



ФЕДЕРАЛЬНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД ДАЛЬНЕВОСТОЧНОГО ОКРУГА

Именем Российской Федерации

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

арбитражного суда кассационной инстанции

г. Хабаровск

27 октября 2009 г.

№ Ф03-5578/2009

Резолютивная часть постановления объявлена 27 октября 2009 года .

Полный текст постановления изготовлен 27 октября 2009 г.

Федеральный арбитражный суд Дальневосточного округа
в составе:

Председательствующего: М.М. Саранцевой

Судей: Т.Н. Карпушиной, Д.В. Бруева

при участии

от истца: А.Е. Кузнецов, заместитель директора по правовым вопросам, доверенность от 01.01.2009 № КЭ-18.9/6Д; Н.В. Александрова, начальник отделения, доверенность от 01.01.2009 № КЭ-18.9/28Д; М.Ю. Шалагинова, ведущий юрисконсульт, доверенность от 01.01.2009 № КЭ-18.9/10Д

от ответчика: Т.И. Горбачева, адвокат, доверенность от 30.07.2009 б/н; Д.А. Рябинин, представитель, доверенность от 28.08.2009 б/н

рассмотрел в судебном заседании кассационную жалобу

муниципального автономного учреждения «Управление жилищно-коммунального хозяйства города Петропавловска-Камчатского»

на решение от 08.06.2009, постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 06.08.2009

по делу № А24-3267/2008 Арбитражного суда Камчатского края

Дело рассматривали: в суде первой инстанции судья Ж.А. Стриж, в суде апелляционной инстанции судьи: С.В. Шевченко, Т.А. Аппакова, Н.И. Фадеева

По иску открытого акционерного общества энергетики и электрификации «Камчатскэнерго»

к муниципальному автономному учреждению «Управление жилищно-коммунального хозяйства города Петропавловска-Камчатского»

третье лицо: муниципальное унитарное предприятие Петропавловск-Камчатского городского округа «Горсеть»

о взыскании 49 458 765 руб. 29 коп.

Открытое акционерное общество энергетики и электрификации «Камчатскэнерго» (далее – ОАО «Камчатскэнерго») обратилось в Арбитражный суд Камчатского края с иском к муниципальному унитарному предприятию Петропавловск-Камчатского городского округа «Горсеть» (далее – МУП «Горсеть») о взыскании 50 025 956 руб. 88 коп., составляющих задолженность по договору на отпуск и потребление тепловой энергии от 01.09.2005 № 102, образовавшуюся в период с 01.01.2008 по 30.06.2008.

Исковое заявление обосновано ненадлежащим исполнением ответчиком обязательств по договору от 01.09.2005 № 102 в части оплаты поставленной истцом в спорный период тепловой энергии и наличием оснований для взыскания ее стоимости с ответчика в соответствии со статьями 309, 539, 544 ГК РФ.

Определением суда от 22.10.2008 к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечено муниципальное автономное учреждение «Управление жилищно-коммунального хозяйства города Петропавловска-Камчатского» (с учетом его переименования).

Определением от 25.11.2008 произведена замена ответчика МУП «Горсеть» на муниципальное автономное учреждение «Управление жилищно-коммунального хозяйства города Петропавловска-Камчатского» (далее - Учреждение). Первоначальный ответчик привлечен к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора.

До принятия решения истец в порядке статьи 49 АПК РФ уменьшил размер исковых требований до 49 458 765 руб. 29 коп.

Решением от 08.06.2009 иск удовлетворен. С Учреждения в пользу ОАО «Камчатскэнерго» взыскано 49 558 765 руб. 29 коп.

Спорный акт мотивирован тем, что между Учреждением, являющимся исполнителем коммунальных услуг и ОАО «Камчатскэнерго», как ресурсоснабжающей организацией, фактически сложились договорные отношения, регулируемые Главой 30 Гражданского кодекса Российской Федерации. В связи с этим стоимость поставленной в спорный период тепловой энергии в многоквартирные дома, находящиеся в управлении ответчика, подлежит взысканию с него на основании статей 309, 314, 544 ГК РФ.

