

В Арбитражный суд г. Москвы

115225, г. Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

Истец: Публичное акционерное общество «Московская объединенная энергетическая компания»

119526, г. Москва, проспект Вернадского, д. 101, к. 3, эт\каб 20/2017

Адрес для направления корреспонденции:

121596, г. Москва, ул. Горбунова, д. 2, стр. 3, офис В613 (МГКА «КДЗП»)

Ответчик: ТСЖ «Солнечный берег»

119607, г. Москва, Мичуринский проспект, д. 29

Дело № А40-206142/2022-28-1519

ОТЗЫВ

на исковое заявление МОЭК

В производстве Арбитражного суда г. Москвы находится дело № А40-206142/2022-28-1519 по иску Публичного акционерного общества «Московская объединенная энергетическая компания» (далее - Истец) к ТСЖ «Солнечный берег» (далее - Ответчик) о взыскании суммы долга по договору № 08.706249-ТЭ от 31.12.2010г. за период декабрь 2021 года в размере 4 821 181, 87 руб., неустойки за период с 21.01.2022г. по 15.09.2022г. в размере 618 861, 76 руб., неустойки по день фактического исполнения обязательства, начиная с 16.09.2022г., рассчитанную исходя из 1/130 ставки рефинансирования Банка России.

В отношении заявленных требований Ответчик сообщает следующее.

Между ПАО "МОЭК" и ТСЖ «Солнечный берег» заключен договор теплоснабжения № 08.706249-ТЭ от 31.12.2010г. (далее - Договор).

Поставка (подача) ресурсов производилась в соответствии с условиями Договора. Ответчиком подавались показания приборов учета (далее - ОДПУ) (Приложение № 26).

Информации о неисправности ОДПУ у Ответчика не имеется.

Однако с апреля 2021 года Истец начал выставлять акты приемки-передачи энергоресурсов (Приложение №№ 4-12), информация в которых не соответствовала реальной поставке (подаче) коммунальных ресурсов, фактически потребленный коммунальных ресурсов и показаниям ОДПУ.

В мотивировочной части искового заявления Истцом не указано по какой причине создалась подобная ситуация.

При этом, между Истцом и Ответчиком ведется активная переписка, а именно направились претензии, письма, акты сверки и тд (Приложение №№ 13-19).

Так письмом от 05.10.2022 г. № 02-Ф11/08-58011/22 о предоставлении информации (Приложение №19) Истец сообщил Ответчику следующую информацию: «МКД оборудован коллективным (общедомовым) прибором учета тепловой энергии (далее – ОДПУ), который находится в ведении ТСЖ «Солнечный берег», а также допущенного к коммерческим расчетам в соответствии с требованиями Правил коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утв. Постановлением Правительства РФ от 18.11.2013 № 1034.

Согласно ст. 19 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», п. 21 Правил, обязательных при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями, утв. постановлением Правительства РФ от 14.02.2012 № 124 (далее - Правила № 124),

количество поставленной тепловой энергии определяется ПАО «МОЭК» на основании показаний ОДПУ, а в случае его отсутствия либо неисправности – расчетным способом, предусмотренном действующим законодательством РФ.

В связи с тем, что данный ОДПУ находился в неисправном состоянии, определение объема поставленной тепловой энергии для нужд отопления МКД с апреля 2021 года по сентябрь 2021 года осуществлялось ПАО «МОЭК» в соответствии с требованиями пп. «в» п. 21 Правил № 124 и п. 59 (1) Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утв. постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354, на 05.10.2022 02-Ф11/08-58011/22 2 основании средних показаний ОДПУ за предыдущий период, с октября 2021 по настоящее время – на основании норматива расхода тепловой энергии на отопление жилых помещений, утв. постановлением Правительства Москвы от 11.01.1994 № 41 «О нормативах потребления тепловой энергии и газа, используемых для расчета платы за коммунальные услуги».

Учитывая изложенное, начисления за поставленные коммунальные ресурсы в МКД, расположенный по адресу: Мичуринский проспект, д. 29 ПАО «МОЭК» осуществляет корректно, в соответствии с условиями договора и нормами действующего законодательства РФ.»

