



АРБИТРАЖНЫЙ СУД КРАСНОДАРСКОГО КРАЯ

350063, г. Краснодар, ул. Красная, 6

ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Р Е Ш Е Н И Е

г. Краснодар

Дело № А32-33277/2016

23.03.2017

Резолютивная часть решения объявлена 16.03.2017. Полный текст решения изготовлен 23.03.2017.

Арбитражный суд Краснодарского края в составе судьи Куликова О.Б., при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Авагимовым Г.М., рассмотрел в судебном заседании дело по исковому заявлению открытого акционерного общества «Кубанская энергосбытовая компания» в лице Тимашевского филиала (ИНН 2308119595, ОГРН 1062309019794)

к обществу с ограниченной ответственностью «Биопотенциал» (ИНН 2309082108, ОГРН 1032304931581)

третье лицо: публичное акционерное общество энергетики и электрификации Кубани (ИНН 2309001660, ОГРН 1022301427268)

о взыскании 377 464 рублей 20 копеек,

при участии в заседании представителя истца Даниловой О.С., представителей ответчика Сидоренко И.П., Мосуновой Ю.В., руководителя ответчика Гаржа Д.А., установил следующее.

В Арбитражный суд Краснодарского края обратилось открытое акционерное общество «Кубанская энергосбытовая компания» в лице Тимашевского филиала (далее – компания) с иском заявлением к обществу с ограниченной ответственностью «Биопотенциал» (далее – общество) о взыскании 377 464 рублей 20 копеек стоимости неучтенного потребления электрической энергии.

Исковые требования мотивированы ненадлежащим исполнением ответчиком обязательств по договору энергоснабжения.

Представитель истца в судебном заседании просил удовлетворить заявленные требования в полном объеме.

Представители ответчика в судебном заседании возражали против удовлетворения заявленных исковых требований по основаниям, изложенным в отзыве на иск.

В ходе судебного заседания допрошена в качестве свидетеля Аулова Замира Шихамизовна пояснения, которой отражены в аудио-протоколе судебного заседания.

В силу части 2 статьи 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации арбитражный суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности.

Исследовав представленные в материалы дела доказательства, суд установил следующие обстоятельства, касающиеся существа спора.

30 декабря 2011 года между компанией (гарантирующий поставщик) и обществом (потребитель) заключен договор энергоснабжения № 910814 (далее – договор).

В соответствии с пунктом 2.1 договора предметом договора является продажа гарантирующим поставщиком электроэнергии (мощности) и оплата ее потребителем на условиях и в количестве, определенных настоящим договором.

Количество принятой потребителем электроэнергии (мощности) за расчетный период определяется по показаниям расчетных приборов учета (раздел 4 договора).

При этом, стороны согласовали, что гарантирующий поставщик имеет право беспрепятственно доступа к электроустановкам и схемам учета для контроля за соблюдением установленных режимов электропотребления (мощности), осмотра расчетных средств измерения, проведения замеров по определению показателей качества электроэнергии (не чаще 1 (одного) раза в месяц), а также для проведения мероприятий по введению частичного и (или) полного ограничения режима потребления режима потребления электроустановок потребителя (пункт 3.4.1 договора).

Пунктом 4.3 договора количество фактически поданной гарантирующим поставщиком и принятой потребителем электроэнергии (мощности) определяется по разности показаний расчетных средств измерений на конец и начало расчетного периода, с учетом корректировки предусмотренной в пунктах 4.4 – 4.7 договора. Типы, номера, комплектность, технические параметры, места установки расчетных средств измерения, указываются в приложении № 1 к договору.

Согласно пункту 4.5 договора при не предоставлении показаний расчетных приборов учета, отсутствии расчетного прибора учета, временном выходе из

эксплуатации расчетного прибора учета, нарушение целостности пломб – количество поданного гарантирующим электрической энергии (мощности) в точке поставки определяется расчетным способом, утвержденным законодательством Российской Федерации.