При этом суд признал обоснованным представленный истцом расчет объема теплотребления и горячего водоснабжения, определенного расчетным путем на основании данных технических паспортов БТИ по каждому зданию в соответствии с тепловым балансом, по фактической температуре наружного воздуха.

Постановлением Пятого арбитражного апелляционного суда от 06.08.2009 решение оставлено без изменения по тем же основаниям.

В кассационной жалобе (с учетом дополнений к ней) Учреждение просит решение и постановление апелляционного суда отменить и принять новый судебный акт об отказе в иске.

В обоснование жалобы заявитель привел доводы о несогласии с выводами судов о признании Учреждения надлежащим ответчиком по делу в связи с наличием длительных договорных отношений между участвующими в деле лицами по поставке тепловой энергии в жилые дома. Считает надлежащим ответчиком по делу МУП «Горсеть», являющееся энергосбытовой организацией, через которую тепловая энергия поставлялась Учреждению. Кроме того, заявитель указал на необоснованное применение истцом при расчете потребленной в спорный период тепловой энергии Методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения, утвержденной заместителем председателя Госстроя России 12.08.2003 (далее – Методика 2003 года), Правил установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 N 306 (далее – Правила № 306), Правил учета тепловой энергии и

теплоносителя, утвержденных Первым заместителем Министра топлива и энергетики Российской Федерации 12.09.1995 (далее – Правила учета тепловой энергии и теплоносителя от 12.09.1995). При этом полагает, что к правоотношениям сторон подлежат применению Правила предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 N 307 (далее – Правила № 307).

В отзыве на кассационную жалобу ОАО «Камчатскэнерго» выражает несогласие с приведенными в ней доводами и просит в ее удовлетворении отказать.

В судебном заседании кассационной инстанции представители сторон привели доводы, соответствующие текстам кассационной жалобы и отзыва на нее.

В соответствии со статьей 163 АПК РФ в судебном заседании объявлялся перерыв до 15 часов 40 минут 27.10.2009, о котором представители сторон извещены в судебном заседании под роспись.

Проверив законность обжалуемых судебных актов, Федеральный арбитражный суд Дальневосточного округа считает, что они подлежат отмене по следующим основаниям.

Как следует из материалов дела и установлено судами, между ОАО «Камчатскэнерго» (энергоснабжающая организация) и МУП «Горсеть» (потребитель) 01.09.2005 заключен договор на отпуск и потребление тепловой энергии № 102, по условиям которого энергоснабжающая организация обязалась подавать на объекты, указанные в приложении, расположенные по адресам, указанным в приложении к договору, тепловую энергию, а потребитель обязался принимать и оплачивать потребленную тепловую энергию в объеме, сроки и на условиях, предусмотренных договором.

В 2007 году при заключении договора на отпуск и потребление тепловой энергии на новый срок между ОАО «Камчатскэнерго» и МУП «Горсеть» возникли разногласия, переданные на рассмотрение арбитражного суда.

Решением Арбитражного суда Камчатского края от 17.10.2008 по делу № А24-1053/2008 МУП «Горсеть» отказано в удовлетворении

исковых требований об урегулировании разногласий по договору теплоснабжения от 17.10.2007 № 383/07-07ТЭ. При этом суд указал на то, что МУП «Горсеть» не может являться абонентом по указанному договору, поскольку имеющееся у него имущество, позволяющее ему выступать абонентом по договору теплоснабжения, передано ему с нарушением требований статей 246, 247, 290, 608 ГК РФ, статей 36, 44 Жилищного кодекса Российской Федерации. В связи с этим договоры передачи имущества (энергопринимающих устройств, другого необходимого оборудования) признаны ничтожными в силу статьи 168 ГК РФ.

Постановлением Пятого арбитражного апелляционного суда от 12.03.2009 решение от 17.10.2008 изменено в части, касающейся возможности заключения договора теплоснабжения в целях потребления тепловой энергии на собственные нужды МУП «Горсеть», в части, касающейся отсутствия возможности заключения договора теплоснабжения на поставку энергии на объекты – многоквартирные дома, решение оставлено без изменения.

