, экономически обоснованные или прогнозные расходы концессионера.

Обществом не представлено каких-либо доказательств того, что им были предприняты меры для получения прибыли и сделаны с этой целью необходимые конкретные приготовления, а также что при определении неполученных доходов

(прибыли) учтены документально подтвержденные разумные затраты, которые оно должно было произвести.

Доводы кассационной жалобы не свидетельствуют о допущенных судами нарушениях норм материального и процессуального права, которые бы служили достаточным основанием в силу части 1 статьи 291.11 АПК РФ к отмене обжалуемых судебных актов.

С учетом изложенного и руководствуясь статьей 291.6 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

ОПРЕДЕЛИЛ:

отказать в передаче кассационной жалобы общества с ограниченной ответственностью «Альянс» для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации.

Судья Верховного Суда
Российской Федерации

Н.С.Чучунова