

**В** Девятый арбитражный апелляционный суд  
115225, г. Москва, ул. Большая Тульская, д. 17  
**Через:** Арбитражный суд города Москвы  
115225, г. Москва, ул. Большая Тульская, д.17

**Истец** Публичное акционерное общество «Московская  
**(заявитель апелляционной** объединенная энергетическая компания»  
**жалобы):** (ОГРН 1047796974092, ИНН 7720518494)  
**Адрес:** 119526, г. Москва, проспект Вернадского, д. 101,  
к. 3, эт/каб 20/2017  
**Адрес для направления** 121596, г. Москва, ул. Горбунова, д. 2, стр. 3,  
**корреспонденции:** офис В613 (МГКА «КДЗП»)

**Ответчик:** Товарищество собственников жилья  
«Солнечный берег»  
(ОГРН 1027739558351, ИНН 7729346507)  
**Адрес:** 119607, г. Москва, Мичуринский проспект, д. 29

Дело № А40-206142/2022

### АПЕЛЛЯЦИОННАЯ ЖАЛОБА

Решением Арбитражного суда города Москвы от 04.04.2023 по делу № А40-206142/22-28-1519 (далее – Решение, дата публикации: 05.04.2023 г. 17:10:37 МСК) в удовлетворении исковых требований Публичного акционерного общества «Московская объединенная энергетическая компания» (далее – ПАО «МОЭК», Истец) к Товариществу собственников жилья «Солнечный берег» (далее – ТСЖ «Солнечный берег», Ответчик) отказано.

Истец не согласен с вынесенным решением. Решение Арбитражного суда города Москвы от 04.04.2023 считает незаконным и необоснованным, вынесенным с существенным нарушением норм материального и процессуального права, при неполном выяснении обстоятельств, имеющих значение для дела.

Выводы суда первой инстанции, изложенные в Решении, не соответствуют фактическим обстоятельствам дела, что в силу части 1 статьи 270 АПК РФ является основанием для отмены Решения.

#### 1. Фактические обстоятельства дела.

ПАО «МОЭК» обратилось в Арбитражный суд города Москвы с исковым заявлением к ТСЖ «Солнечный берег» о взыскании задолженности (основного долга) и неустойки по Договору в общем размере **5 160 485,73** рублей (с учетом принятых судом уточнений в порядке ст. 49 АПК РФ), в том числе:

- по Договору № 08.706249-ТЭ от 31.12.2010:  
4 821 181,87 руб. – основной долг за период 12.2021;  
339 303,86 руб. – неустойка за период с 21.01.2022 по 31.03.2022 и с 02.10.2022 по 12.01.2023; неустойка по день фактического исполнения обязательства, начиная с 13.01.2023 года, рассчитанная исходя из 1/130 ставки рефинансирования Банка России.

*Вх № 226 от 10.05.23*

Начисления за период 12.2021 составили 6 136 206,51 рублей, что представляет собой сумму: начисления по 1/12 в размере 922 721,16 рублей + годовая корректировка в размере 5 213 485,35 рублей, что отражено в первичных расчетно-платежных документах, представленных Истцом в материалы дела (*приложение 5 к исковому заявлению*).

С учетом произведенных Ответчиком оплат сумма задолженности за период 12.2021 составила 4 821 181,87 рубль.

Выставленный счет		Оплата		№, дата платежного поручения	Задолженность
Месяц, год	Сумма	Дата	Сумма		
1	2	3	4	5	7
Декабрь 2021 года					
12.2021	922 721,16				
12.2021	5 213 485,35				
		05.03.2022	276 440,18	№ 86 от 05.03.2022	
		05.03.2022	392 303,48	№ 85 от 05.03.2022	
		05.03.2022	646 280,98	№ 86 от 05.03.2022	
					4 821 181,87
	6 136 206,51		1 315 024,64		

Суд первой инстанции, отказывая в иске, сделал ошибочный и противоречащий материалам дела и фактическим обстоятельствам дела вывод, что неисправный прибор учета, вышедший из строя и показания по которому не могли быть приняты во внимание, принадлежит Истцу и что на Истце лежит обязанность производить ремонт и обслуживание прибора учета, указав, в частности, следующее:

*Вместе с тем, 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 теплопотребляющего 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.*

Данные выводы суда легли в основу принятого Решения об отказе в иске.

