

До Окружного адміністративного суду м. Києва

Позивач: Олійник Дмитро Вячеславович,

Позивач: Шеховцов Олександр Володимирович,

Відповідач: Національна комісія, що здійснює державне регулювання у сферах енергетики та комунальних послуг (код ЄДРПОУ 39369133),
вул. Смоленська, 19, м. Київ, 03057,
засіб зв'язку -тел. 2044827, факс: 2773047,
e-mail: box@nerc.gov.ua

Відповідач: Кабінет Міністрів України (код ЄДРПОУ 00031101),
вул. Грушевського, 12/2, м. Київ, 01008,
засіб зв'язку -тел. 2566333,
e-mail: portal@kmu.gov.ua

справа № 826/19820/15 (суддя Аблов Є. В.)

ЗМІНЕНИЙ АДМІНІСТРАТИВНИЙ ПОЗОВ
(в порядку ст. 171 КАС)

Подається на виконання вимог ухвали ОАСК від 03.09.2015 р. про залишення позовних вимог без руху.

Президентом України видано Указ № 694/2014 від 27.08.2014 р. «Про Національну комісію, що здійснює державне регулювання у сферах енергетики та комунальних послуг» (далі **НКРЕКП**), з посиланням на Закони України «Про природні монополії», «Про електроенергетику» і «Про державне регулювання у сфері комунальних послуг».

Указом Президента України № 715/2014 від 10.09.2014 р. з посиланням на ті ж самі законодавчі акти затверджено Положення про Національну комісію, що здійснює державне регулювання у сферах енергетики та комунальних послуг (**НКРЕКП**).

Перед цим, Законом України від 23.02.2014 р. № 763-VII (із змінами, внесеними згідно із Законом № 798-VII від 27.02.2014 р.) «Про визнання таким, що втратив чинність, Закону України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо приведення їх у відповідність із Конституцією України» постановлено:

1. *Визнати таким, що втратив чинність, Закон України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо приведення їх у відповідність із Конституцією України».*

2. *Встановити, що норми законів України, до яких вносилися зміни Законом України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо приведення їх у відповідність із Конституцією України», які втратили чинність згідно з пунктом 1 цього Закону, діють в редакції, чинній станом на 7 жовтня 2010 року, з урахуванням змін, внесених законами України після 7 жовтня 2010 року, у частинах, що відповідають нормам Конституції України, які діють станом на дату набрання чинності цим Законом.*

Вказані положення набрали чинності 13.03.2014 р., а відтак з цього моменту стаття 11 Закону України № 1682-III «Про природні монополії» (з урахуванням вищенаведеного) діє в останній редакції від 30.07.2010 р., яка передувала редакції від 07.10.2010 р. (котра, у свою чергу набрала чинності лише з 13.10.2010 р.), а саме:

{ Положення абзацу першого частини першої статті 11 втратили чинність, як такі, що є неконституційними, на підставі Рішення Конституційного Суду N 14-рп/2008 (v014p710-08) від 08.07.2008 }

1. Національні комісії регулювання природних монополій (далі - комісії) є центральними органами виконавчої влади із спеціальним статусом, які утворюються та ліквідуються Президентом України.

{ Положення абзацу другого частини першої статті 11 втратили чинність, як такі, що є неконституційними, на підставі Рішення Конституційного Суду N 14-рп/2008 (v014p710-08) від 08.07.2008 }

Комісії діють на підставі положень, що затверджуються Президентом України.

Для здійснення своїх повноважень комісії можуть створювати та ліквідовувати свої територіальні органи, які діють на підставі положень, що затверджуються комісіями.

{ Положення частини другої статті 11 втратили чинність, як такі, що є неконституційними, на підставі Рішення Конституційного Суду N 14-рп/2008 (v014p710-08) від 08.07.2008 }

2. Комісії складаються з Голови комісії та не менше двох членів комісії, яких призначає за поданням Прем'єр-міністра України на посади та припиняє їх повноваження на цих посадах Президент України.

Таким чином, зазначені Укази Президенту України щодо утворення **НКРЕКП** і Положення про його діяльність є неконституційними і незаконними, оскільки видані поза межами повноважень Президента України і на підставі законодавчого акту (ч. 1 статті 11 Закону України № 1682-III «Про природні монополії», в редакції від 30.07.2010 р., чинний станом на 7 жовтня 2010 р.), положення якого щодо відповідних повноважень Президента України визнані неконституційними у справі про національні комісії регулювання природних монополій.

