



ФЕДЕРАЛЬНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД ДАЛЬНЕВОСТОЧНОГО ОКРУГА

Именем Российской Федерации

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

арбитражного суда кассационной инстанции

г. Хабаровск

25 января 2010 г.

№ Ф03-8055/2009

Резолютивная часть постановления объявлена 18 января 2010 г.

Полный текст постановления изготовлен 25 января 2010 г.

Федеральный арбитражный суд Дальневосточного округа
в составе:

Председательствующего: Барбатова А.Н.

Судей: Карпушиной Т.Н., Лесненко С.Ю.

при участии

от истца: Шалагинова М.Ю., ведущий юрисконсульт по доверенности от 01.01.2010 № КЭ-18-10/32Д; Кузнецов А.Е., зам. директора по доверенности от 01.01.2010 № КЭ-18-10/25Д

от ответчика: Горбачева Т.И., адвокат по доверенности от 30.07.2009 б/н; Рябинин Д.А., представитель по доверенности 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 26.05.2009, постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 02.10.2009

по делу № А24-6041/2008 Арбитражного суда Камчатского края

Дело рассматривали: в суде первой инстанции судья Лосева Е.В., в суде апелляционной инстанции судьи: Шевченко С.В., Засорин К.П., Скрипка Н.А.

По иску открытого акционерного общества энергетики и электрификации «Камчатскэнерго» к муниципальному автономному учреждению «Управление жилищно-коммунального хозяйства города Петропавловска-Камчатского»

о взыскании 20 034 319 руб. 31 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 21 399 707 руб. 11 коп., составляющих задолженность по договору на отпуск и потребление тепловой энергии от 01.09.2005 № 102 за период с 01.07.2008 по 30.09.2008.

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.

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 12.03.2009 по ходатайству истца 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 судом решения истец в порядке статьи 49 АПК РФ уменьшил размер исковых требований до 20 034 319 руб. 31 коп.

Решением суда первой инстанции от 26.05.2009, оставленным без изменения постановлением Пятого арбитражного апелляционного суда от

02.10.2009, иск удовлетворен: с Учреждения в пользу ОАО «Камчатскэнерго» взыскано 20 134 319 руб. 31 коп.

Судебные акты мотивированы тем, что между Учреждением, являющимся исполнителем коммунальных услуг, и ОАО «Камчатскэнерго», как ресурсоснабжающей организацией, фактически сложились договорные отношения, регулируемые параграфом 6 главы 30 Гражданского кодекса Российской Федерации. В связи с этим стоимость поставленной в спорный период тепловой энергии в многоквартирные дома, находящиеся в управлении Учреждения, подлежит взысканию с него на основании статей 309, 314, 544 ГК РФ.

При этом суды признали обоснованным представленный истцом расчет суммы иска, который основан на Методике определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения, утвержденной зам. Председателя Госстроя России от 12.08.2003, Правилах учета тепловой энергии и теплоносителя от 12.09.2005, Постановлении Правительства РФ от 23.05.2006 № 306, и указал, что в течение спорного периода истец оказал услуги по теплоснабжению в горячей воде на общую сумму 61 859 423 руб. 29 коп., из них 41 825 103 руб. 98 коп. оплатило МУП «Горсеть», поэтому оставшаяся задолженность в размере 20 034 319 руб. 31 коп. подлежит взысканию с ответчика.

В кассационной жалобе Учреждение просит решение суда первой инстанции и постановление апелляционного суда отменить и направить дело на новое рассмотрение в арбитражный суд первой инстанции.

В обоснование жалобы приведены доводы о неправильном применении истцом, а впоследствии – и судами при расчете стоимости потребленной в спорный период тепловой энергии в горячей воде 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 № 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). По мнению заявителя кассационной жалобы, к правоотношениям сторон подлежат применению Правила предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 № 307 (далее - Правила № 307). При этом заявитель жалобы обращает внимание на то, что в основу расчета суммы задолженности истцом положены данные об объеме поставленной теплоэнергии, определенные не по фактическому потреблению, а расчетным путем, который к Учреждению как к исполнителю коммунальных услуг не может быть применен.

В отзыве на кассационную жалобу ОАО «Камчатскэнерго» выражает несогласие с приведенными в ней доводами и просит оставить обжалуемые судебные акты в силе. Истец указывает на то, что представленный им суду расчет соответствует Методике 2003 года, Правилам № 306, и объем фактически поставленной в многоквартирные дома тепловой энергии на нужды горячего водоснабжения рассчитан исходя из норматива этой коммунальной услуги, установленного постановлением главы Петропавловск-Камчатского городского округа от 30.03.2006 № 316, и количества граждан-потребителей.

