



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД
ПОВОЛЖСКОГО ОКРУГА**

420066, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Правосудия, д. 2, тел. (843) 235-21-61
<http://faspo.arbitr.ru> e-mail: info@faspo.arbitr.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
арбитражного суда кассационной инстанции
Ф06-818/2015

г. Казань

Дело № А12-41870/2014

20 октября 2015 года

Резолютивная часть постановления объявлена 13 октября 2015 года.

Полный текст постановления изготовлен 20 октября 2015 года.

Арбитражный суд Поволжского округа в составе:

председательствующего судьи Махмутовой Г.Н.,

судей Сибгатуллина Э.Т., Филимонова С.А.,

при участии представителя:

ответчика – Иванова И.Г. (доверенность от 12.03.2015 б/н),

в отсутствие иных лиц, участвующих в деле, извещенных надлежащим образом,

рассмотрев в открытом судебном заседании кассационную жалобу общества с ограниченной ответственностью «Управляющая компания «Жилищно-коммунального хозяйства Дзержинского района Волгограда», г. Волгоград

на решение Арбитражного суда Волгоградской области от 19.03.2015 (судья Милованова И.В.) и постановление Двенадцатого арбитражного

апелляционного суда от 08.06.2015 (председательствующий судья Жаткина С.А., судьи Волкова Т.В., Никитин А.Ю.)

по делу № А12-41870/2014

по исковому заявлению открытого акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Юга» в лице филиала «Волгоградэнерго», г. Волгоград (ИНН 6164266561, ОГРН 1076164009096) к обществу с ограниченной ответственностью «Управляющая компания «Жилищно-коммунального хозяйства Дзержинского района Волгограда», г. Волгоград (ИНН 3443093176, ОГРН 1093443003455) о взыскании задолженности, с участием третьего лица: общества с ограниченной ответственностью «Строймашсервис», г. Волгоград,

УСТАНОВИЛ:

открытое акционерное общество «Межрегиональная распределительная сетевая компания Юга» в лице филиала «Волгоградэнерго» (далее – ОАО «МРСК Юга», истец) обратилось в Арбитражный суд Волгоградской области с иском заявлением, уточненным в порядке статьи 49 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ), к обществу с ограниченной ответственностью «Управляющая компания «Жилищно-коммунального хозяйства Дзержинского района Волгограда» (далее – ООО «УК «ЖКХ Дзержинского района Волгограда», ответчик) о взыскании 1 568 467 руб. 06 коп. неосновательного обогащения в виде стоимости бездоговорного потребления электроэнергии за период с 08.08.2013 по 16.09.2014.

Решением Арбитражного суда Волгоградской области от 19.03.2015, оставленным без изменения постановлением Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 08.06.2015, исковые требования удовлетворены в полном объеме.

Не согласившись с принятыми судебными актами, ООО «УК «ЖКХ Дзержинского района Волгограда» обратилось в Арбитражный суд Поволжского округа с кассационной жалобой, в которой просит их отменить, ссылаясь на неправильное применение судами норм права и неполное выяснение обстоятельств, имеющих значение для дела.

Суд не учел, что в рамках действующего законодательства истец оказывает услуги по передаче электроэнергии не ответчику, а лицу, не привлеченному к участию в деле, гарантирующую поставщику – открытому акционерному обществу «Волгоградэнергосбыт», являющемуся собственником передаваемой электроэнергии. Также ответчик указывает о недоказанности факта бездоговорного потребления электроэнергии в виде самовольного подключения энергопринимающих устройств к объектам электросетевого хозяйства истца и ненаправлении в его адрес акта о неучтенном потреблении.

Проверив законность обжалуемых судебных актов в соответствии со статьей 286 АПК РФ, изучив материалы дела, обсудив доводы кассационной жалобы, заслушав представителя ответчика в судебном заседании, судебная коллегия считает принятые судебные акты подлежащими отмене с направлением дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции по следующим основаниям.

Как установлено судами первой и апелляционной инстанций и подтверждается материалами дела, ОАО «МРСК Юга» в лице филиала «Волгоградэнерго» является сетевой организацией, оказывающей услуги по передаче электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим ему на праве собственности или владения на ином законном основании (пункт 3.2 Устава).

Представителями ОАО «МРСК Юга» в лице филиала «Волгоградэнерго» 21.08.2014 была проведена проверка учета электрической энергии на объекте ООО «УК «ЖКХ Дзержинского района Волгограда» – офисные помещения, расположенные в жилом доме по

адресу г. Волгоград, ул. Ангарская, д. 102, принадлежащие ему на праве аренды согласно договору № 4/2307-13 от 08.08.2013. Указанный дом имеет непосредственное технологическое присоединение к электрическим сетям истца – кабельным линиям от ТП-1262.

В результате данной проверки было выявлено бездоговорное потребление электрической энергии по причине отсутствия заключенного в установленном порядке договора электроснабжения. Данный факт был зафиксирован в акте о неучтенном потреблении электроэнергии от 16.09.2014 № 001218.