Отже, відповідач НКРЕКП є не конституційно і незаконно утвореним органом.

Також, відповідно до ч. 1 ст. 14 Закону України № 1875-IV «Про житлово-комунальні послуги»:

Залежно від порядку затвердження цін/тарифів на житлово-комунальні послуги вони поділяються на три групи:

1) перша група - житлово-комунальні послуги, ціни/тарифи на які затверджують уповноважені центральні органи виконавчої влади, а у випадках, передбачених законом, - національна комісія, що здійснює державне регулювання у сфері комунальних послуг та національна комісія, що здійснює державне регулювання у сфері енергетики;

{Пункт 1 частини першої статті 14 із змінами, внесеними згідно із Законами № 3610-VI від 07.07.2011, № 5459-VI від 16.10.2012}

...

2. Ціни/тарифи на комунальні послуги та послуги з утримання будинків і споруд та прибудинкових територій формуються і затверджуються центральними органами виконавчої влади, національними комісіями, що здійснюють державне регулювання у відповідних сферах, та органами місцевого самоврядування відповідно до їхніх повноважень, визначених законом.

{Частина друга статті 14 із змінами, внесеними згідно із Законом № 3610-VI від 07.07.2011}

Відповідно до ч. 1 ст. 2 Закону України № 2479-VI «Про державне регулювання у сфері комунальних послуг»:

Органом державного регулювання у сфері комунальних послуг є національна комісія, що здійснює державне регулювання у сфері комунальних послуг.

Проте, зазначена національна комісія (Нацкомпослуг) була ліквідована Указом Президента України від 27.08.2014 р. № 692/2014, а **НКРЕКП** не є її правонаступником. Чинним законодавством не передбачено «функціонального» правонаступництва.

Відповідно до ст. 8 Закону України **№ 2509-IV** «Про комбіноване виробництво теплової та електричної енергії (когенерацію) та використання скидного енергопотенціалу»:

Видачу ліцензій і встановлення тарифів на електричну та теплову енергію, що виробляються когенераційними установками, здійснює національна комісія, що здійснює державне регулювання у сфері енергетики.

Отже, видачу ліцензій для ПАТ «Київенерго» і ТОВ «Євро-Реконструкція», які є природними монополіями, виробляють теплову енергію на теплоелектроцентралях, обладнані когенераційними установками, здійснювала ліквідована Указом Президента України від 27.08.2014 р. № 693/2014 національна комісія (НКРЕ), а **НКРЕКП** не є її правонаступником.

Таким чином, діючим законодавством не передбачено повноважень НКРЕКП на встановлення тарифів на послуги холодного водопостачання і водовідведення (ХВ), гарячого водопостачання (ГВ), централізованого опалення (ЦО).

Ухвалою ВАСУ від 27.02.2015 р. № 800/59/15 відмовлено у відкритті провадження за адміністративним позовом Олійника Д. В. до Президента України щодо протиправності виданих указів з мотивів непідсудності справи адміністративному суду.

Ухвалою ВСУ від 19.05.2015 р. № 21-169а15 відмовлено у перегляді цього рішення ВАСУ.

Постановою **НКРЕКП № 970 від 31.03.2015 р.** «Про встановлення тарифів на послуги з централізованого постачання холодної води, водовідведення (з використанням внутрішньобудинкових систем) ПАТ «Акціонерна компанія «Київводоканал»» встановлено тарифи на послуги з централізованого постачання холодної води, водовідведення (з використанням внутрішньобудинкових систем) публічному акціонерному товариству «Акціонерна компанія «Київводоканал» зі структурою, наведеною в додатку до цієї постанови:

*тариф на послугу з централізованого постачання холодної води - **5,42 грн за 1 куб. м** (з податком на додану вартість);*

*тариф на послугу з централізованого водовідведення - **4,82 грн за 1 куб. м** (з податком на додану вартість).*

Підпунктами 94 і 95 пункту 1 постанови **НКРЕКП № 1171 від 31.03.2015 р.** «Про встановлення тарифів на послуги з централізованого опалення та послуги з централізованого постачання гарячої води, що надаються населенню суб'єктами господарювання, які є виконавцями цих послуг» постановлено встановити тарифи на послуги з централізованого опалення та послуги з централізованого постачання гарячої води, що надаються населенню такими суб'єктами господарювання, які є виконавцями цих послуг:

94) публічним акціонерним товариством «Київенерго» зі структурою, наведеною в додатку 94 до цієї постанови:

з централізованого опалення:

*для абонентів житлових будинків з будинковими та квартирними приладами обліку теплової енергії - **657,24 грн/Гкал** (з податком на додану вартість);*

*для абонентів житлових будинків без будинкових та квартирних приладів обліку теплової енергії - **16,14 грн за 1 кв. м** за місяць протягом періоду надання послуги з централізованого опалення (з податком на додану вартість);*

з централізованого постачання гарячої води:

*за умови підключення рушникосушильників до систем гарячого водопостачання - **40,92 грн за 1 куб. м** (з податком на додану вартість);*

за відсутності рушникосушильників - **37,91 грн за 1 куб. м** (з податком на додану вартість);

95) товариством з обмеженою відповідальністю "ЄВРО-РЕКОНСТРУКЦІЯ" зі структурою, наведеною в додатку 95 до цієї постанови:

з централізованого опалення:

для абонентів житлових будинків з будинковими та квартирними приладами обліку теплової енергії - **639,18 грн/Гкал** (з податком на додану вартість);

для абонентів житлових будинків без будинкових та квартирних приладів обліку теплової енергії - **16,91 грн за 1 кв. м** за місяць протягом періоду надання послуги з централізованого опалення (з податком на додану вартість);

з централізованого постачання гарячої води:

за умови підключення рушникосушильників до систем гарячого водопостачання - **39,89 грн за 1 куб. м** (з податком на додану вартість);

за відсутності рушникосушильників - **36,97 грн за 1 куб. м** (з податком на додану вартість).

До цього останні законні тарифи на послуги ХВ, ГВ і ЦО у м. Києві були встановлені розпорядженням КМДА № 1907 від 14.10.2003 р., яким внесені зміни і доповнення від 20.06.2002 № 1245 «Про встановлення тарифів на виробництво теплової енергії та житлово-комунальні послуги для населення» (zareestrowane в Київському міському управлінні юстиції 27.06.2002 за № 46/429).

Так, постановою Шевченківського райсуду м. Києва від 21.03.2014 р. у справі № 2а-118/11 (2а/761/4/14), в якій ухвалою від 04.04.2014 р. виправлено описку і яка залишена без змін ухвалою КААС від 10.07.2014 р., постановою Шевченківського райсуду м. Києва від 10.12.2010 р. у справі № 2а-1888/10, яку, після скасування постанови КААС від 09.03.2011 р., залишено без змін ухвалою ВАСУ від 19.06.2014 р. (у справі прийнято також постанову Верховного Суду України від 02.12.2014 р. № 21-470а14), постановою Шевченківського райсуду м. Києва від 30.09.2014 р. у справі № 761/8760/14-а (2-а/761/220/2014), що залишена без змін ухвалою КААС від 15.01.2015 р. (у справі також прийнято постанову Верховного Суду України від 28.11.2011 р. № 21-246а11) визнані незаконними і нечинними з моменту прийняття усі розпорядження КМДА, якими, серед іншого, були встановлені тарифи на послуги ХВ, ГВ і ЦО у м. Києві і що стосувалися періоду з 01.12.2006 р. по 30.06.2014 р. включно.

Крім того, постановою ОАСК від 21.04.2015 р. у справі № 826/20330/14, що залишена без змін ухвалою КААС від 09.06.2015 р. встановлено, що підпункти 54 та 55 пункту 1 постанови Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сфері комунальних послуг № 650 від 06.06.2014 р. «Про встановлення тарифів на послуги з централізованого опалення та послуг з централізованого постачання гарячої води, що надаються населенню суб'єктами господарювання, які є виконавцями цих послуг», а також постанова Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сфері комунальних послуг № 756 від 18.06.2014р. «Про встановлення тарифів на централізоване водопостачання та водовідведення ПАТ «Акціонерна компанія «Київводоканал» до споживачів міста Києва не підлягають застосуванню. Це стосується періоду з 01.07.2014 р. до «набрання чинності» оприлюдненою 12.05.2015 р. постанови НКРЕКП № 970 від 31.03.2015 р. (в частині послуг ХВ) та до «набрання чинності» оприлюдненою 21.11.2014 р. постанови НКРЕКП № 146 від 17.10.2014 р. (в частині послуг ГВ і ЦО).