Таким образом Истец утверждает, что ОДПУ, регистрирующий количество поставленной тепловой энергии находится в неисправном состоянии по дату подачи искового заявления, по 23.09.2022, в связи с чем, определение объема поставленной тепловой энергии для нужд отопления с апреля 2021 года по сентябрь 2021 года осуществлялось Истцом на основании средних показаний ОДПУ за предыдущий период, с октября 2021 по срок подачи искового заявления – на основании норматива расхода тепловой энергии на отопление жилых помещений.

Ответчик считает, что определение объема поставленной тепловой энергии для нужд отопления с апреля 2021 года по сентябрь 2021 года осуществлялось Истцом на основании средних показаний ОДПУ за предыдущий период, с октября 2021 по апрель 2022 года – на основании норматива расхода тепловой энергии на отопление жилых помещений является незаконным в силу следующего.

1. В соответствии с положениями Договора, ОДПУ принадлежит Истцу, который обязан самостоятельно производить поверку ОДПУ и его ремонт или замену и компенсировать Ответчику срок неисправности ОДПУ, а также заплатить неустойку.

Из пункта 4.1.4 Договора (л.д. 9-14) следует, что Истец обязан ежегодно проверять техническое состояние теплоснабжающего оборудования Ответчика.

Кроме того, пунктами 4.1.5-4.1.6 Договора прямо предусмотрено, что в случае неисправности ОДПУ, Истец обязан самостоятельно и за свой счет производить его ремонт.

Согласно пункту 4.1.7 Договора Истец обязан засчитывать сумму неустойки, установленную пунктом 8.3 настоящего Договора, в счет платы, подлежащей внесению Абонентом за потребленную тепловую энергию в месяце, следующем за месяцем, в котором узел учета был неисправен.

Пунктом 4.1.7 Договора предусмотрено, что Истец несет ответственность за просрочку (более трех рабочих дней) выполнения работ, связанных с ремонтом или заменой приборов учета тепловой энергии и теплоносителя, а также за несвоевременное выполнение работ, связанных с техническим обслуживанием и метрологической поверкой ОДПУ горячей воды, в виде неустойки в размере ста рублей за каждый день просрочки исполнения обязательств, возникших не по вине Ответчика, что оформляется соответствующим актом.

Однако в исковом заявлении не указано, когда произошла поломка ОДПУ. Истец не пояснил в связи с чем им не была произведена проверка технического состояния ОДПУ.

Истцом в исковом заявлении также не указана причина (по его мнению) неисправности ОДПУ, какие действия, связанные с устранением, так называемой, неисправности Истцом предпринимались. В материалах дела отсутствуют какие-либо документы, подтверждающие неисправность ОДПУ в течении какого-либо времени.

Таким образом, обязанность по поддержанию работоспособности ОДПУ лежит на Истце, в материалах дела отсутствуют доказательства неисправности ОДПУ, а также Истцом не представлены доказательства, подтверждающие правомерность действий Истца, в связи с чем, действия Истца по определению объема поставленной тепловой энергии для нужд отопления на основании средних показаний ОДПУ за предыдущий период и/или на основании норматива расхода тепловой энергии на отопление жилых помещений являются необоснованными и незаконными. Доказательств обратного в нарушение ст. 65 АПК РФ Истцом не представлено.

2. Работоспособность ОДПУ подтверждена Ответчиком и установлена Истцом в спорный период.

21.05.2021 года Ответчиком года были получены свидетельства о поверке средств измерения с установлением срока действительности до 20.05.2025 г. (Приложение №20).

24.05.2021 года Истцом был составлен Акт периодической проверки узла учета тепловой энергии и теплоносителя у потребителя № 322-03/08-21УУТЭ (Приложение №21), которым Истцом подтверждена работоспособность ОДПУ.

19.07.2021 года комиссией в которую входили представители Префектуры Западного административного округа города Москвы и Истца был составлен акт проверки готовности к отопительному сезону 2021/2022 г. (Приложение №22), которым также подтверждена работоспособность ОДПУ.