Вместе с тем, указанные выводы суда являются ошибочными и противоречат фактическим обстоятельствам дела.

Приложением 6.1 к Договору № 08.706249-ТЭ от 31.12.2010 установлено, что все узлы (приборы) учета, по которым принимаются показания по Договору, в том числе неисправный прибор 073666, находятся в ведении Абонента – то есть ТСЖ «Солнечный берег».

Приложение № 6.1 от 01.12.2010 года  
к Договору теплоснабжения  
от 01.12.2010 года  
№ 08.706249-ТЭ

Наименование Абонента: Товарищество собственников жилья "Солнечный берег"

Сведения об узлах (приборах) учета, находящихся в ведении Абонента

№ п/п	№ ЦТП (ИТП)	Адрес строения Абонента	Наименование прибора, тип	Заводской №	Трубопровод (подающий/обратный)	Пределы измерения / цеха давления шкалы	Дата госповерки	Дата очередной госповерки
1	2	3	4	5	6	7	8	9
1	08-01-1016/039	Мичуринский просп. д. 29	Теплосчетчик КМ-5-2-100	73666	Подающий сист. отопление	Г/кал.	03.11.2009	15.07.2013
		Мичуринский просп. д. 29	ППС 5-2-100	73637	Обратн. сист. Отопления	Г/кал.	03.11.2009	15.07.2013
		Мичуринский просп. д. 29	Теплосчетчик КМ-5-2-65	74353	Подающий сист. вентиляция	Г/кал.	03.11.2009	15.07.2013
		Мичуринский просп. д. 29	ППС 5-2-65	74337	Обратн. сист. Вентиляции	Г/кал.	03.11.2009	15.07.2013
		Мичуринский просп. д. 29	КТСП-Т	12704 г/х	Под./цирк. Вент.	Г/кал.	03.11.2009	15.07.2013
		Мичуринский просп. д. 29	Теплосчетчик КМ-5-4-40	70086 (1 зона)	Подающий ГВС	Г/кал.	03.11.2009	29.12.2012
		Мичуринский просп. д. 29	ППС 5-4-40	70047	Циркуляр. ГВС 1-я зона	Г/кал.	03.11.2009	29.12.2012
		Мичуринский просп. д. 29	КТСП-Т	1062 г/х	Под./цирк. ГВС 1 зона	Г/кал.	03.11.2009	29.12.2012
		Мичуринский просп. д. 29	Теплосчетчик КМ-5-4-40	70071 (2 зона)	Подающий ГВС	Г/кал.	03.11.2009	29.12.2012
		Мичуринский просп. д. 29	ППС 5-4-40	70053	Циркуляр. ГВС 2-я зона	Г/кал.	03.11.2009	29.12.2012
Мичуринский просп. д. 29	КТСП-Т	9808 г/х	Под./цирк. ГВС 2 зона	Г/кал.	03.11.2009	29.12.2012		



Абонент  
Кореньков И. И.  
М.П.

2. Доводы Истца в отношении принадлежности Ответчику ОДПУ, осуществляющего учет потребленной тепловой энергии МКД, расположенного по адресу: г. Москва, Мичуринский проспект, д. 29.

Так, между Истцом и Ответчиком заключен договор № 08.706249-ТЭ от 31.12.2010 (далее – Договор) на поставку тепловой энергии в горячей воде для нужд отопления, горячего водоснабжения, вентиляции, кондиционирования, сушки.

Реестр точек поставки указан в Приложении № 1 к Договору.

Адрес МКД, в который осуществляется поставка тепловой энергии: г. Москва, Мичуринский проспект, д. 29.