Вказані судові рішення будуть подані в судове засідання.

Незаконність і нечинність усіх незареєстрованих в органах юстиції розпоряджень КМДА в період між 01.12.2006 р. по 30.06.2014 р. включно (зокрема, щодо тарифів на ЦО, ГВ, ХВ) встановлено преюдиційними в силу ст. 244-2 КАС постановами Верховного Суду України від 28.11.2011 р. № 21-246а11 і від 02.12.2014 р. № 21-470а14 (надаються).

У провадженні ОАСК перебуває також справа № 826/6347/15 про оскарження постанови НКРЕКП № 146 від 17.10.2014 р., що передувала «набранню чинності» оприлюдненої 08.05.2015 р. постанови НКРЕКП № 1171 від 31.03.2015 р. (в частині послуг

ГВ і ЦО), в якій заявлено клопотання щодо необхідності внесення Верховним Судом України подання до Конституційного Суду України щодо конституційності актів, відповідно до яких діє відповідач НКРЕКП. На даний час аналогічні клопотання задоволені ОАСК в інших справах адміністративної юрисдикції (зокрема, у справах №№ 826/4792/15, 826/6413/15, 826/6427/15, 826/6428/15).

Оскільки оспорюваними постановами НКРЕКП порівняно з вищезазначеними розпорядженням КМДА № 1907 від 14.10.2003 р., яким внесені зміни і доповнення від 20.06.2002 № 1245 тарифи для послуги ХВ, ГВ і ЦО для населення м. Києва піднято у рази, а то й десятки разів, вважаємо це грубим порушенням законодавства.

Так, при прийнятті положень оспорюваних постанов не було дотримано принципу державного регулювання цін/тарифів на житлово-комунальні послуги, до яких віднесені послуги ХВ, ГВ і ЦО.

Відповідно до ст. 1 Закону України № 1875-IV «Про житлово-комунальні послуги»: *житлово-комунальні послуги - результат господарської діяльності, спрямованої на забезпечення умов проживання та перебування осіб у жилих і нежилых приміщеннях, будинках і спорудах, комплексах будинків і споруд відповідно до нормативів, норм, стандартів, порядків і правил.*

Відповідно до п. 7 ч. 1 ст. 30 цього закону:

державне регулювання цін/тарифів базується на таких основних принципах: гарантії соціального захисту населення при оплаті за житлово-комунальні послуги та випередження зростання доходів населення над зростанням цін/тарифів на житлово-комунальні послуги.

З публічної інформації, розміщеної для загального ознайомлення на офіційному веб-сайті Головного управління статистики у м. Києві «Доходи населення м. Києва»:

<http://kiev.ukrstat.gov.ua/p.php3?c=421&lang=1>

вбачається, що наявні доходи населення м. Києва склали 42576,7 грн. (2011 р.), 52708,9 грн. (2012 р.), 55841,6 грн. (2013 р.).

Програмою економічного і соціального розвитку м. Києва на 2014 рік, затвердженою рішенням Київської міської ради від 04.02.2014 р. № 5/10151 передбачено:

За умови стабільного економічного зростання, забезпечення належної підтримки малозахищених верств населення, сприяння зайнятості населення та скорочення обсягів заборгованості із виплати заробітної плати відбудеться зростання реальних доходів населення та заробітної плати. За прогнозними даними, у 2014 році реальні доходи населення зростуть на 12,8%, індекс реальної заробітної плати становитиме 110,5% по відношенню до попереднього року. Номінальна середньомісячна плата збільшиться на 15,7% до рівня 5 800 грн.

Таким чином, на 2014 р. у м. Києві наявні доходи населення були заплановані у розмірі 62989,32 грн. (55841,6 грн. +12,8%).

Проте, внаслідок певних подій загальновідомою є економічна ситуація в країні в 2014-2015 роках; відповідно ж до офіційних попередніх даних Держстату в цілому по Україні у 2014 р. відбулося різке падіння реальних доходів населення (91,6 у % до 2013 р.):

http://ukrstat.gov.ua/operativ/operativ2014/gdn/dvn_ric/dvn_ric_u/dvn_kv14_u.htm

http://ukrstat.org/uk/operativ/operativ2014/gdn/dvn_ric/dvn_ric_u/dvn_kv14_u.htm

За 2015 рік статистична інформація з'явиться лише у 2016 році, однак вже зараз є загальновідомими фактами, що реальні доходи населення у 2015 році не підвищувалися, мінімальна заробітна плата не збільшувалася.