Таким образом, работоспособность ОДПУ подтверждена самим Истцом в спорный период неоднократно, в связи с чем, действия Истца по определению объема поставленной тепловой энергии для нужд отопления на основании средних показаний ОДПУ за предыдущий период и/или на основании норматива расхода тепловой энергии на отопление жилых помещений являются необоснованными и незаконными. Доказательств обратного в нарушение ст. 65 АПК РФ Истцом не представлено.

3. В акты приемки-передачи энергоресурсов Истцом с апреля 2021 года вносились недостоверные сведения о количестве (объеме) ресурса (Тепловая энергия), фактически поставленного в расчетном периоде, что привело к неверному расчету стоимости оплаты тепловой энергии и соответственно нарушению прав Ответчика.

По общему правилу количество поданной абоненту и использованной им энергии определяется в соответствии с данными учета о ее фактическом потреблении; оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии (п. 1 ст. 541, п. 1 ст. 544 ГК РФ).

Общий порядок организации коммерческого учета тепловой энергии и теплоносителя урегулирован в статье 19 Федерального закона от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ "О теплоснабжении" (далее по тексту - Закон об теплоснабжении), в статье 13 Федерального закона от 23.11.2009 г. № 261-ФЗ "Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (далее по тексту - Закон об энергосбережении), из которых следует, что законодатель отдает безусловный приоритет учетному способу определения объема поставленных энергоресурсов, основанному на измерении приборами учета; расчетные способы допускаются как исключение из общего правила при отсутствии в точках учета приборов учета, неисправности приборов учета, при нарушении сроков представления показаний приборов учета.

Порядок определения объема коммунальных ресурсов, поставленных в многоквартирные дома, не оборудованные общедомовыми приборами учета, установлен постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 г. № 354 "О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов" (вместе с "Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов") (далее по тексту - Правила № 354).

Как было указано выше Истцом в адрес ответчика с апреля 2021 года направлялись акты приемки-передачи энергоресурсов (Приложение №№4-12), информация в которых не соответствовала реальной поставке (подаче) коммунальных ресурсов, фактически потребленный коммунальных ресурсов и показаниям ОДПУ.

В сравнительной таблице расчета показаний и начислений (Приложение №23) указаны реальные показания ОДПУ и показана разница в расчетах Истца и реальных данных о поставке (подаче) коммунальных ресурсов.

Согласно данным Ответчика по тепловой энергии, в связи с неправильным расчетом Истца потребления Ответчиком тепловой энергии в 2021 году, переплата составила 2 968 388 (два миллиона девятьсот шестьдесят восемь тысяч триста восемьдесят восемь) рублей 53 копейки.

Кроме того, Ответчик обращает внимание суда на то, что Истец произвольно вносил в акты приемки-передачи энергоресурсов сведения о количестве (объеме) ресурса (Тепловая энергия), фактически поставленного в расчетном периоде.

Например, в пп.1.1 п.1 актов приемки-передачи энергоресурсов за период апрель, май, сентябрь 2021 года (Приложение №№4,5,9) указано, что количество (объем) ресурса, фактически поставленное в расчетном периоде равно **477.845 Гкал, 138,729 Гкал, 254,851 Гкал** соответственно, однако, как указано в пп. 2.1 акта приемки-передачи энергоресурсов среднемесячный объем потребления тепловой энергии на нужды отопления за предыдущий год составляет **253.759 Гкал**, при этом объем потребления тепловой энергии за апрель, май, сентябрь 2020 года составляют соответственно - **356,160 Гкал, 61,458 Гкал, 253,192 Гкал**.

Как было указано выше, письмом от 05.10.2022 г. № 02-Ф11/08-58011/22 о предоставлении информации (Приложение №19) Истец сообщил Ответчику, что за апрель 2021 года Истец определял объем поставленной тепловой энергии для нужд отопления на основании средних показаний ОДПУ за предыдущий период.

Учитывая изложенное, расчеты Истца с апреля 2021 года по определению объема поставленной тепловой энергии для нужд отопления безосновательными и вызывают обоснованные сомнения у Ответчика.