Исследовав Устав Учреждения, исходя из указанных судебных актов, положений Жилищного кодекса Российской Федерации, Правил № 307, арбитражные суды установили, что Учреждение осуществляет функции управления и надлежащего содержания многоквартирных домов и является исполнителем коммунальных услуг, обязанным приобретать тепловую энергию у истца (ресурсоснабжающей организации) для целей оказания собственникам и нанимателям жилых помещений в многоквартирном доме коммунальных услуг отопления и горячего водоснабжения.

С учетом установленного суды пришли к выводу о том, что Учреждение является надлежащим ответчиком по делу, фактически пользующимся поставленной в спорный период тепловой энергией, стоимость которой подлежит взысканию с него на основании статей 309, 539, 544 ГК РФ.

При этом суды признали правомерным представленный истцом расчет объема поставленной в многоквартирные дома тепловой энергии и горячей воды, произведенного расчетным путем на основании Методики 2003 года, Правил учета тепловой энергии и теплоносителя, утвержденных

Первым заместителем Министра топлива и энергетики Российской Федерации 12.09.1995, Правил № 306.

Между тем суды не учли, что согласно пункту 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации размер платы за коммунальные услуги определяется на основании показаний приборов учета, а при их отсутствии – нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами местного самоуправления. Правила предоставления коммунальных услуг гражданам устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Пунктом 8 Правил № 307 предусмотрено, что условия договора о приобретении коммунальных ресурсов, заключаемого с ресурсоснабжающими организациями с целью обеспечения потребителя коммунальными услугами, не должны противоречить данным Правилам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

Определив отношения сторон как сложившиеся договорные, поскольку ОАО «Камчатскэнерго» отпускало коммунальный ресурс – тепловую энергию, а население многоквартирных домов, управляемых Учреждением, потребляло ее, суды не приняли во внимание то, что в настоящем случае коммунальный ресурс приобретался у ресурсоснабжающей организации Учреждением не в целях перепродажи, а для предоставления гражданам – потребителям коммунальной услуги.

При этом суды пришли к ошибочному выводу о правомерности применения истцом при расчете объема теплоснабжения и горячего водоснабжения при отсутствии приборов учета Методики 2003 года, Правил № 306, Правил учета тепловой энергии и теплоносителя от 12.09.1995, поскольку в данном случае вопрос о методе определения количества тепловой энергии при отсутствии приборов учета должен решаться исходя из установленных органами местного самоуправления нормативов потребления коммунальных услуг, которые в свою очередь учитываются согласно приложению № 2 к Правилам № 307 при расчете размера платы за коммунальные услуги.

Следовательно, выводы судов о правильности расчета задолженности за поставленную тепловую энергию исходя из данных технических паспортов по каждому дому в соответствии с тепловым балансом и

фактической температурой наружного воздуха, без учета нормативов потребления коммунальных услуг, противоречит указанным выше нормам права.

Так как судами не исследовался вопрос о наличии у ответчика задолженности за отпущенную в спорный период тепловую энергию исходя из подлежащего применению метода определения количества потребленного коммунального ресурса и его стоимости, решение от 08.06.2009 и постановление апелляционного суда от 06.08.2009 подлежат отмене с направлением дела на новое рассмотрение в Арбитражный суд Камчатского края.

При новом рассмотрении дела суду необходимо проверить обоснованность представленного истцом расчета объема потребленной тепловой энергии, ее стоимости с правильным применением норм материального права, регулирующих спорные правоотношения, и с учетом установленного разрешить спор.

Руководствуясь статьями 286 – 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Федеральный арбитражный суд Дальневосточного округа

ПО С Т А Н О В И Л :

решение от 08.06.2009, постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 06.08.2009 по делу № А24-3267/2008 Арбитражного суда Камчатского края отменить. Дело направить на новое рассмотрение в Арбитражный суд Камчатского края.

Приостановление исполнения решения от 08.06.2009 по указанному делу, принятое определением Федерального арбитражного суда Дальневосточного округа от 30.09.2009 № 001040, отменить.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Председательствующий

М.М. Саранцева

Судьи

Т.Н. Карпушина

Д.В. Бруев