**Точкой присоединения тепловых сетей является ЦТП № 08-01-106/039.**

Пунктом 4.1.4. Договора предусмотрено, что Энергоснабжающая организация обязуется ежегодно проверять техническое состояние и готовность **теплопотребляющего оборудования Абонента** к работе в отопительный период с оформлением двустороннего акта.

Пунктом 4.1.5. Договора предусмотрено, что Энергоснабжающая организация обязуется за свой счет осуществлять эксплуатацию, техническое обслуживание и метрологическую поверку узла (прибора) учета, установленного у Абонента, **и принадлежащего Энергоснабжающей организации (\*однако в данном случае узлы (приборы) учета принадлежат Абоненту, поэтому данный пункт не применим).**

**Пунктом 4.1.6. Договора предусмотрено, что** Энергоснабжающая организация обязуется в течение 3-х (трех) рабочих дней со дня поступления заявки от Абонента производить ремонт и замену прибора учета, установленного у Абонента, и принадлежащего Энергоснабжающей организации (**\*однако в данном случае узлы (приборы) учета принадлежат Абоненту, поэтому данный пункт не применим**).

В спорный период с апреля 2021 года в ЦТП (ИТП) № 08-01-106/039 был установлен в том числе УУТЭ на центральное отопление **с серийным номером 73666**.

Прибор учета тепловой энергии на центральное отопление (ОДПУ) **принадлежит Ответчику**, что подтверждается **Приложением 6.1 к Договору № 08.706249-ТЭ от 31.12.2010**, а также актом периодической проверки узла учета тепловой энергии и теплоносителя у потребителя от 24.05.2021 г. № 322-03/08-21-УУТЭ.

В связи с тем, что **прибор учета принадлежит Ответчику, у Энергоснабжающей организации отсутствует обязанность по ремонту или замене неисправного прибора учета** в соответствии с разделом 4 Договора.

Таким образом, выводы суда в отношении положений п.п. 4.1.5 и 4.1.6 Договора **не могут быть приняты во внимание и подлежат отмене в связи с принадлежностью узлов (приборов) учета Ответчику**. Расчет начислений произведен Истцом верно, в связи с чем иск подлежит удовлетворению.

**3. Доводы Истца в отношении неисправности прибора учета тепловой энергии для нужд центрального отопления.**

Неисправность прибора учета подтверждается месячными ведомостями учета тепловой энергии с **серийным номером 73666 по услуге отопление (ЦО)**.

Между тем, при передаче данных показаний узла учета с апреля 2021 года выявлена неисправность установленного по адресу поставки ответчика узла учета тепловой энергии и теплоносителя по системе отопления, а именно - **значительное превышение нормированных пределов относительной погрешности измерения расхода теплоносителя**.

**За период апрель 2021 года (прибор учета 073666):**

- показания по входящему трубопроводу (M1) – 5503,125 т.
  - показания по обратному трубопроводу (M2) – 32644,313 т.
- Разница показания по M1 и M2 равна -27141,190 т. (погрешность более 80%).

**За период май 2021 года (прибор учета 073666):**

- показания по входящему трубопроводу (M1) – 1996,438 т.
  - показания по обратному трубопроводу (M2) – 10964,445 т.
- Разница показания по M1 и M2 равна -9722,236 т. (погрешность более 80%).

В периодах июнь 2021, июль 2021, август 2021 услуги по отоплению не предоставлялись в связи с окончанием отопительного сезона.

**За период сентябрь 2021 года (прибор учета 073666):**

- показания по входящему трубопроводу (M1) – 2278,977 т.
  - показания по обратному трубопроводу (M2) – 13715,063 т.
- Разница показания по M1 и M2 равна -12303,118 т. (погрешность более 80%).

**За период октябрь 2021 года (прибор учета 073666):**

- показания по входящему трубопроводу (M1) – 1816,15 т.
  - показания по обратному трубопроводу (M2) – 27397,00 т.
- Разница показания по M1 и M2 равна -25880,85 т. (погрешность более 80%).

