Арбитражный суд г. Москвы

г. Москва, ул. Б. Тульская, дом 17

Истец: ОАО «МОЭК»,

111141, г. Москва, ул. Электродная, дом 4А,

info@oaomoek.ru

Ответчик: ЖСК «Марьино-9»,

109144, г. Москва, ул. Люблинская, дом 124,

pravlenie@marino9.ru

ОТЗЫВ По делу А40-153734/2013 «О взыскании задолженности за тепловую энергию»

Иск ОАО «МОЭК» (далее МОЭК) к ЖСК «Марьино-9» (далее ЖСК), как и многие другие иски к ТСЖ, ЖСК, ЖК уже проигранные МОЭК в арбитражных и апелляционных судах, а также ВАС РФ обусловлен борьбой естественного монополиста с государственным регулированием цен в сфере жилищно-коммунального хозяйства.

В обоснование заявленных требований МОЭК ссылается на ненадлежащее исполнение ЖСК обязательств по оплате отпущенной тепловой энергии за период март-декабрь 2011 года. В своем иске МОЭК не указывает, объемы тепловой энергии, методы начисления оплаты за нее, расценки и тарифы действующие в тот период времени, а главное, предысторию образования задолженности и попытки со стороны ЖСК урегулировать претензии в досудебном порядке. Основную часть иска занимает расчет процентов «за использование чужих средств».

Поскольку поставленная тепловая энергия ЖСК “Марьино-9”, по мнению ОАО «МОЭК», в полном объеме оплачена не была, ОАО «МОЭК» предъявлен иск о взыскании задолженности по оплате поставленной тепловой энергии.

Факт поставки МОЭК тепловой энергии на объект ЖСК – многоквартирный жилой дом в спорный период и ее объемы не оспаривается ЖСК. ЖСК не согласен с применяемыми при расчетах МОЭК тарифами и искусственно выбранным промежутком времени действия договоров теплоснабжения. ЖСК приводит свой расчет оплаты горячей воды с января 2008 года по декабрь 2011 года (таблицы 1, 2, 3, пояснения по тексту ниже).

В действительности отношения с истцом развивались в следующей последовательности. 01.07.2006 между ОАО “МОЭК” и ЖСК “Марьино-9” (Потребитель) заключен договор № 05.400077-ТЭ на отпуск тепловой энергии, по условиям которого Энергоснабжающая организация обязуется подавать Потребителю через присоединенную сеть тепловую энергию в горячей воде, а Потребитель надлежащим образом оплачивать потребленную тепловую энергию с соблюдением сроков, размера и порядка оплаты предусмотренном договором.

В соответствии с пунктом 3.1 Договора при наличии приборов учета тепла, установленных у Потребителя и принятым в установленном порядке для расчетов, количество фактически отпущенной тепловой энергии определяется на основании показаний приборов.

Согласно п.4.1 Договора Потребитель оплачивает Энергоснабжающей организации фактически потребленную тепловую энергию по тарифам, утвержденным РЭК Москвы.

В 2006 году ЖСК на свои средства установил узел учета тепла, который актом допуска в эксплуатацию был опломбирован и сдан в коммерческую эксплуатацию 09.08.2006.

По взаимному соглашению сторон, 01.04.2010 договор от 01.07.2006. № 05.400077-ТЭ был расторгнут и заключен новый договор теплоснабжения от 01.04.2010 года № 05.412127-ТЭ, в соответствии с условиями которого МОЭК так же поставляет ЖСК тепловую энергию в горячей воде, как для целей отопления, так и для целей горячего водоснабжения путем подогрева холодной воды.

Правоотношения, сложившиеся между сторонами по делу, регулируются нормами гражданского законодательства об обязательствах (ст.ст.307-310 Гражданского кодекса Россійской Федерации) и нормами, содержащимися в параграфе 6 главы 30 Гражданского кодекса Россійской Федерации (ст.ст.539-548).