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

МУП «Горсеть» в судебном заседании участия не принимало и отзыв на кассационную жалобу не представило.

В соответствии со статьей 163 АПК РФ в судебном заседании объявлялся перерыв до 12 час. 00 мин. 18.01.2010.

Проверив законность обжалуемых судебных актов, Федеральный арбитражный суд Дальневосточного округа считает, что решение от 26.05.2009 и постановление от 02.10.2009 подлежат отмене по следующим основаниям.

Арбитражные суды первой и апелляционной инстанций установили, что 01.09.2005 между ОАО «Камчатскэнерго» (энергоснабжающая организация) и МУП «Горсеть» (потребитель) заключен договор на отпуск и потребление тепловой энергии № 102, по условиям которого энергоснабжающая организация обязалась подавать на объекты, указанные

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 отказано в удовлетворении исковых требований МУП «Горсеть» об урегулировании разногласий по договору теплоснабжения от 17.10.2007 № 383/07-07ТЭ. При этом суд указал, что МУП «Горсеть» не может являться абонентом по указанному договору, поскольку имеющееся у него имущество, позволяющее 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 и другие доказательства по делу, учитывая вышеуказанные судебные акты по делу № А24-1053/2008, а также положения Жилищного кодекса Российской Федерации и Правил № 307, арбитражные суды установили, что Учреждение осуществляет функции управления и 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 обоснованно пришли к выводу о том, что Учреждение является надлежащим ответчиком по делу, с которого

подлежит взысканию стоимость поставленной в спорный период тепловой энергией в соответствии со статьями 309, 539, 544 ГК РФ.

При этом суды признали правомерным представленный истцом расчет стоимости поставленной в многоквартирные дома горячей воды, произведенный расчетным путем на основании Методики 2003 года, Правил учета тепловой энергии и теплоносителя от 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, ее потребляло, суды не приняли во внимание то, что в данном случае коммунальный ресурс приобретался у ресурсоснабжающей организации Учреждением не в целях перепродажи, а для предоставления гражданам - потребителям коммунальной услуги.

Суды пришли к ошибочному выводу о правомерности применения истцом при расчете суммы иска при отсутствии приборов учета горячей воды 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 органом местного самоуправления нормативов потребления коммунальных услуг, которые в свою очередь учитываются при расчете размера платы за коммунальные услуги согласно приложению № 2 к Правилам № 307.

Доводы ОАО «Камчатскэнерго», приведенные в отзыве на кассационную жалобу и в пояснениях его представителей в суде кассационной инстанции, о том, что при расчете суммы иска им брались за основу такие величины как норматив потребления горячей воды, установленный постановлением главы Петропавловск-Камчатского городского округа от 30.03.2006 № 316 и количество проживающих в многоквартирных домах граждан, что и предусмотрено приложением № 2 к Правилам № 307, не могут быть приняты во внимание судом кассационной инстанции по следующим причинам.

Расчет суммы иска, основанный на приложении № 2 к Постановлению № 307, в деле отсутствует, равно как и отсутствует постановление органа местного самоуправления об установлении норматива потребления горячей воды в г. Петропавловске-Камчатском, на которое ссылается ОАО «Камчатскэнерго».

Как видно из материалов дела и содержания судебных актов, суды первой и апелляционной инстанции расчеты истца не проверяли и не устанавливали их соответствие Постановлению № 307. При наличии в деле нескольких расчетов стоимости поставленной ответчику в спорный период тепловой энергии в горячей воде суды не указали, какой из расчетов признан ими правильным и обоснованным.

Так как судами не исследовался вопрос о наличии у ответчика задолженности за отпущенную в спорный период тепловую энергию в горячей воде, исходя из подлежащего применению метода определения количества потребленного коммунального ресурса и его стоимости, решение от 26.05.2009 и постановление апелляционного суда от 02.10.2009 подлежат отмене, а дело – направлению на новое рассмотрение в Арбитражный суд Камчатского края.

При новом рассмотрении дела суду необходимо проверить обоснованность представленного истцом расчета 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

ПОСТАНОВИЛ:

Решение от 26.05.2009, постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 02.10.2009 по делу № А24-6041/2008 Арбитражного суда Камчатского края отменить. Дело направить на новое рассмотрение в Арбитражный суд Камчатского края.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Председательствующий:

А.Н.Барбатов

Судьи:

Т.Н.Карпушина

С.Ю.Лесненко