**За период ноябрь 2021 года (прибор учета 073666):**

- показания по входящему трубопроводу (M1) – 1196,27 т.
  - показания по обратному трубопроводу (M2) – 26318,30 т.
- Разница показания по M1 и M2 равна -25122,03 т. (погрешность более 80%).

**За период декабрь 2021 года (прибор учета 073666):**

- показания по входящему трубопроводу (M1) – 1826,203 т.

- показания по обратному трубопроводу (M2) – 24603,250 т.

Разница показания по M1 и M2 равна -22777,047 т. (погрешность более 80%).

В соответствии с п. 3.4. Договора **снятие показаний узла (прибора) учета производится Абонентом (Ответчиком) самостоятельно ежемесячно** по состоянию на 00:00 часов первого числа месяца, следующего за расчетным, в отношении прибора учета, находящегося в ведении Абонента.

Месячные ведомости приборов учета установленных в ЦТП (ИТП) № 08-01-106/039 передавались Ответчиком Истцу ежемесячно (*приложение № 1 к возражениям Истца на отзыв Ответчика*).

Таким образом, **Ответчик был осведомлен о неисправности прибора учета и в спорный период не предпринял мер для устранения неисправности прибора учета** в соответствии с разделом 5 Договора.

Согласно ст. 19 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», п. 31 Правил коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утв. постановлением Правительства РФ от 18.11.2013 № 1034 (далее – Правила № 1034), коммерческий учет тепловой энергии осуществляется путем ее измерения прибором учета, а в случае его отсутствия, **неисправности или нарушения установленных договором теплоснабжения сроков представления показаний приборов учета, расчетным путем.**

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 основании средних показаний ОДПУ за предыдущий период, **с октября 2021** – 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».

П. 65 методики осуществления коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденной Приказом Минстроя России от 17.03.2014 № 99/пр (далее – Методика № 99/пр), также предусматривает осуществление коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя **расчетным путем в случае неисправности средств измерений узла учета**, в том числе истечение сроков поверки средств измерений, входящих в состав узла учета, а также работы в нештатных ситуациях.

Согласно п. 3 Правил № 1034, "неисправность средств измерений узла учета" - состояние средств измерений, при котором **узел учета не соответствует требованиям нормативных правовых актов, нормативно-технической и (или) конструкторской (проектной) документации (в том числе в связи с истечением сроков поверки средств измерений, входящих в состав узла учета, нарушением установленных пломб, а также с работой в нештатных ситуациях).**

В силу п. 36 Методики № 99/пр, теплосчетчики узла учета потребителей должны регистрировать за каждый час (сутки, отчетный период) количество полученной тепловой энергии, **а также массу теплоносителя, полученного по подающему трубопроводу, возвращенного по обратному трубопроводу**, время работы теплосчетчика в штатном и нештатном режимах.

В соответствии с п. 115 Методики № 99/пр, для измерения тепловой энергии в водяных системах теплоснабжения должны приниматься теплосчетчики не ниже класса 2.

При этом, согласно п. 115 Методики № 99/пр допустимое значение относительной погрешности измерения расхода теплоносителя для теплосчетчиков класса 1 **составляет не более 3,5%**, для теплосчетчиков класса 2 - **не более 5%**.

В п. 1.1.2.10 Руководства по эксплуатации теплосчетчиков КМ-5 (в том числе КМ-5-2) (*приложение № 2 к возражениям Истца*), входящих в состав узла учета тепловой энергии и теплоносителя, установленного по адресу поставки Ответчика, также **установлен предел допускаемой погрешности измерений объемного расхода не более + 5 %**.

Между тем, при передаче данных показаний узла учета **с апреля 2021 года выявлена неисправность** установленного по адресу поставки ответчика узла учета тепловой энергии и теплоносителя по системе отопления, а именно - **значительное превышение нормированных пределов относительной погрешности измерения расхода теплоносителя более 80 %**.

