

В Девятый арбитражный апелляционный суд
127206, г. Москва, пр-т Соломенной Сторожки, 12

через 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,
корп. 3, эт/каб 20/2017
ИНН 7720518494

Ответчик:

Товарищество собственников жилья "Фили-4"
121601, г.Москва, Филевский, 34
ИНН 7730117318

Дело № А40-146710/23

ОТЗЫВ на АПЕЛЛЯЦИОННУЮ ЖАЛОБУ
на решение Арбитражного суда г. Москвы от 15.09.2023 по делу № А40-146710/23

Решением Арбитражного суда г. Москвы удовлетворены иски ПАО «МОЭК» (далее – Истец) от 15.09.2023 по делу № А40-146710/23 о взыскании с ТСЖ «Фили-4» (далее – ответчик) в пользу ПАО «МОЭК» задолженности в размере 247 386 руб. 42 коп., из которой: сумма основного долга в размере 200 549 руб. 10 коп., пени в размере 46 837 руб. 32 коп. и с 14.09.2023 по день фактической оплаты долга, исходя из 1/130 ставки рефинансирования ЦБ РФ, действующей на день фактической оплаты, за каждый день просрочки, а также расходы по уплате государственной пошлины в сумме 11 566 руб (далее - Решение).

В своей апелляционной жалобе от 13.11.2023 года Истец просит вышеуказанное Решение в части отказа ПАО «МОЭК» в удовлетворении исковых требований к ТСЖ «Фили-4» о взыскании основного долга по договору теплоснабжения в размере 66 850 рублей - отменить. Принять по делу новый судебный акт.

Однако, 12 декабря 2023 года в своём заявлении об отказе от исковых требований в части взыскания основного долга Истец просит суд принять отказ от исковых требований к ТСЖ «Фили-4» в части взыскания основного долга по договору теплоснабжения № 08.702550-ТЭ от 01.12.2008 в размере 267 399,10 рублей. Производство по делу в этой части прекратить. В остальной части Решение суда оставить без изменения.

ТСЖ «Фили-4» (далее - Ответчик), в свою очередь, по прежнему считает иски Истца, **равно как и выводы суда** от том, что у Ответчика, на момент обращения Истца в суд, образовалась в связи с ненадлежащим исполнением обязанности по оплате тепловой энергии и теплоносителя **за декабрь 2022 года**, пени за период с 21.01.2023 года по 21.06.2023 года в размере 27 206 рублей 62 коп. и с 22.06.2023 года по день фактической оплаты долга, исходя из 1/130 ставки рефинансирования ЦБ РФ, незаконными и необоснованными, исходя из следующего.

I.

Никакой задолженности в связи с ненадлежащим исполнением обязанности по оплате тепловой энергии и теплоносителя за декабрь 2022 года у ТСЖ «Фили-4» перед ПАО «МОЭК» не образовывалось.

Оплату тепловой энергии и теплоносителя за декабрь 2022 года Ответчик произвел в соответствии с условиями договора теплоснабжения № 08.702550-ТЭ от 01.12.2008 в срок до 31.01.2023 года в полном объеме.

Плата за коммунальный ресурс подлежит корректировке по истечении календарного года... Корректировка производится в течение I квартала года, следующего за календарным годом, за который производится корректировка.

В своём решении суд установил, что в соответствии с пп.а) п.25(1) 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, с изменениями утв. постановлением Правительства РФ от 03.02.2022 г. № 92 (далее - «Правила № 124») в случае принятия органом государственной власти субъекта Российской Федерации решения об осуществлении оплаты коммунальной услуги по отоплению равномерно в течение календарного года объем коммунального ресурса, подлежащего оплате по договору ресурсоснабжения, определяется в случае поставки коммунального ресурса в многоквартирный дом, оборудованный коллективным (общедомовым) прибором учета тепловой энергии, или в жилой дом (домовладение), оборудованный индивидуальным прибором учета, - исходя из среднемесячного объема потребления тепловой энергии по показаниям коллективного (общедомового) или индивидуального прибора учета за предыдущий год (а при отсутствии таких показаний - исходя из норматива потребления) с учетом корректировки один раз в год до стоимости объема тепловой энергии, потребленного за прошедший год и измеренного коллективным (общедомовым) прибором учета, определенной в порядке, установленном пунктом 22 настоящих Правил.

