



Арбитражный суд Краснодарского края
350063, г. Краснодар, ул. Постовая, 32
e-mail: a32.nchernyy@ARBITR.RU, сайт: <http://krasnodar.arbitr.ru>

ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

РЕШЕНИЕ

г. Краснодар

Дело № А32-10244/2017

12 октября 2017 года

Резолютивная часть решения принята 05 октября 2017 года;
Полный текст решения изготовлен 12 октября 2017 года;

Арбитражный суд Краснодарского края в составе судьи Черного Н.В., при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Житником Ф.С., рассмотрев в открытом судебном заседании исковое заявление УФК по Краснодарскому краю, г. Краснодар (ОГРН/ИНН 1022301619020/2310024534) к ОАО «Кубаньэнергосбыт», г. Краснодар (ОГРН/ИНН 1062309019794/2308119595) о признании не подлежащим исполнению денежного требования по уплате суммы неучтенного потребления электрической энергии встречное исковое заявление ОАО «Кубаньэнергосбыт», г. Краснодар (ОГРН/ИНН 1062309019794/2308119595) к УФК по Краснодарскому краю, г. Краснодар (ОГРН/ИНН 1022301619020/2310024534) о взыскании задолженности за неучтенно потребленную электроэнергию при участии в судебном заседании: от УФК по Краснодарскому краю: Гавриленко О.С., по доверенности от 26.12.2016; Светлицкий А.В., по доверенности от 26.12.2016; Лебина Е.Л., по доверенности от 04.05.2017, от ОАО «Кубаньэнергосбыт»: Хацац А.А., по доверенности от 27.12.2016,

УСТАНОВИЛ:

В арбитражный суд обратилось УФК по Краснодарскому краю с иском заявлением к ОАО «Кубаньэнергосбыт» с требованием о признании не подлежащим исполнению денежного требования по уплате суммы неучтенного потребления электрической энергии (Акт о неучтенном потреблении электрической энергии юридическим лицом от 02.02.2015 № 13020577), а также обязанности ответчика произвести перерасчет суммы неучтенного потребления электроэнергии в соответствии с п.п. 179, 166 Положения.

Определением Арбитражного суда Краснодарского края от 29.05.2017 принято к производству встречное исковое заявление, в соответствии с которым ОАО «Кубаньэнергосбыт» просит взыскать с УФК по Краснодарскому краю задолженность за неучтенно потребленную электроэнергию в размере 371 065,12 руб., а также расходы по уплате государственной пошлины в размере 11 749 руб.

Определением Арбитражного суда Краснодарского края от 21.09.2017 судебное заседание отложено на 16:15 05.10.2017.

На основании представленной информации и выписки из ЕГРЮЛ, судом установлен факт изменения наименования ОАО «Кубаньэнергосбыт» на ПАО «ТНС

энерго Кубань», что в соответствии с ч. 4 ст. 124 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ) является основанием для указания на такое изменение в судебном акте.

С учетом изложенного, суд в порядке ст. 124 АПК РФ полагает необходимым считать наименование ОАО «Кубаньэнергосбыт» - ПАО «ТНС энерго Кубань».

Представитель третьего лица – ПАО «Кубаньэнерго» явку своего представителя в судебное заседание не обеспечил, ходатайств и заявлений не направлял, о причинах неявки не сообщил.

Представитель УФК по Краснодарскому краю против встречного искового заявления возражал, приобщил к материалам дела письменное ходатайство об уточнении исковых требований по первоначальному иску, согласно которому просил признать не подлежащим исполнению денежное требование по уплате суммы неучтенного потребления электрической энергии (Акт о неучтенном потреблении электрической энергии юридическим лицом от 02.02.2015 № 130020577).

В соответствии со ст. 49 АПК РФ истец вправе при рассмотрении дела в арбитражном суде первой инстанции до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований.

Рассмотрев заявленное УФК по Краснодарскому краю ходатайство, суд счел возможным его удовлетворить.

Представитель ПАО «ТНС энерго Кубань» встречное исковое заявление поддержал в полном объеме.

Кроме того, представитель ПАО «ТНС энерго Кубань» ходатайствовал об истребовании у третьего лица акта предыдущей проверки прибора учета.