**То есть более чем на 75% превышало допустимые пределы относительной погрешности измерений объемного расхода, что свидетельствует о неисправности прибора учета по системе отопления в спорный период.**

Согласно п. 75 (подп. «ж»)*)* Правил коммерческого учета тепловой энергии № 1034, узел учета считается вышедшим из строя в случае работы с превышением нормированных пределов в течение большей части расчетного периода.

В силу п. 86 Правил № 1034, при выявлении нарушений в работе узла учета количество израсходованной тепловой энергии определяется расчетным методом с момента выхода из строя прибора учета, входящего в состав узла учета.

Время выхода прибора учета из строя определяется по данным архива тепловычислителя, а при их отсутствии - с даты сдачи последнего отчета о теплопотреблении.

В силу п. 115 Правил № 1034, при отсутствии в точках учета приборов учета или работы приборов учета более 15 суток расчетного периода определение количества тепловой энергии, расходуемого на отопление и вентиляцию, осуществляется расчетным путем.

В соответствии с п. 114 Правил № 1034, определение количества поставленной (полученной) тепловой энергии, теплоносителя в целях коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя (в том числе расчетным путем) производится в соответствии с Методикой № 99/пр.

Таким образом, учитывая, что согласно данным архива тепловычислителя, установлен период неисправности прибора учета по системе отопления начиная с апреля 2021 года, осуществление расчета потребленной тепловой энергии осуществлялось следующим образом:

**с апреля 2021 года по сентябрь 2021** года 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 основании средних показаний ОДПУ за предыдущий период,

**с октября 2021** – 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».

Поставка тепловой энергии для нужд отопления (ЦО) была завершена ПАО «МОЭК» **11.05.2021 г.** с учетом окончания отопительного сезона на основании факсограммы Заместителя Мэра Москвы в Правительстве Москвы П.П. Бирюкова от 09.05.2021 г. (*приложение № 3 к возражениям Истца на отзыв Ответчика*).

Ссылка Ответчика на **акт периодической проверки узла учета тепловой энергии и теплоносителя у потребителя от 24.05.2021 г. № 322-03/08-21-УУТЭ** несостоятельна: проверка узла учета, состоявшаяся в отсутствие предоставления услуг по отоплению (зафиксировать разницу каналов подающего и обратного трубопроводов не представлялось возможным по причине отсутствия подачи тепловой энергии) не свидетельствует о его исправности в период с 01 апреля 2021 года по 11.05.2021 г. и с 16.09.2021 г. по 31.12.2021 г.

В рассматриваемом случае, количество израсходованной тепловой энергии по системе отопления определено расчетным методом не в связи с истечением срока поверки узла учета, **а в связи с выходом из строя прибора учета, входящего в состав узла учета.**

**4. Ответчик неоднократно подтверждал объем поставленного ресурса и правильность расчетов за тепловую энергию для нужд отопления путем подписания первичных расчетно-платежных документов.**

а) первичные расчетно-платежные документы (акт приемки-передачи, счет, счет-фактура) с отражением применения расчетного метода **за период 04.2021 подписаны и утверждены Ответчиком 19.05.2021 г.** о чем на них имеется отметка системы электронного документооборота;

б) первичные расчетно-платежные документы (акт приемки-передачи, счет, счет-фактура) с отражением применения расчетного метода **за период 05.2021 подписаны и утверждены Ответчиком 16.06.2021 г.** о чем на них имеется отметка системы электронного документооборота;

в) первичные расчетно-платежные документы (акт приемки-передачи, счет, счет-фактура) с отражением применения расчетного метода **за период 06.2021 подписаны и утверждены Ответчиком 16.07.2021 г.** о чем на них имеется отметка системы электронного документооборота;

г) первичные расчетно-платежные документы (акт приемки-передачи, счет, счет-фактура) с отражением применения расчетного метода **за период 07.2021 подписаны и утверждены Ответчиком 25.08.2021 г.** о чем на них имеется отметка системы электронного документооборота;