Таким образом, в акты приемки-передачи энергоресурсов Истцом с апреля 2021 года вносились недостоверные сведения о количестве (объеме) ресурса (Тепловая энергия), фактически поставленного в расчетном периоде, что привело к неверному расчету стоимости оплаты тепловой энергии.

Доказательств обратного в нарушение ст. 65 АПК РФ Истцом не представлено.

Ответчик также считает необоснованными заявленные требования о взыскании с Ответчика неустойки.

Согласно Постановлению Пленума Верховного суда Российской Федерации от 23 июня 2015 года № 25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 части первой Гражданского Кодекса Российской Федерации», если будет установлено недобросовестное поведение одной из сторон, суд, в зависимости от обстоятельств дела и с учетом характера и последствий такого поведения отказывает в защите принадлежащего ей прав полностью или частично, а также принимает иные меры, обеспечивающие защиту интересов добросовестной стороны или третьих лиц от 5 недобросовестного поведения другой стороны (пункт 2 статьи 10 ГК РФ), например признает условие, которому недобросовестно препятствовала или

содействовала эта сторона соответственно наступившим или не наступившим (пункт 3 статьи 157 ГК РФ).

Учитывая изложенное, в соответствии с положениями ст.10, 309, 310, 330, 539 - 548 ГК РФ, Закона об теплоснабжении, Закона об энергосбережении, Правил № 354, а также ст. 65, 131 АПК РФ, Постановлению Пленума Верховного суда Российской Федерации от 23 июня 2015 года № 25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 части первой Гражданского Кодекса Российской Федерации» Ответчик просит отказать Истцу в удовлетворении заявленных требований в полном объеме.

Приложение:

1. Акт приемки-передачи энергоресурсов от 31.01.2022г.
2. Акт приемки-передачи энергоресурсов от 28.02.2022г.
3. Акт приемки-передачи энергоресурсов от 31.03.2022г.
4. Акт приемки-передачи энергоресурсов от 30.04.2022г.
5. Акт приемки-передачи энергоресурсов от 31.05.2022г.
6. Акт приемки-передачи энергоресурсов от 30.06.2022г.
7. Акт приемки-передачи энергоресурсов от 31.07.2022г.
8. Акт приемки-передачи энергоресурсов от 31.08.2022г.
9. Акт приемки-передачи энергоресурсов от 30.09.2022г.
10. Акт приемки-передачи энергоресурсов от 31.10.2022г.
11. Акт приемки-передачи энергоресурсов от 30.11.2022г.
12. Акт приемки-передачи энергоресурсов от 31.12.2022г.
13. Претензия ТСЖ «Солнечный берег» от 23.03.2022 № 62.
14. Ответ ПАО «МОЭК» на претензию ТСЖ «Солнечный берег» от 12.04.2022г. № 02-Ф11/08-20990/22.
15. Претензия ПАО «МОЭК» от 25.03.2022 № 355633.
16. Письмо ПАО «МОЭК» о направлении акта сверки от 19.04.2022г. №б/н.
17. Акт сверки взаимных расчетов за период с 01.01.2022 по 31.03.2022г.
18. Претензия ТСЖ «Солнечный берег» от 12.09.2022 № 233.
19. Ответ ПАО «МОЭК» на претензию ТСЖ «Солнечный берег» от 05.10.2022г. № 02-Ф11/08-58011/22.
20. Свидетельства о поверке средств измерения с установлением срока действительности до 20.05.2025 г.
21. Акт периодической проверки узла учета тепловой энергии и теплоносителя у потребителя № 322-03/08-21УУТЭ от 24.05.2021г.
22. Акт проверки готовности к отопительному сезону 2021/2022 г. от 19.07.2021г.
23. Сравнительная таблица расчета показаний и начислений.
24. Копия доверенности представителя
25. Оригинал ордера адвоката.
26. Показания приборов учета в 2021 году, переданные в МОЭК.
27. Доказательства направления копий настоящего отзыва лицам участвующим в деле.

28.12.2022г.

Представитель Ответчика
(доверенность в материалах дела)
Адвокат