Отказывая в удовлетворении заявленного ходатайства, суд принимает во внимание следующее.

В соответствии с требованиями п. 4 ст. 66 АПК РФ лицо, участвующее в деле и не имеющее возможности самостоятельно получить необходимое доказательство от лица, у которого оно находится, вправе обратиться в арбитражный суд с ходатайством об истребовании данного доказательства.

В ходатайстве должно быть обозначено доказательство, указано, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть установлены этим доказательством, указаны причины, препятствующие получению доказательства, и место его нахождения.

Вместе с тем, представителем ПАО «ТНС энерго Кубань» не обоснована невозможность заблаговременного представления указанных документов в материалы дела с учетом даты подачи встречного искового заявления, в том числе невозможность их самостоятельного получения у третьего лица, а также не указаны конкретные документы, подлежащие истребованию, факт их наличия у третьего лица.

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

Между ПАО «ТНС энерго Кубань» и УФК по Краснодарскому краю заключены государственные контракты энергоснабжения от 27.12.2013 и 04.03.2015 № 1161890, предметом которых является продажа ПАО «ТНС энерго Кубань» электроэнергии (мощности) и оплата ее УФК по Краснодарскому краю на условиях и в количестве, определенных договором (п. 2.1 контрактов).

ПАО «ТНС энерго Кубань» подает УФК по Краснодарскому краю электроэнергию (мощность) только в точку (точки) поставки, указанную (указанные) в приложении № 1 к договору, на границе балансовой принадлежности в пределах разрешенной технической документацией мощности по каждой точки поставки (п. 2.2 контракта).

В приложении № 1 к контрактам указан перечень точек поставки, по которым производится контроль и расчет за отпущенную электроэнергию (мощность).

02.02.2015 работниками сетевой организации ПАО «Кубаньэнерго» выявлен факт безучетного потребления электроэнергии по точке поставки № 51 и в присутствии со стороны потребителя Назаренко Т.И. – зам. начальника отдела составлен акт о неучтенном потреблении электроэнергии от 02.02.2015 № 13020577, из содержания которого следует, что потребителем допущено безучетное потребление электроэнергии, выразившееся в неисправности – «при включенной нагрузке отсутствует индикация на счетчике, не работает счетный механизм».

Кроме того, работниками сетевой организации составлен акт № 0582488 от 02.02.2015, согласно которому узел учета электрической энергии в качестве расчетного не допущен.

Согласно акту № 0582440 от 26.02.2015 допущен в качестве расчетного новый прибор учета.

На основании указанного акта о неучтенном потреблении электроэнергии от 02.02.2015 № 13020577 сетевой организацией ПАО «Кубаньэнерго» определен период безучетного потребления электроэнергии (с 02.02.2015 по 26.02.2015) и произведен расчет объема безучетно потребленной электроэнергии, который составил 6000 кВт*ч.

Исходя из произведенного ПАО «Кубаньэнерго» расчета, истцом произведен расчет стоимости безучетно потребленной электроэнергии в размере 371 065,12 руб.

Договор, заключенный между сторонами, регулируется нормами параграфа 6 гл. 30 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

В соответствии со ст. 539 ГК РФ 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.

П. 1, 3 ст. 543 ГК РФ установлено, что абонент обязан обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасность эксплуатируемых энергетических сетей, приборов и оборудования, соблюдать установленный режим потребления энергии, а также немедленно сообщать энергоснабжающей организации об авариях, о пожарах, неисправностях приборов учета энергии и об иных нарушениях, возникающих при пользовании энергией.

В силу п. 1 ст. 544 ГК РФ 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.

К отношениям по договору энергоснабжения, не урегулированным Гражданским кодексом Российской Федерации, применяются законы и иные правовые акты об энергоснабжении, а также обязательные правила, принятые в соответствии с ним.

Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» утверждены «Основные положения функционирования розничных рынков электрической энергии» (далее - Основные положения № 442).

Названные Основные положения № 442 определяют «безучетное потребление» как потребление электроэнергии с нарушением установленного договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электроэнергии (мощности), договором оказания услуг по передаче электроэнергии) и настоящим документом порядка учета электроэнергии 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 (бездействия), которые привели к искажению данных об объеме потребления электроэнергии (мощности).