д) первичные расчетно-платежные документы (акт приемки-передачи, счет, счет-фактура) с отражением применения расчетного метода **за период 07.2021 подписаны и утверждены Ответчиком 25.08.2021 г.** о чем на них имеется отметка системы электронного документооборота;

е) первичные расчетно-платежные документы (акт приемки-передачи, счет, счет-фактура) с отражением применения расчетного метода **за период 08.2021 подписаны и утверждены Ответчиком 13.09.2021 г.** о чем на них имеется отметка системы электронного документооборота;

ж) первичные расчетно-платежные документы (акт приемки-передачи, счет, счет-фактура) с отражением применения расчетного метода (норматив) **за период 10.2021 подписаны и утверждены Ответчиком 25.11.2021 г.** о чем на них имеется отметка системы электронного документооборота.

Таким образом, **Ответчик был уведомлен о применении расчетного способа определения объема поставленной тепловой энергии/теплоносителя для нужд отопления (ЦО) и был согласен с ним, что подтверждается подписанными двусторонними расчетно-платежными документами.**

Первичные расчетно-платежные документы (акт приемки-передачи, счет, счет-фактура) за период 04.2021-08.2021,10.2021 представлены в приложении 4 к настоящим возражениям.

**5. Ответчик самостоятельно произвел замену неисправного прибора учета тепловой энергии с серийным номером 73666.**

В 2022 года Ответчик самостоятельно произвел замену неисправного прибора учета КМ-5-2 с серийным номером 73666 на новый прибор учета тепловой энергии КМ-5-2 с серийным номером 500617.

Указанное подтверждается актом периодической проверки узла учета тепловой энергии и теплоносителя у потребителя от 30.08.2022 г. № 549-12/08-22-УУТЭ (приложение № 5 к возражениям Истца на отзыв Ответчика).

В примечании к акту указано, что **«проведена замена УУТЭ на системе ЦО»**.

Таким образом, **неисправность прибора учета была по существу признана самим Ответчиком и устранена им в 2022 году путем замены прибора учета.**

6. В подтверждение своей позиции в отношении неисправности прибора учета в случае значительного превышения нормированных пределов относительной погрешности измерения расхода теплоносителя Истец приводит судебные акты вышестоящих инстанций, вынесенные по схожим фактическим обстоятельствам.

Так, в постановлении Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 05.03.2021 № Ф02-545/2021 по делу № А78-6267/2019 судебная коллегия отметила следующее (стр. 7-8 Постановления):

«Согласно пункту 56 Методики осуществления коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденной приказом Минстроя России от 17.03.2014 № 99/пр (далее – Методика № 99/пр) к нештатным ситуациям относятся следующие ситуации: а) **работа теплосчетчика при расходах теплоносителя ниже минимального или выше максимального нормированных пределов расходомера**; б) работа теплосчетчика при разности температур теплоносителя ниже минимального нормированного значения; в) функциональный отказ любого из приборов системы теплоснабжения; г) изменение направления потока теплоносителя, если в теплосчетчик специально не заложена такая функция; д) отсутствие электропитания теплосчетчика; е) отсутствие теплоносителя, если функция определения нештатной ситуации заложена в теплосчетчик.

Правильно применив к установленным обстоятельствам указанные нормы права, оценив по правилам главы 7 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации представленные в материалы дела доказательства (в том числе, договор на отпуск и потребление тепловой энергии в горячей воде № 02005302 от 03.07.2018; акт вывода из-под учета узла учета тепловой энергии от 27.03.2019; отчеты о теплотреблении; техническую документацию на узел учета) суды установили факт неисправности прибора учета ответчика, поскольку с ноября 2018 года масса возвращенного теплоносителя отличалась от массы полученного теплоносителя и превышала допустимые погрешности.

Суды установили, **что превышающий предельно допустимое значение небаланс масс теплоносителя на подающем и обратном трубопроводе не позволяет определить, какое из зафиксированных им значений является достоверным – на подающем или обратном трубопроводе**, в связи с чем определенное прибором учета количество тепловой энергии, основанное на недостоверных значениях объема теплоносителя, не может считаться достоверным и применяться в расчетах между ресурсоснабжающей организацией и потребителем. Установленная судами неисправность прибора учета описана в технической документации на расходомер (т. 1, л.д. 108).