24 февраля 2016 года в отношении общества составлен акт № 14060063 о неучтенном потреблении электроэнергии (далее – акт от 24.02.2016 № 14060063). Согласно содержанию данного акта на приборе учета общества отсутствуют пломбы на клеммной крышке электросчетчика, и отсутствует пломба на вводном отключающем устройстве.

Акт от 24.02.2016 № 14060063 составлен в отсутствии потребителя или его представителя.

Указанные обстоятельства послужили основанием для обращения компании в суд с рассматриваемым исковым заявлением.

В соответствии с нормами Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», статей 539 и 540 Гражданского кодекса Российской Федерации поставка электрической энергии осуществляется на основании договора энергоснабжения.

Договор, заключенный между сторонами, является договором энергоснабжения, к которому применяются правила, содержащиеся в § 6 главы 30 Гражданского кодекса Российской Федерации.

В соответствии пунктом 1 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Согласно пункту 1 статьи 541 Гражданского кодекса Российской Федерации энергоснабжающая организация обязана подавать абоненту энергию через присоединенную сеть в количестве, предусмотренном договором энергоснабжения, и с соблюдением режима подачи, согласованного сторонами. Количество поданной абоненту и использованной им энергии определяются в соответствии с данными учета о ее фактическом потреблении.

Статьей 544 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, 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 расчетов за энергию определяется законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Правовые основы функционирования розничных рынков электрической энергии установлены Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 № 442 (далее – Основные положения), действующими на момент выявления факта неучтенного потребления электроэнергии.

Согласно пункту 2 Основных положений под безучетным потреблением понимается потребление электрической энергии с нарушением установленного договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), договором оказания услуг по передаче электрической энергии) и настоящим документом порядка учета электрической энергии со стороны потребителя (покупателя), выразившимся во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета), обязанность по обеспечению целостности и сохранности которого возложена на потребителя (покупателя), в том числе в нарушении (повреждении) пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета (систему учета), в несоблюдении установленных договором сроков извещения об утрате (неисправности) прибора учета (системы учета), а также в совершении потребителем (покупателем) иных действий (бездействий), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности).

Как следует из пункта 172 Основных положений проверки расчетных приборов учета осуществляются сетевой организацией, к объектам электросетевого хозяйства которой непосредственно или опосредованно присоединены энергопринимающие устройства (объекты по производству электрической энергии (мощности)), в отношении которых установлены подлежащие проверке расчетные приборы учета, если иное не установлено в договоре оказания услуг по передаче электрической энергии, заключенном такой сетевой организацией с другой сетевой организацией. Проверки расчетных приборов учета включают визуальный осмотр схемы подключения энергопринимающих устройств (объектов по производству электрической энергии (мощности)) и схем соединения приборов учета, проверку соответствия приборов учета требованиям настоящего документа, проверку состояния прибора учета, наличия и сохранности контрольных пломб и знаков визуального контроля, а также снятие показаний приборов учета.

Согласно пункту 176 Основных положений результаты проверки приборов учета сетевая организация оформляет актом проверки расчетных приборов учета, который подписывается сетевой организацией и лицами, принимавшими участие в проверке. Акт

составляется в количестве экземпляров по числу лиц, принимавших участие в проверке, по одному для каждого участника. При отказе лица, принимавшего участие в проверке, от подписания акта, в нем указывается причина такого отказа.

В соответствии с пунктом 177 Основных положений в случае если для проведения проверки приборов учета сетевой организации требуется допуск к энергопринимающим устройствам потребителя (объекту по производству электрической энергии (мощности)), то сетевая организация за 5 рабочих дней до планируемой даты проведения проверки уведомляет потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке) о дате и времени проведения такой проверки, а также о последствиях ее недопуска к расчетным приборам учета.

Суд, проанализировав представленные доказательства, пришел к выводу об отсутствии оснований для удовлетворения исковых требований.