В соответствии с п. 4 Основных положений № 442, сетевые организации приобретают электрическую энергию (мощность) на розничных рынках для собственных (хозяйственных) нужд и в целях компенсации потерь электрической энергии в принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании объектах электросетевого хозяйства. В этом случае сетевые организации выступают как потребители.

Согласно п. 192 Основных положений № 442 по факту выявленного безучетного потребления электроэнергии сетевой организацией составляется акт о неучтенном потреблении электроэнергии. Факт безучетного потребления электроэнергии может быть выявлен в том числе при проведении проверки состояния приборов учета, а также в ходе проведения осмотра прибора учета перед его демонтажем.

В силу п. 193 Основных положений № 442 в акте о неучтенном потреблении электроэнергии должны содержаться данные: о лице, осуществляющем безучетное или бездоговорное потребление электроэнергии; о способе и месте осуществления безучетного или бездоговорного потребления электроэнергии; 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 электроэнергии, - в случае выявления бездоговорного потребления; объяснения лица, осуществляющего безучетное или бездоговорное потребление электроэнергии, 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.

Представленный в материалы дела акт о неучтенном потреблении электрической энергии от 02.02.2015 № 13020577 данным требованиям не соответствует, поскольку в нем не указана дата предыдущей проверки прибора учета электроэнергии, отсутствует способ осуществления безучетного потребления электрической энергии, а имеется только ссылка на неисправность прибора учета – при включенной нагрузке отсутствует индикация на счетчике, не работает счетный механизм.

Кроме того, составленный акт № 0582488 от 02.02.2015, согласно которому узел учета электрической энергии в качестве расчетного не допущен, составление которого предусмотрено непосредственно перед составлением акта о неучтенном потреблении электрической энергии, составлен в отсутствие потребителя, в указанном акте отсутствуют сведения об измерительном приборе, с помощью которого определялись неисправности в работе прибора учета, равно как и отсутствуют сведения о произведенных замерах.

При этом суд считает необходимым отметить также и тот факт, что не указаны сведения, подтверждающие факт наличия включенной нагрузки при проверке.

В соответствии с п. 176 Основных положений в акте проверки приборов учета должны быть указаны: дата, время и адрес проведения проверки, форма проверки и основание для проведения проверки; лица, принявшие участие в проверке; лица, приглашенные в соответствии с п. 171 Основных положений для участия в проверке, но не принявшие в ней участие; характеристики и место установки проверяемого расчетного прибора учета (измерительного трансформатора, в случае если прибор учета входит в

состав измерительного комплекса или систему учета), показания прибора учета на момент проверки и дата истечения межповерочного интервала прибора учета (измерительного трансформатора); характеристики и место установки контрольных пломб и знаков визуального контроля, установленных на момент начала проверки, а также вновь установленных (если они менялись в ходе проверки); результат проверки; характеристики используемого при проведении проверки оборудования, в случае если проводится инструментальная проверка; лица, отказавшиеся от подписания акта проверки либо несогласные с указанными в акте результатами проверки, и причины такого отказа либо несогласия.

В силу п. 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 названного документа, проверку состояния прибора учета, наличия и сохранности контрольных пломб и знаков визуального контроля, а также снятие показаний приборов учета. Указанная проверка должна проводиться не реже 1 раза в год и может проводиться в виде инструментальной проверки.

Соглашением между сетевой организацией и гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) может быть определено, что проверка расчетных приборов учета осуществляется гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) в отношении всех или части точек поставки.

В случае если в отношении каких-либо точек поставки сетевой организацией не были проведены проверки расчетных приборов учета в соответствии с планом-графиком, указанным в п. 173 Основных положений, а также если в отношении каких-либо точек поставки за прошедшие 12 месяцев сетевой организацией не были проведены проверки приборов учета, то проверки приборов учета в отношении соответствующих точек поставки вправе провести гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация), который в отношении таких точек поставки осуществляет продажу электрической энергии.

В указанных случаях гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация) осуществляет проверки приборов учета в порядке, аналогичном установленному в разделе X порядку для их проведения сетевой организацией.

Гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация) участвует в проведении проверок приборов учета в соответствии с п. 173 - 177 Основных положений.

В соответствии с п. 173 Основных положений проверки расчетных приборов учета осуществляются в плановом и внеплановом порядке.

Плановые проверки приборов учета осуществляются сетевой организацией на основании плана-графика проведения проверок расчетных приборов учета, разработанного сетевой организацией и согласованного с гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) в порядке, указанном в п. 174 Основных положений.

Основанием для проведения внеплановой проверки приборов учета является:

полученное от гарантирующего поставщика (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), обслуживающего точки поставки, расположенные в границах объектов

электросетевого хозяйства сетевой организации, заявление о необходимости проведения внеплановой проверки приборов учета в отношении обслуживаемых им точек поставки, но не более чем 10 процентов точек поставки, планируемых сетевой организацией к проверке в соответствии с указанным планом-графиком в этом же расчетном периоде;

полученное от потребителя (производителя электрической энергии (мощности) на розничном рынке), энергопринимающие устройства (объекты по производству электрической энергии (мощности)) которого непосредственно или опосредованно присоединены к сетевой организации, заявление о необходимости проведения внеплановой проверки в отношении его точек поставки;

выявление факта нарушения сохранности пломб и (или) знаков визуального контроля при проведении осмотра состояния расчетного прибора учета перед его демонтажем, осуществляемым в порядке, установленном настоящим разделом.

В соответствии с п. 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.

Сетевая организация передает гарантирующему поставщику (энергосбытовой, энергоснабжающей организации), в случае если он не участвовал в проведении проверки, копии актов проверки расчетных приборов учета в течение 3 рабочих дней после их составления.

Результатом проверки является заключение о пригодности расчетного прибора учета для осуществления расчетов за потребленную (произведенную) на розничных рынках электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги по передаче электрической энергии, о соответствии (несоответствии) расчетного прибора учета требованиям, предъявляемым к такому прибору учета, а также о наличии (об отсутствии) безучетного потребления или о признании расчетного прибора учета утраченным.

В соответствии с п. 192 Основных положений 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.

Факт безучетного потребления электрической энергии может быть выявлен в том числе при проведении проверки состояния приборов учета, а также в ходе проведения осмотра прибора учета перед его демонтажем.

В случае если сетевая организация не присутствовала при проведении гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) проверки состояния приборов учета, в результате которой был выявлен факт безучетного потребления электрической энергии, то акт о неучтенном потреблении электрической энергии составляется гарантирующим поставщиком (энергосбытовой, энергоснабжающей организацией) и не позднее 3 рабочих дней со дня его составления передается в сетевую организацию.

Как следует из материалов дела, истцом и третьим лицом не представлены документальные доказательства, обосновывающие проведение сетевой организацией осмотра электроустановок ответчика 02.02.2015 и, следовательно, наличие оснований для плановой проверки прибора учета ответчика.

В соответствии с п. 1.2.2. Правил технической эксплуатации электроустановок потребителей, утвержденных приказом Министерства энергетики РФ от 13.01.2003 № 6 (далее - Правила № 6), потребитель обязан обеспечивать содержание электроустановок в

работоспособном состоянии и их эксплуатацию в соответствии с требованиями настоящих Правил и других нормативно-технических документов (НТД).

Организация эксплуатации средств учета электроэнергии должна вестись в соответствии с требованиями действующих НТД и инструкций заводов-изготовителей (п. 2.11.4 Правил).

Средства учета электроэнергии и контроля ее качества должны быть защищены от несанкционированного доступа для исключения возможности искажения результатов измерений (пп. 3.5 п. 3 Правил учета электрической энергии, утвержденных Министерством топлива и энергетики РФ 19.09.1996).

В силу п. 2.11.17 Правил № 6 потребитель несет ответственность за сохранность расчетного счетчика, его пломб и за соответствие цепей учета электроэнергии установленным требованиям; нарушение пломбы на расчетном счетчике, если это не вызвано действием непреодолимой силы, лишает законной силы учет электрической энергии, осуществляемый данным расчетным счетчиком.

Приведенные нормы Правил носят императивный характер и направлены на исключение возможности искажения результатов измерений.