Исходя из изложенных обстоятельств, суды обоснованно удовлетворили иски требования и определили объем потребленного ответчиком ресурса согласно пунктам 66, 67 Методики № 99/пр.

Доводы предпринимателя о том, что он не обладает знаниями, которые позволили бы самостоятельно установить дисбаланс в работе расходомеров, а вывод об исправности или неисправности прибора учета мог быть сделан только специалистом, подлежат отклонению, поскольку **согласно пункту 74 Правил № 1034 владелец источника тепловой энергии несет ответственность за техническое состояние средств измерений и устройств, входящих в состав узлов учета**. Суды установили, что данное нарушение могло быть обнаружено ответчиком при снятии показаний прибора учета.

Доводы о том, что впоследствии замененный расходомер прошел поверку, правового значения не имеют, так как ответчик нарушил не сроки поверки, а своевременно не обнаружил превышение нормированных пределов в течение большей части расчетного периода и не сообщил истцу о неисправности прибора учета, которая может устраняться предусмотренными технической документацией способами, в том числе, очисткой проточной части расходомера, грязевиков, фильтров».

**В постановлении Арбитражного суда Центрального округа от 19.11.2020 г. по делу № А64-3793/2019** судебная коллегия отметила следующее (стр. 6 Постановления):

«При этом, судами установлено, что абсолютные погрешности измерения массы теплоносителя в прямом и обратном трубопроводах предусмотрены в Проекте установки узла учета тепловой энергии и теплоносителя в ТЦ "Палладиум" по адресу: г. Тамбов, ул. Красная, д. 2А, и составляют от 1% до 3%.

Данное обстоятельство подтвердил также в своих пояснениях допрошенный в судебном заседании суда области специалист Ерохин И.В.

Пунктом 2.5. Руководства по эксплуатации ППБ.421894.004 РЭ Теплосчетчики ТС.ТМК-Н установлено, что допустимый предел погрешности при измерении массы (объема) составляет  $\pm 2\%$ .

Согласно подпункту "ж" пункта 115 Методики № 99/пр в качестве характеристики точности определения величины утечки теплоносителя по разности масс теплоносителя в подающем и обратном трубопроводах следует принимать абсолютные погрешности применяемых расходомеров.

В данном случае, из ведомости учета параметров тепловодопотребления в системе отопления за период с 01.01.2019 по 31.01.2019, видно, что объем теплоносителя, зафиксированный на подающем трубопроводе, существенно меньше объема теплоносителя, зафиксированного на обратном трубопроводе (разница более 8%), что превышает сумму абсолютных погрешностей измерения массы теплоносителя в прямом и обратном трубопроводах.

Превышающий предельно допустимое значение небаланс масс теплоносителя на подающем и обратном трубопроводе не позволяет определить, какое из зафиксированных им значений является достоверным - на подающем или обратном трубопроводе, в связи с чем определенное прибором учета количество тепловой энергии, основанное на недостоверных значениях объема теплоносителя, не может считаться достоверным и применяться в расчетах между ресурсоснабжающей организацией и потребителем.

Указанное обстоятельство, как правомерно указали судебные инстанции, свидетельствует о недостоверности учета и неисправности прибора учета в рассматриваемый период и, соответственно, невозможности использования данных показаний при расчетах за потребленный ресурс».

Аналогичный подход отражен и в постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 31.01.2023 г. по делу № А40-192801/2022.

Таким образом, исходя из вышеизложенного, Истцом в полном соответствии с положениями закона и условиями Договора произведены начисления за периоды 04.2021-05.2021, 09.2021-12.2021 по услуге отопление (ЦО) с применением расчетного метода.