По договору энергоснабжения, энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии (часть 1 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Статьей 544 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон. Порядок расчета за энергию определяется законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

В соответствии с пунктом 1 статьи 548 Гражданского кодекса Российской Федерации

правила, предусмотренные статьями 539-547 настоящего Кодекса, применяются к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Учет отпускаемой тепловой энергии по приборам учета определен также и пунктом 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации, а также пунктом 22 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденых постановлением Правительства Российской Федерации № 307 от 23.05.2006 (далее – Правила № 307).

Согласно пунктам 1, 2 и 9 статьи 161 Жилищного кодекса Российской Федерации управление многоквартирным домом должно обеспечивать благоприятные и безопасные условия проживания граждан, надлежащее содержание общего имущества в многоквартирном доме, решение вопросов пользования указанным имуществом, а также предоставление коммунальных услуг гражданам, проживающим в таком доме.

Собственники помещений в многоквартирном доме обязаны выбрать один из способов управления многоквартирным домом: непосредственное управление собственниками помещений в многоквартирном доме; управление товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом; управление управляющей организацией.

ЖСК «Марьино-9» выбрал способ управления домом через жилищно-строительный кооператив.

Особый статус ЖСК, приобретающего коммунальные ресурсы не для перепродажи, а для предоставления коммунальных услуг гражданам, подтвержден и Постановлением ВАС РФ № 525 от 09.06.2009.

Согласно пункту 15 Правил № 307 размер платы за холодное водоснабжение, горячее водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение и отопление рассчитывается по тарифам, установленным для ресурсоснабжающих организаций в порядке, определенном законодательством Российской Федерации. В случае если исполнителем является товарищество собственников жилья, жилищно-строительный кооператив расчет размера платы за коммунальные услуги, а также приобретение

исполнителем холодной воды, горячей воды, услуг водоотведения, электрической энергии, газа и тепловой энергии осуществляются по тарифам, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации и используемым для расчета размера платы за коммунальные услуги гражданам.

В соответствии с положениями статьи 15 Федерального закона от 30.12.2004 №210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса», статьи 6 Закона №41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на тепловую энергию в Российской Федерации» тарифы (размер платы) за коммунальные услуги по горячему водоснабжению для потребителей-граждан определяется на основе установленного органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации тарифа с учетом надбавок, определенных органом местного самоуправления.

То есть спор у МОЭК и ЖСК возник ввиду разногласий по вопросу применения тарифа при установлении размера оплаты оказанных услуг горячего водоснабжения (ГВС) жилого дома.

Согласно пункту 1 статьи 157 Жилищного кодекса размер платы за коммунальные услуги определяется на основании показаний приборов учета, а при их отсутствии – нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами местного самоуправления.

Согласно пунктам 6, 7 Основ ценообразования в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 14.07.2008 № 520 (далее – Основы ценообразования № 520) тариф на горячую воду представляет собой ставку платы за потребление горячей воды из расчета платы за кубический метр горячей воды.

Пунктами 47, 48 Основ ценообразования № 520 предусмотрено, что тарифы на горячую воду и надбавки к таким тарифам устанавливаются для организаций коммунального комплекса, осуществляющих непосредственное производство горячей воды и оказание услуг по горячему водоснабжению с использованием систем централизованного горячего водоснабжения. Тарифы на горячую воду включают в себя стоимость кубического метра холодной воды и расходы на подогрев воды, определяемые как произведение количества тепловой энергии, необходимого для нагрева кубического метра холодной воды до определенной температуры, и тарифа на тепловую энергию,

установленного в соответствии с Основами ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 № 109 (далее – Основы ценообразования № 109).

Согласно пункту 1 Основ ценообразования № 109 они определяют основные принципы и методы регулирования тарифов на электрическую и тепловую энергию и на соответствующие услуги.