Вместе с тем, судом не исследован п.п. б(3) пункта 22 Правил, обязательных при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями (Правила № 124) в соответствии с которым *«плата за коммунальный ресурс, объем которого в расчетных периодах (расчетных месяцах) определяется в соответствии с подпунктами "а" и "б" пункта 21(1) настоящих Правил, подлежит корректировке по истечении календарного года...Корректировка производится в течение I квартала года, следующего за календарным годом, за который производится корректировка».*

В соответствии с Постановлением Правительства Москвы от 29.09.2016 № 626-ПП «О сохранении равномерного порядка внесения платы за коммунальную услугу по отоплению на территории города Москвы и внесении изменений в постановление Правительства Москвы от 11.01.1994 № 41», установлено, что при расчете размера платы за коммунальную услугу по отоплению сохраняется порядок внесения платы за коммунальную услугу по отоплению равномерно в течение календарного года.

В течение календарного года потребителю выставляется счет на оплату, в котором указывается объем и стоимость подлежащей оплате за расчетный период тепловой энергии (**среднемесячный объем потребления тепловой энергии на отопление за предыдущий год**).

Согласно п.7.6. Договора энергоснабжения № 08.702550-ТЭ от 01.12.2008 г. (далее - «Договор») *«Энергоснабжающая организация выставляет Абоненту счет-фактуру на всю сумму потребленной Абонентом (с учетом Субабонентов) тепловой энергии в порядке и сроки, установленные законодательством РФ».*

Таким образом:

а) плата за коммунальный ресурс подлежит корректировке по истечении календарного года в течение I квартала года (январь - март 2023 года), следующего за календарным годом, за который производится корректировка, а не в конце текущего (2022) года;

б) в счет на оплату тепловой энергии за декабрь 2022 года (в размере 245 925,26 рублей) **не может быть включена корректировка, как обязательный ежемесячный платеж на оплату тепловой энергии до 20 числа месяца следующего за расчетом;**

б(1)) счет на оплату тепловой энергии за расчетный период и счет-фактура - это не одно и то же;

в) **п.7.2. Договора в данном случае не подлежит применению, поскольку он противоречит** Постановлению Правительства Москвы от 29.09.2016 № 626-ПП «О сохранении равномерного порядка внесения платы за коммунальную услугу по отоплению на территории города Москвы и внесении изменений в постановление Правительства Москвы от 11.01.1994 № 41»;

г) **судом безосновательно сделан вывод о том, что корректировка подлежит оплате в следующем месяце за декабрем;**

д) корректировка является по своей сути платой за коммунальный ресурс (**не ежемесячной, а годовой**), а, следовательно, она подлежит уплате в соответствии с Постановлением Правительства Москвы от 29.09.2016 № 626-ПП «О сохранении равномерного порядка внесения платы за коммунальную услугу по отоплению на территории города Москвы и внесении изменений в постановление Правительства Москвы от 11.01.1994 № 41».

II.

2. Суд первой инстанции сделал вывод, что оплата корректирующего счета, выставленного в декабре 2022 подлежала оплате до 20 числа месяца (п.7.2 договора энергоснабжения № 08.702550-ТЭ от 01.12.2008 (далее - договор), следующего за расчетным (абз.3 л.3). Ответчик полагает вывод суда первой инстанции ошибочным и сделанный без учета материалов дела в связи со следующим.

2.1. В пункте 7.2 вышеуказанного договора ничего не сказано о сроке оплаты **годового корректирующего счета**, а также о сроках окончательного расчета. **В договоре речь идет об оплате абонентом за потребленную тепловую энергию до 20 числа месяца, следующего за расчетным.** При этом оплату поставляемой (продаваемой) абоненту тепловой энергии абонент производит на основании

выставляемых истцом платежных документов или платежным поручением абонента (п. 7.1, 7.6 договора).