Кабмін, відповідно до абзацу другого п. 2 ч. 1 ст. 20 Закону України № 794-VII «Про Кабінет Міністрів України»:

забезпечує проведення державної соціальної політики, вживає заходів щодо підвищення реальних доходів населення та забезпечує соціальний захист громадян.

Таким чином, економічна ситуація в країні та офіційна статистична інформація свідчать про те, що **Кабміном** не було вжито покладених на нього законодавчо заходів щодо підвищення у 2014-2015 роках реальних доходів населення, а **НКРЕКП** на тлі цієї

бездіяльності прийняті положення оспорюваних постанов. Вказане є свідченням того, що обома відповідачами не було дотримано одного з принципів державного регулювання: випередження зростання доходів населення над зростанням цін/тарифів на житлово-комунальні послуги. Це є свідченням порушення відповідачами принципу державного регулювання цін/тарифів, закріпленого п. 7 ч. 1 ст. 30 Закону № 1875-IV «Про житлово-комунальні послуги».

Визначення нормативно-правового акту дано у «Порядку подання нормативно-правових актів на державну реєстрацію до Міністерства юстиції України та проведення їх державної реєстрації», затверджених наказом Міністерства юстиції України від 12.04.2005 р. № 34/5 та зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 12.04.2005 р. за № 381/10661.

До мене вже зараз застосовуються тарифи на ХВ і ГВ, а з початком у жовтні ц. р. опалювального сезону будуть застосовані тарифи на ЦО, що підтверджується копіями відповідних рахунків ПАТ «АК «Київводоканал», ПАТ «Київенерго», буде підтверджено рахунками ТОВ «Євро-Реконструкція» (виконавців послуг у м. Києві) на оплату житлово-комунальних послуг. Вказане є свідченням застосування до мене оспорюваних актів та реальної можливості їх застосування у майбутньому, що є підставою для звернення до суду за захистом прав та інтересів (ч. 2 ст. 171 КАС України).

Оскільки оспорювані акти видані утворенням у неконституційний спосіб органом, у якого відсутні законодавчі повноваження на видання оспорюваних актів (ці повноваження належали ліквідованому Нацкомпослуг і НКРЕ), що підтверджено вище, прошу зупинити дію цих актів з підстав очевидних ознак їхньої протиправності.

На підставі викладеного, керуючись ст. ст. 2, 6, 8, 9, 105, 117, 162, 171 КАС України,

ПРОШУ:

визнати протиправною бездіяльність Кабінету Міністрів України та Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сферах енергетики та комунальних послуг (НКРЕКП) у зв'язку із недотриманням під час прийняття постанов НКРЕКП № 970 від 31.03.2015 р. і № 1171 від 31.03.2015 р. такого встановленого п. 7 ч. 1 ст. 30 Закону України № 1875-IV «Про житлово-комунальні послуги» принципу державного регулювання цін/тарифів, як випередження зростання доходів населення над зростанням цін/тарифів на житлово-комунальні послуги;

визнати постанову НКРЕКП № 970 від 31.03.2015 р. «Про встановлення тарифів на послуги з централізованого постачання холодної води, водовідведення (з використанням внутрішньобудинкових систем) ПАТ «Акціонерна компанія «Київводоканал»» та підпункти 94 і 95 пункту 1 постанови НКРЕКП № 1171 від 31.03.2015 р. «Про встановлення тарифів на послуги з централізованого опалення та послуги з централізованого постачання гарячої води, що надаються населенню суб'єктами господарювання, які є виконавцями цих послуг» незаконними і нечинними з моменту прийняття;

стягнути на мою користь судові витрати з Державного бюджету України.

Додатки: *рахунки ПАТ «АК Київводоканал», ПАТ «Київенерго» і ТОВ «Євро-Реконструкція», ухвала ВАСУ від 27.02.2015 р. № 800/59/15, ухвала ВСУ від 19.05.2015 р. № 21-169а15, постанови ВСУ від 28.11.2011 р. і від 02.12.2014 р., доходи населення м. Києва за 2002-2013 рр., доходи та витрати населення України за 2014 рік;*

копія позову з додатками (для сторін); квитанція судового збору (для суду).

15 вересня 2015 р.

/Позивач Олійник Д. В./