Согласно п. 145 Основных положений № 442 обязанность по обеспечению эксплуатации установленного и допущенного в эксплуатацию прибора учета, сохранности и целостности прибора учета, а также пломб и (или) знаков визуального контроля, снятию и хранению его показаний, своевременной замене возлагается на собственника такого прибора учета.

При этом под эксплуатацией прибора учета для целей настоящего документа понимается выполнение действий, обеспечивающих функционирование прибора учета в соответствии с его назначением на всей стадии его жизненного цикла со дня допуска его в эксплуатацию до его выхода из строя, включающих в том числе осмотры прибора учета, техническое обслуживание (при необходимости) и проведение своевременной поверки.

Поскольку на потребителе лежит обязанность обеспечивать исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии, он несет риск последствий их неисправности.

В силу ст. 71 АПК РФ арбитражный суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств. Арбитражный суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности. Доказательство признается арбитражным судом достоверным, если в результате его проверки и исследования выясняется, что содержащиеся в нем сведения соответствуют действительности. Каждое доказательство подлежит оценке арбитражным судом наряду с другими доказательствами. Никакие доказательства не имеют для арбитражного суда заранее установленной силы. Результаты оценки доказательств суд отражает в судебном акте, содержащем мотивы принятия или отказа в принятии доказательств, представленных лицами, участвующими в деле, в обоснование своих требований и возражений.

В обосновании заявленных требований истцом в материалы дела представлен акт о неучтенном потреблении электроэнергии от 02.02.2015 № 13020577, из содержания которого следует, что потребителем допущено безучетное потребление электроэнергии, выразившееся в неисправности – «при включенной нагрузке отсутствует индикация на счетчике, не работает счетный механизм».

Вместе с тем, в акте от 02.02.2015 № 13020577 не содержится сведений о способе безучетного потребления электроэнергии, и не указано, каким образом осуществлено вмешательство в работу прибора учета.

Кроме того, судом принимаются доводы УФК по Краснодарскому краю, согласно которым акт подписан ненадлежащим лицом. В соответствии с представленным в материалы дела приказом управления от 20.02.2014 № 405 ответственным за снятие

показаний электроприборов, а также лицом, уполномоченным подписывать акты, является начальник отдела № 26 Турбин Д.В., который 02.02.2015 находился на рабочем месте.

По общему правилу п. 2 ст. 401 ГК РФ отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства (п. 1 ст. 401 ГК РФ).

Виновные действия ответчика не подтверждены какими-либо конкретными доказательствами, свидетельствующими о его вине в нарушении учета электрической энергии также при следующих обстоятельствах.

В соответствии с п. 136 Основных положений № 442 от 04.05.2012 определение объема потребления электрической энергии (мощности) на розничных рынках, оказанных услуг по передаче электрической энергии, а также фактических потерь электрической энергии в объектах электросетевого хозяйства осуществляется на основании данных, полученных с использованием указанных в настоящем разделе приборов учета электрической энергии, в том числе включенных в состав измерительных комплексов, систем учета, а при отсутствии приборов учета и в определенных в настоящем разделе случаях - путем применения расчетных способов, предусмотренных настоящим документом и приложением № 3 к Правилам № 442.

П. 179 Основных положений № 442 определено, что в случае неисправности, утраты или истечения срока межповерочного интервала расчетного прибора учета либо его демонтажа в связи с поверкой, ремонтом или заменой определение объема потребления электрической энергии (мощности) и оказанных услуг по передаче электрической энергии осуществляется в порядке, установленном п. 166 настоящего документа для случая непредоставления показаний прибора учета в установленные сроки.

П. 166 Основных положений № 442 предусмотрено использование показаний контрольного прибора учета либо показаний расчетного прибора учета за аналогичный расчетный период предыдущего года.

При этом, согласно п. 195 Основных положений № 442 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.

В случае же неисправности прибора учета, выявленной в отсутствие безучетного потребления, расчет объемов переданной электрической энергии расчетным способом осуществляется с месяца, в котором выявлена эта неисправность

ПАО «ТНС энерго Кубань» не представлено в материалы дела доказательств, подтверждающих факт безучетного потребления в значении п. 2 Основных положений № 442 (ст.ст. 65, 9 АПК РФ).