Исходя из статьи 6 Федерального закона от 14.04.1995 № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» (далее – Закон о тарифах), действующего в спорный период, тарифы на тепловую энергию устанавливают органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов (далее – органы регулирования). Органы местного самоуправления вправе устанавливать тарифы на тепловую энергию, отпускаемую непосредственно источниками тепловой энергии, обеспечивающими снабжение тепловой энергией потребителей, расположенных на территории одного муниципального образования, при условии наделения их такими полномочиями законом субъекта Российской Федерации. Следовательно, Закон о тарифах не предусматривает установления тарифов на горячую воду органами регулирования субъектов Российской Федерации. Тарифы на тепловую энергию используются при установлении органом местного самоуправления тарифа на горячую воду.

Постановлениями Правительства Москвы № 963-ПП от 06.11.2007 (на 2008 год), № 1112-ПП от 10.12.2008 (на 2009 год), № 1294-ПП от 01.12.2009 (на 2010 год), № 1038-ПП от 31.11.2010 (на 2011 год) для МОЭК был установлен тариф на тепловую энергию со ставками за 1 Гкалорию. ЖСК считает, что упомянутый тариф на тепловую энергию подлежит применению при установлении тарифа на горячую воду и не может быть применен при расчетах с исполнителем за потребленную горячую воду.

Ставка оплаты услуг горячего водоснабжения за кубический метр, которая также была установлена указанными постановлениями, подлежала применению при расчетах с населением и ЖСК, ТСЖ.

Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 N 354 (ред. от 27.08.2012) Правила №

307 признаны утратившим силу, за исключением пунктов 15 – 28. В пункте 15 размер платы за холодное водоснабжение, горячее водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение и отопление рассчитывается по тарифам, установленным для ресурсоснабжающих организаций в "порядке", определенном законодательством Российской Федерации.

В силу абзаца второго пункта 15 Правил № 307 в случае, если исполнителем является товарищество собственников жилья, жилищно-строительный, жилищный или иной специализированный потребительский кооператив либо управляющая организация, расчет размера платы за коммунальные услуги, а также приобретение исполнителем холодной и горячей воды, услуг водоотведения, электрической энергии, газа и тепловой энергии осуществляются по тарифам, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации и используем для расчета размера платы за коммунальные услуги гражданами.

Таким образом, в упомянутой норме имеется прямое указание на приобретение исполнителем коммунальных услуг в лице жилищно-строительного кооператива у ресурсоснабжающей организации горячей воды и тепловой энергии по тарифам, установленным для граждан.

Считаем, что доводы МОЭК (если они будут высказаны) о правомерности применения предприятием при расчете задолженности ЖСК за потребленную горячую воду тарифа, установленного на тепловую энергию в рублях за гигакалорию, не соответствуют упомянутым нормативным актам.

В настоящем случае коммунальный ресурс – тепловая энергия для подогрева воды приобретался у ресурсоснабжающей организации жилищно-строительным кооперативом как исполнителем не в целях перепродажи, а для предоставления гражданам – потребителям коммунальных услуг.

Данная правовая позиция высказана Президиумом Высшего Арбитражного Суда РФ в Постановлении № ВАС-12845/10 по делу № А41-22729/09 и является обязательной к применению при рассмотрении соответствующих споров судами.

ЖСК обязательства по договору исполнял надлежащим образом, выставленные МОЭК счета оплачивал в установленные договором сроки, что подтверждается представленными выставленных МОЭК счетами и копиями платежных поручений об их оплате.

Постановлениями Правительства Москвы утверждены тарифы на коммунальные услуги, оказываемые ОАО “МОЭК”, для расчетов с населением, юридическими лицами и организациями приобретающими коммунальные ресурсы (управляющие компании, ТСЖ, ЖСК и прочие потребительские кооперативы), а также ставки оплаты услуг отопления, горячего водоснабжения, водопровода и водоотведения для населения.