Доказательством неисправности прибора учета являются месячные ведомости учета тепловой энергии для нужд отопления, представленные Истцом в материалы дела (приложение № 1 к возражениям Истца на отзыв Ответчика), а выводы суда первой инстанции подлежат отмене как противоречащие положениям закона, условиям Договора и представленным в материалы дела доказательствам.

В связи с изложенным, исковые требования ПАО «МОЭК» к ТСЖ «Солнечный берег» о взыскании задолженности (основного долга) и неустойки по Договору № 08.706249-ТЭ от 31.12.2010 в общем размере **5 160 485,73** рублей подлежат удовлетворению в полном объеме.

Решение Арбитражного суда города Москвы от 04.04.2023 является незаконным и необоснованным, вынесенным с существенным нарушением норм материального и процессуального права, при неполном выяснении обстоятельств, имеющих значение для дела. Выводы суда первой инстанции, изложенные в Решении, не соответствуют фактическим обстоятельствам дела, что в силу части 1 статьи 270 АПК РФ является основанием для отмены Решения.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 269, 270 АПК РФ,

**ПРОСИМ:**

1. Решение Арбитражного суда города Москвы от 04.04.2023 по делу № А40-206142/22-28-1519 отменить полностью.

Принять по делу новый судебный акт, которым исковые требования удовлетворить.

2. Взыскать с Товарищества собственников жилья «Солнечный берег» (ОГРН 1027739558351, ИНН 7729346507) в пользу Публичного акционерного общества «Московская объединенная энергетическая компания» (ОГРН 1047796974092, ИНН 7720518494) задолженность (основной долг) и неустойку по Договору в общем размере **5 160 485,73** рублей, в том числе:

• по Договору № 08.706249-ТЭ от 31.12.2010:

4 821 181,87 руб. – основной долг за период 12.2021;

339 303,86 руб. – неустойку за период с 21.01.2022 по 31.03.2022 и с 02.10.2022 по 12.01.2023;

неустойку по день фактического исполнения обязательства, начиная с 13.01.2023 года, рассчитанную исходя из 1/130 ставки рефинансирования Банка России.

3. Взыскать с Товарищества собственников жилья «Солнечный берег» (ОГРН 1027739558351, ИНН 7729346507) в пользу Публичного акционерного общества «Московская объединенная энергетическая компания» (ОГРН 1047796974092, ИНН 7720518494) расходы по оплате государственной пошлины за подачу искового заявления в размере **48 802,00** рубля.

4. Возвратить Публичному акционерному обществу «Московская объединенная энергетическая компания» (ОГРН 1047796974092, ИНН 7720518494) из федерального бюджета излишне уплаченную платежным поручением № 96489 от 11.10.2022 сумму государственной пошлины в размере **1 398,00** рублей.

**Приложения:**

1. Копия решения Арбитражного суда города Москвы от 04.04.2023 по делу № А40-206142/22-28-1519.
2. Платежное поручение № 36317 от 25.04.2023 об оплате государственной пошлины.
3. Почтовая квитанция о направлении копии апелляционной жалобы Ответчику.
4. Копия доверенности представителя ПАО «МОЭК».
5. Копия диплома представителя ПАО «МОЭК».

Представитель ПАО «МОЭК»  
по доверенности



С.П. Хлыпало



# Отчет об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 12110881222080

## Письмо

Отправитель: ПАО МОЭК

Получатель: ТСЖ СОЛНЕЧНЫЙ БЕРЕГ

Дата и время	Статус	Место	Вес
<b>03 мая 2023, 19:44</b>	<b>Принято в отделении связи</b>	<b>121108, Москва</b>	<b>31 г</b>
03 мая 2023, 21:01	Покинуло место приема	121108, Москва	31 г
04 мая 2023, 04:54	Прибыло в сортировочный центр	108960, Давыдково	
04 мая 2023, 10:47	Сортировка	108963, Давыдково	31 г
05 мая 2023, 12:30	Покинуло сортировочный центр	108960, Давыдково	
<b>05 мая 2023, 17:51</b>	<b>Ожидает адресата в месте вручения</b>	<b>119607, Москва</b>	<b>31 г</b>