Судом установлено, что акт от 24.02.2016 № 14060063 составлен сетевой организацией неправомерно, по причине того, что истцом и третьим лицом не доказана установка (наличие) номерной пломбы на клеммной крышке электросчетчика, а также пломбы на вводном отключающем устройстве до момента осуществления проверки (24.02.2016).

Истцу и третьему лицу предлагалось представить документы подтверждающие установку названных пломб, однако данные документы в дело представлены не были.

В силу части 2 статьи 9 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации лица, участвующие в деле, несут риск наступления последствий совершения или несовершения ими процессуальных действий.

Таким образом, акт от 24.02.2016 № 14060063 составлен неправомерно.

Кроме того, согласно пункту 192 Основных положений по факту выявленного безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии сетевой организацией составляется акт о неучтенном потреблении электрической энергии.

Согласно пункту 4.1 Регламента деятельности персонала ОАО «Кубаньэнерго» при выявлении, факта осуществления безучетного и (или) бездоговорного потребления электрической энергии, утвержденного Приказом генерального директора ОАО «Кубаньэнерго» от 23.08.2012 № 725-А (далее – Регламент), при составлении акта о неучтенном потреблении электрической энергии используются бланки строгой отчетности установленного в ОАО «Кубаньэнерго» образца, образец которого представлен в приложении 7.2.

Согласно пункту 4.5.2 Регламента все задействованные графы акта должны заполняться четко, без исправлений и подчисток. Прописываемая в графах информация

должна вноситься полно. Акт о неучтенном потреблении электроэнергии необходимо составлять с проведением фото и (или) видео фиксации выявленного нарушения.

Согласно пункту 193 Основных положений в акте о неучтенном потреблении электроэнергии 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 бездоговорное потребление электрической энергии, – в случае выявления бездоговорного потребления;
- объяснений лица, осуществляющего безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии, относительно выявленного факта;
- замечания к составленному акту (при их наличии).

Судом установлено акт от 24.02.2016 № 14060063 составлялся не на объекте общества, что подтверждается следующим фактами.

Допрошенные в качестве свидетелей Аулова З.Ш. и Погожев А.В. (два незаинтересованных лица) в своих пояснениях указали, что в момент составления акта от 24.02.2016 № 14060063 на объекте общества они не присутствовали.

Акт от 24.02.2016 № 14060063 составлен сотрудником сетевой организации и подписан свидетелем Ауловой З.Ш. в автомобиле сотрудника сетевой организации, что подтверждено свидетельскими показаниями Ауловой З.Ш. Что тем самым подтверждает факт того, что акт от 24.02.2016 № 14060063 составлен с существенными нарушениями, поскольку данные отраженные в нем не могут являться достоверными по причине отсутствия потребителя или его представителя на момент проверки на объекте, незаинтересованные лица также не присутствовали на проверке 24.02.2016.

Кроме того, свидетель Компанец М.И, пояснил, что явку незаинтересованных лиц (Ауловой З.Ш., и Погожева А.В.) обеспечивало руководство сетевой организации, что ставит под сомнение объективность указанных лиц при выявлении нарушений при проверке на объекте ответчика.

Фотоматериалами, представленными в материалы дела, также не подтверждается факт срыва пломб.

Исходя из изложенного, суд полагает, что при составлении акта от 24.02.2016 № 14060063, были нарушены требования, предъявляемыми законодательством в сфере электроэнергетике к составлению таких актов.

При указанных обстоятельствах правовых оснований для удовлетворения исковых требований не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 41, 65, 71, 123, 167 – 176 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

Р Е Ш И Л:

В удовлетворении исковых требований отказать.

Решение суда может быть обжаловано через Арбитражный суд Краснодарского края в Пятнадцатый арбитражный апелляционный суд в месячный срок со дня его принятия.

Судья

О.Б. Куликов