В соответствии с Постановлениями Правительства Москвы № 963-ПП от 06.11.2007 (на 2008 год), № 1112-ПП от 10.12.2008 (на 2009 год), № 1294-ПП от 01.12.2009 (на 2010 год), № 1038-ПП от 30.11.2010 (на 2011 год) ставка оплаты коммунальных услуг для населения по оплате услуг горячего водоснабжения в домах, где установлены приборы учета, составляет 45, 71 руб./куб.м. в 2008 году; 59, 22 руб./куб.м. в 2009 году; 73,73 руб/куб.м. в 2010 году; 82,14 руб/куб.м. в 2011 году.

ОАО «МОЭК» в нарушение положений п. 1 ст. 157 Жилищного кодекса РФ и п. 15 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам (Правил № 307) в счетах, выставляемых ЖСК, отдельно учитывал стоимость тепловой энергии, приходящуюся на отопление и горячее водоснабжение (подогрев холодной воды), но при этом применял один и тот же тариф, в то время как оплата горячей воды, поставляемой для нужд населения, производилась по тарифам, утвержденными вышеуказанными Постановлениями Правительства Москвы.

В таблице 1 приводятся по годам количества тепловой энергии (столбец 2), цены за 1 Гкалорию, установленные постановлениями Правительства Москвы для целей отопления в этом году (столбец 3) и сумма оплаты, предъявленная ОАО «МОЭК» (столбец 4). В той же таблице приведены объемы подогретой для населения дома ЖСК воды (столбец 5), цены за подогрев 1 метра кубического, установленные постановлениями Правительства Москвы для целей ГВС населения (столбец 6) и сумма оплаты при исчислении стоимости горячей воды в кубических метрах (столбец 7). В столбце 8 подсчитана полученная ОАО «МОЭК» коммерческая выгода из-за незаконного применения тарифа отопления при приготовлении горячей воды. Всего в 2008-2011 годах ОАО «МОЭК» незаконно начислил ЖСК 2’624’332, 98 руб.

ЖСК неоднократно обращался в ОАО «МОЭК» с требованием использовать при расчетах тарифы на подготовку горячей воды, утвержденные Правительством Москвы для населения, но постоянно получали отказы.

В таблице 2 приведены по годам суммы, выставленные ОАО «МОЭК» (столбец 2), суммы фактически оплаченные ЖСК за подогрев воды (столбец 3), разница в стоимости одного и того же объема приготовления горячей воды (столбец 5). В столбце 4 приведена мифическая недоплата ЖСК – 1’866’457,46 рублей, которую ответчик категорически не признает. В столбце 6 подсчитана фактическая переплата ЖСК 757’875,51 руб. за одно и тоже количество подогретой воды.

Разница в стоимости приготовления горячей воды исчисленная в Гкалориях и метрах кубических была признана Правительством Москвы «выпадающим доходом» и в 2012 г. ОАО «МОЭК» двумя траншами получило бюджетную субсидию в размере 704’811,13 руб. Не компенсированную субсидией разницу в начислениях в 1’161’646,33 руб. истец пытается взыскать с жителей дома ЖСК.

В расчетах ЖСК объемы потребленной на горячее водоснабжение воды в метрах кубических соответствуют посуточным ведомостям учета параметров теплопотребления, тарифы на подогрев воды применены к данным объемам (руб./м.куб) согласно нормативным актам города Москвы (45, 71 руб. - 2008 год; 59, 22 руб. – 2009 год; 73,73 руб. – 2010 год; 82,14 руб. – 2012 год.).

Считаем, что иск не основан на фактах и ими не подтвержден. Из длительного периода договорных отношений необъяснимо вырван период в 10 месяцев (с 3.2011 г. по 12.2011 г.) и бездоказательно насчитана сумма долга в 1’161’646,33 руб., в то время, как за период с 1.2008 года по 12.2011 года имела место переплата в размере 757’875,51 руб.

Просим суд в иске ОАО «МОЭК» к ЖСК «Марьино-9» отказать.

Председатель Правления К.В. Гончаренко