2.2 Ответчик 14.01.2023 года получил акт приемки-передачи энергоресурсов на сумму 1 252 199 рублей 10 копеек; счет-фактура от 31.12.2022 № 585459/11С на сумму 609 933 руб. 28 коп.; счет на оплату от 31.12.2022 № 80108461222 на оплату в размере 1 252 199 рублей 10 копеек *с учетом корректировки за 2022 год*, что следует из приложенной истцом справки о прохождении документа, а также штампов внизу документа.

В соответствии с п.7.1. Договора оплата поставляемой Абоненту **в расчетном месяце** тепловой энергии и теплоносителя производится Абонентом на основании выставляемых Энергоснабжающей организацией Абоненту платежных документов или платежным поручением Абонента.

Счет на оплату за декабрь 2022 года в размере 245 925,26 рублей в нарушение п 7.1. Договора отдельным документом истцом не выставлялся. Истец объединил в один счет без учета разделения разных по своей сути документов, имеющих разный порядок внесения платы за коммунальную услугу по отоплению:

- счет на оплату текущего периода расчетного месяца;
- счет на оплату корректировки за год.

Таким образом, вывод суда первой инстанции о том, что ответчик неправомерно до 20 января 2023 года не оплатил корректирующий счет сделан без учета действующего законодательства, условий договора и материалов дела.

III.

В соответствии с положениями ч.9.2. ст.15 ФЗ от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» *товарищества собственников жилья, жилищные, жилищно-строительные и иные специализированные потребительские кооперативы, созданные в целях удовлетворения потребностей граждан в жилье, приобретающие тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель для целей предоставления коммунальных услуг, в случае несвоевременной и (или) неполной оплаты тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя уплачивают единой теплоснабжающей организации (теплоснабжающей организации) пени в размере одной трехсотой ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации, действующей на день фактической оплаты, от не выплаченной в срок суммы за каждый день просрочки начиная с тридцать первого дня, следующего за днем наступления установленного срока оплаты, по день фактической оплаты, произведенной в течение девяноста календарных дней со дня наступления установленного срока оплаты, либо до истечения девяноста календарных дней после дня наступления установленного срока оплаты, если в девяностодневный срок оплата не произведена. Начиная с девяноста первого дня, следующего за днем наступления установленного срока оплаты, по день фактической оплаты пени уплачиваются в размере одной сто тридцатой ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации, действующей на день фактической оплаты, от не выплаченной в срок суммы за каждый день просрочки.*

Если гипотетически допустить назначение пени за просрочку оплаты обоснованной, то указанный в расчете период просрочки (с 21.01.2023 года по 18.08.2023 года) истцом указан неверно. Расчетный период должен начинаться с 20.02.2023 года.

Оплата по счету с учетом частичной оплаты корректировки проведена по п/п от **31.01.2023 в размере 450 000 рублей.**

Счет за корректировку 2022 года отдельным счетом на оплату по периодам не выставлялся, ответчиком расчет был произведен самостоятельно и оплачивался, в течении года. Ответчик предоставил контррасчет в материалы дела, судом первой инстанции не исследован контррасчет ответчика за тепловую энергию, платежные поручения банка об оплате с назначением платежа: *«Оплата 1/12 корректировки начислений за теплоэнергию % 08.702550-ТЭ, за 2022 года в соответствии с решением Правительства Москвы о предоставлении отсрочки до конца 2023 года, без начисления %»*, в связи, с чем расчет неустойки является неверным.

На основании изложенного прошу суд отменить решение Арбитражного суда города Москвы от 15.09.2023 по делу № А40-146710/23. В удовлетворении иска отказать.

Приложения:

«_____» декабря 2023 года

Председатель правления
ТСЖ «Фили-4»

Пушкина Л.В.

Представитель по доверенности

Мороз С.Н.