В связи с отказом представителя ООО «УК «ЖКХ Дзержинского района Волгограда» от подписи документа, акт был составлен в по правилам пунктов 193, 194 и 195 Основных положений № 442, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (ред. от 28.05.2015) «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (вместе с «Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии», «Правилами полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии»).

Для оплаты бездоговорного потребления ОАО «МРСК Юга» в лице филиала «Волгоградэнерго» направило в адрес ответчика счет на оплату от 27.10.2014 № 34000000010221, однако оплата потребленной энергии ООО «УК «ЖКХ Дзержинского района Волгограда» произведена не была.

Истец, полагая, что ответчик неосновательно обогатился за счет истца, не произвел оплату за бездоговорное пользование электрической энергией, обратился в суд первой инстанции с настоящими требованиями.

Суд первой инстанции, удовлетворяя заявленные требования, исходил из того, что в спорном периоде договорные отношения между истцом и ответчиком отсутствовали и руководствуясь положениями статей 539, 541, 544, 1102 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее –

ГК РФ), а также пунктами 167, 192, 193, 195 Основных положений № 442 Основных положений 442 удовлетворил заявленные требования.

Апелляционный суд согласился с выводами суда первой инстанции.

Согласно пункту 192 Основных положений № 442 по факту выявленного безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии сетевой организацией составляется акт о неучтенном потреблении электрической энергии и не позднее 3 рабочих дней с даты его составления передается в адрес: гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), обслуживающего потребителя, осуществившего безучетное потребление; лица, осуществившего бездоговорное потребление.

Пунктом 193 Правил № 442 предусмотрено, что в акте о неучтенном потреблении электрической энергии должны содержаться данные: о лице, осуществляющем безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии; о способе и месте осуществления безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии; о приборах учета на момент составления акта; о дате предыдущей проверки приборов учета - в случае выявления безучетного потребления, дате предыдущей проверки технического состояния объектов электросетевого хозяйства в месте, где выявлено бездоговорное потребление электрической энергии, - в случае выявления бездоговорного потребления; объяснения лица, осуществляющего безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии, относительно выявленного факта; замечания к составленному акту (при их наличии).

При составлении акта о неучтенном потреблении электрической энергии должен присутствовать потребитель, осуществляющий безучетное потребление (обслуживающий его гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация)), или лицо, осуществляющее бездоговорное потребление электрической энергии.

Отказ лица, осуществляющего безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии, от подписания составленного акта о неучтенном потреблении электрической энергии, а также его отказ присутствовать при составлении акта должен быть зафиксирован с указанием причин такого отказа в акте о неучтенном потреблении электрической энергии, составленном в присутствии 2 незаинтересованных лиц.

Таким образом, достоверным и допустимым доказательством факта и объема бездоговорного потребления является акт, составленный в соответствии с пунктами 192 и 193 Правил № 442.

В подтверждение исковых требований истцом представлен Акт о неучтенном потреблении электрической энергии № 001218 от 16.09.2014, составленный с участием представителей сетевой организацией, проводивших проверку и в присутствии незаинтересованных лиц в соответствии с положениями предусмотренными пунктом 193 Основных положений № 442, поскольку представитель ответчика отказался от подписи документа.

Из акта следует, что безучетное потребление электроэнергии возникло в результате отсутствия заключенного в установленном порядке договора энергоснабжения.

Пунктом 193 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии определены требования к содержанию акта о неучтенном потреблении электрической энергии.

В отношении порядка оформления данного акта нарушений судами первой и апелляционной инстанций не установлено.

Согласно пункту 195 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии объем безучетного потребления электрической энергии определяется с применением расчетного способа, предусмотренного подпунктом «а» пункта 1 приложения № 3 к настоящему документу.

Объем безучетного потребления электрической энергии (мощности) определяется с даты предыдущей контрольной проверки прибора учета (в случае если такая проверка не была проведена в запланированные сроки, то определяется с даты, не позднее которой она должна была быть проведена в соответствии с настоящим документом) до даты выявления факта безучетного потребления электрической энергии (мощности) и составления акта о неучтенном потреблении электрической энергии.

Расчет объема и стоимости выявленного бездоговорного потребления, в основу которого истцом положены данные о максимальной мощности энергопринимающих устройств потребителя, количестве часов в расчетном периоде (24 часа в сутки), действующий в спорном периоде тариф, признан судами правильным.

Однако судами не учтено следующее.

Согласно пояснениям ответчика он является управляющей организацией в жилом доме № 102 по ул. Ангарская г. Волгограда и одновременно арендует в этом доме спорные офисные помещения, расположенные на цокольном этаже указанного жилого дома, в отношении которых проводилась проверка и составлен акт о безучетном потреблении электроэнергии.

В решении суда первой инстанции также отражено, что заявленные требования истец обосновал выявленным в ходе проверки учета электрической энергии фактом бездоговорного потребления электроэнергии офисными помещениями цокольного этажа жилого дома 102 по ул. Ангарская г. Волгограда, который находится в управлении ответчика.