П. 179, 195 Основных положений № 442 не предусматривают одновременное применение и показания контрольного учета и расчета по максимальной мощности.

По смыслу определения п. 2 Основных положений № 442, ввиду отсутствия факта вмешательства в работу прибора учета (системы учета) отсутствует и безучетное потребление, что лишает истца требовать оплаты услуг по безучетному потреблению и определять объем безучетного потребления на основании п. 195 Основных положений № 442.

При этом, учитывая недоказанность факта неучтенного потребления электроэнергии у суда нет оснований для признания исковых требований по основному иску правомерными.

Ссылка ПАО «ТНС энерго Кубань» на преюдициальное значение решения Арбитражного суда Краснодарского края от 10.06.2016 № А32-31348/2015 для рассмотрения настоящего спора судом отклоняется как необоснованная.

Спор в рамках дела № А32-31348/2015 связан с отношениями сторон по договору на передачу электрической энергии, конечные потребители энергии не являются стороной спорного договора. Вопрос об оплате услуг по передаче электрической энергии отнесен законодательством исключительно к взаимоотношениям между гарантирующим поставщиком и сетевой организацией. Споры между потребителями и гарантирующим поставщиком рассматриваются в иных делах, для которых решение по делу № А32-31348/2015 не может иметь преюдициального значения.

Кроме того, в удовлетворении основного иска о признании не подлежащим исполнению денежное требование по уплате суммы неучтенного потребления электрической энергии надлежит отказать по следующим основаниям.

Согласно ч. 1 ст. 4 АПК РФ заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов.

Истец свободен в выборе способа защиты своего нарушенного права, однако избранный им способ защиты должен соответствовать содержанию нарушенного права и спорного правоотношения, характеру нарушения.

Способы защиты гражданских прав указаны в ст. 12 ГК РФ. В тексте данной правовой нормы указываются одиннадцать способов защиты гражданских прав, анализ которых позволяет сделать однозначный вывод о том, что такого способа защиты нарушенного права, как признание действий коммерческих организаций незаконными, Гражданский кодекс Российской Федерации не предусматривает.

Однако указанный перечень не является исчерпывающим, так как в последнем абзаце ст. 12 ГК допускается защита нарушенного права иными способами, предусмотренными законом.

Деятельность по поставке электроэнергии наряду с ГК РФ регулируется различными нормативно-правовыми актами, однако ни один из них не предусматривает возможность, как гражданина, так и юридического лица признать в судебном порядке действия юридического лица незаконными.

Более того, согласно ст. 197 АПК РФ оспорены могут быть действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц.

Закон не предусматривает возможности предъявления требований о признании незаконными действий коммерческой организации, в том числе, в рассматриваемом споре, действий по составлению акта о неучтенном потреблении электрической энергии, оспаривании самого акта, что следует из существа предъявленных исковых требований.

Действующее законодательство не предусматривает способ защиты права в виде признания расчета стоимости безучетно потребленной электрической энергии недействительным, не подлежащим исполнению денежного требования по уплате суммы неучтенного потребления электрической энергии.

Таким образом, исковые требования по первоначальному иску удовлетворению также не подлежат по указанным выше основаниям.

В соответствии со ст. 110 АПК РФ судебные расходы, понесенные лицами, участвующими в деле, в пользу которых принят судебный акт, взыскиваются арбитражным судом со стороны.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 110, 167-171, 176 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

РЕШИЛ:

Считать наименованием ОАО «Кубаньэнергосбыт» - ПАО «ТНС энерго Кубань».

Ходатайство УФК по Краснодарскому краю об уточнении исковых требований удовлетворить.

В удовлетворении ходатайства ПАО «ТНС энерго Кубань» об истребовании документов отказать.

В удовлетворении искового заявления отказать.

В удовлетворении встречного искового заявления отказать.

ПАО «ТНС энерго Кубань» выдать справку на возврат из федерального бюджета излишне уплаченной государственной пошлины в размере 1 328 руб.

Решение может быть обжаловано в течение месяца со дня изготовления полного текста судебного акта в Пятнадцатый арбитражный апелляционный суд.

Судья

Н.В. Черный