Обязательства энергоснабжения через присоединенную сеть регулируются нормами параграфа 6 главы 30 ГК РФ, согласно которым абонент (потребитель) обязан оплачивать принятую энергию в соответствии с данными ее учета, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон (статья 544 ГК РФ).

К отношениям энергоснабжения, не урегулированными настоящим Кодексом, применяются законы и иные правовые акты об энергоснабжении, а также принятые в соответствии с ними обязательные правила (пункт 3 статьи 539 ГК РФ).

Нормами Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (статьи 3, 26, 37) предусмотрено, что поставка электрической энергии покупателям осуществляется гарантирующими поставщиками, энергосбытовыми (энергоснабжающими) организациями на основании договоров энергоснабжения или купли-продажи (поставки) электрической энергии, условием заключения которых является наличие технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей к электрическим сетям, произведенного в установленном законом порядке.

При этом отсутствие договорных отношений с энергоснабжающей организацией согласно положениям пункта 3 статьи 438, пункта 2 статьи 539 ГК РФ не освобождает потребителя от обязанности возместить стоимость отпущенной ему энергии.

Исходя из содержания пунктов 84, 192, 196 Основных положений № 442, сетевой организации предоставлено право выявления фактов бездоговорного потребления электрической энергии и составления актов о неучтенном потреблении электрической энергии, стоимость которой определяется расчетным способом.

В соответствии с пунктом 2 Основных положений № 442 бездоговорное потребление электрической энергии – самовольное подключение энергопринимающих устройств к объектам электросетевого хозяйства и (или) потребление электрической энергии в отсутствие заключенного в установленном порядке договора, обеспечивающего продажу электрической энергии (мощности) на розничных рынках, кроме случаев потребления электрической энергии в отсутствие такого договора

в течение двух месяцев с даты, установленной для принятия гарантирующим поставщиком на обслуживание потребителей.

Судами не устанавливалось факта самовольного подключения спорных помещений к объектам электросетевого хозяйства.

В силу пункта 68 Основных положений № 442 исполнитель коммунальной услуги в лице управляющей организации, товарищества собственников жилья, жилищного жилищно-строительного или иного специализированного потребительского кооператива в целях оказания потребителям коммунальной услуги по электроснабжению заключает договор энергоснабжения с гарантирующим поставщиком или энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией в соответствии с настоящим документом и Правилами, обязательными при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом либо иным специализированным потребительским кооперативом договором с ресурсоснабжающими организациями, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2012 № 124.

Согласно пункту 70 Основных положений № 442 собственник нежилого помещения в многоквартирном доме заключает в соответствии с настоящим документом договор энергоснабжения (купли-продажи, поставки) электрической мощности с гарантирующим поставщиком или энергосбытовой (энергоснабжающей) организацией, за исключением случая, когда собственник нежилого помещения в соответствии с Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов приобретает коммунальную услугу по электроснабжению у исполнителя коммунальных услуг в лице управляющей организации или иного специализированного потребительского кооператива.

Правоотношения по электроснабжению многоквартирного дома в отсутствие письменного договора с исполнителем коммунальных услуг не

может квалифицироваться как бездоговорное потребление (Определение Верховного Суда Российской Федерации от 01.07.2015 № 301-ЭС15-7494).

В силу пункта 184 Основных положений № 442 определение объема потребления электрической энергии потребителями коммунальной услуги по электроснабжению осуществляется в порядке, установленном Правилами № 354.

Определение объема покупки электрической энергии, поставленной исполнителю коммунальных услуг в лице управляющей организации или товарищества собственников жилья либо жилищного кооператива или иного специализированного потребительского кооператива в том числе на вводе в многоквартирный дом, осуществляется в соответствии Правилами № 124.

В силу пункта 1 статьи 157 ЖК РФ размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемым по показаниям приборов учета, а при их отсутствии, исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Таким образом, определение объемов потребления электроэнергии потребителями коммунальной услуги по электроснабжению и исполнителями коммунальных услуг имеет самостоятельное правовое регулирование и определяется как специальными нормами законодательства об электроснабжении, так и нормами жилищного законодательства, что не было учтено судами при рассмотрении дела.

Кроме того, не учтено, что ответчик не является собственником спорных помещений, а занимает их на правах аренды.

При таких обстоятельствах принятые судебные акты не могут быть признаны законными и обоснованными, в связи с чем подлежат отмене.

При новом рассмотрении судам следует учесть изложенное, дополнительно проверить, кто является управляющей организацией дома,

при необходимости рассмотреть вопрос о привлечении к участию в деле гарантирующего поставщика, проверить доводы ответчика об осуществлении расчетов за фактическое потребление электроэнергии с гарантирующим поставщиком и с учетом установленного разрешить спор.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 3 части 1 статьи 287, статьями 286, 288, 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Поволжского округа

ПОСТАНОВИЛ:

решение Арбитражного суда Волгоградской области от 19.03.2015 и постановление Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 08.06.2015 по делу № А12-41870/2014 отменить.

Направить дело на новое рассмотрение в Арбитражный суд Волгоградской области.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Председательствующий судья

Г.Н. Махмутова

Судьи

Э.Т. Сибгатуллин

С.А. Филимонов