

О проблемах правового регулирования оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности

В данной статье произведен анализ законодательства, регламентирующего оказание услуг по поддержанию резервной тепловой мощности, на предмет идентификации существа и правового режима данных услуг, параметров обязательности и допустимости участия субъектов в данных отношениях, возможности взимания платы за их оказание. Автор статьи систематизирует понятийный аппарат в области теплоснабжения и подробно рассматривает условия взимания платы за оказание услуг по поддержанию резервной тепловой мощности.

Ключевые слова: тепловая мощность, теплоснабжение, услуги по резервированию, оплата услуг.



А. Жанэ,
руководитель интернет-проекта
«Правовые аспекты
энергоснабжения»

Ввиду несовершенства законодательного регулирования оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности существует необходимость правового анализа соответствующих норм для решения ряда вопросов, связанных с возможным участием субъектов теплоснабжения в отношениях по поддержанию резервной тепловой мощности.

При этом особую актуальность, на наш взгляд, приобретает однозначность в вопросах:

- 1) определения **предмета (существа) услуг** по поддержанию резервной тепловой мощности;
- 2) определения **контура отношений** (в рамках возмездной реализации тепловой энергии посредством присоединенной сети), предполагающего допустимость участия их субъектов (в качестве сторон) в возмездном оказании услуг по поддержанию резервной тепловой мощности и идентификации **правового режима** оказания данных услуг;
- 3) определения **параметров допустимости** взимания платы за оказание услуг по поддержанию резервной тепловой мощности;
- 4) оценки **возможности понуждения** потенциальных участников отношений возмездного оказания услуг по поддержанию резервной

тепловой мощности к заключению соответствующего договора оказания услуг.

1. Определение предмета (существа) услуг по поддержанию резервной тепловой мощности

Действующее законодательство не позволяет осуществить однозначную идентификацию предмета (существа) услуг по поддержанию резервной тепловой мощности.

Можно лишь отметить, что согласно пунктам 6, 7, 21 статьи 2 Федерального закона от 27 июля 2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее — Закон № 190-ФЗ):

- под **тепловой мощностью** подразумевается количество тепловой энергии, которое может быть произведено и (или) передано по тепловым сетям за единицу времени;
- под **резервной тепловой мощностью** подразумевается тепловая мощность источников тепловой энергии и тепловых сетей, необходимая для обеспечения тепловой нагрузки теплопотребляющих установок, входящих в систему теплоснабжения, но не потребляющих тепловой энергии, теплоносителя;
- под **тепловой нагрузкой** подразумевается количество тепловой энергии, которое может быть принято потребителем тепловой энергии за единицу времени.

Анализ приведенных дефинитивных норм Закона № 190-ФЗ позволяет предположить, что **существо услуг по поддержанию резервной тепловой мощности состоит** в реализации их исполнителем действий, направленных на поддержание источников тепловой энергии (тепловых сетей) в состоянии, обеспечивающем возможность возобновить реализацию тепловой энергии заказчику в объемах, которые могут быть приняты теплопотребляющими установками заказчика.

¹ В настоящее время законодательство о теплоснабжении предусматривает лишь два возможных формата отношений по возмездной реализации тепловой энергии посредством присоединенной сети: формат отношений теплоснабжения и формат отношений поставки. Соответственно, в рамках настоящего заключения определение контура отношений, предполагающего допустимость участия их субъектов в возмездном оказании услуг по поддержанию резервной тепловой мощности, ограничивается отношениями по теплоснабжению и поставке тепловой энергии.

2. Определение контура отношений (в рамках возмездной реализации тепловой энергии посредством присоединенной сети), предполагающего допустимость участия их субъектов (в качестве сторон) в возмездном оказании услуг по поддержанию резервной тепловой мощности¹. Идентификация правового режима оказания данных услуг

А. Отношения по теплоснабжению

Согласно части 3 статьи 13 Закона № 190-ФЗ **потребители**, подключенные к системе теплоснабжения, но не потребляющие тепловой энергии (мощности), теплоносителя **по договору теплоснабжения**, заключают с **теплоснабжающими организациями** договоры оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности и оплачивают указанные услуги по регулируемым ценам (тарифам) или по ценам, определяемым соглашением сторон договора, в случаях, предусмотренных Законом № 190-ФЗ, в порядке, установленном статьей 16 указанного Закона.

Аналогичная норма содержится и в пункте 135 Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 8 августа 2012 г. № 808 (далее — Правила № 808).

При этом в соответствии с частью 1 статьи 16 Закона № 190-ФЗ, плата за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности устанавливается в случае, если **потребитель не потребляет** тепловую энергию, **но и не осуществил отсоединение** принадлежащих ему теплопотребляющих установок от тепловой сети, чтобы сохранить возможность возобновить потребление тепловой энергии, если возникает такая необходимость.

Из буквального прочтения приведенных норм следует, что правовой режим возмездного оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности реализован в Законе № 190-ФЗ и Правилах № 808 **только применительно к отношениям теплоснабжения** (но не поставки).

Таким образом, по смыслу Закона № 190-ФЗ и Правил № 808 допустимость участия в отношениях возмездного оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности (**в рамках правового режима Закона № 190-ФЗ и Правил № 808**), по общему пра-

виду, может быть обусловлена отношениями тепло-снабжения.

Справка

- **теплоснабжение** — обеспечение потребителей тепловой энергией, теплоносителем, в том числе поддержание мощности;
- **потребитель тепловой энергии** — лицо, приобретающее тепловую энергию (мощность), теплоноситель для использования на принадлежащих ему на праве собственности или ином законном основании теплопотребляющих установках либо для оказания коммунальных услуг в части горячего водоснабжения и отопления (п.9 ст.2 Закона № 190-ФЗ);
- **теплопотребляющая установка** — устройство, предназначенное для использования тепловой энергии, теплоносителя для нужд потребителя тепловой энергии (п.4 ст.2 Закона № 190-ФЗ);
- **теплоснабжающая организация** — организация, осуществляющая продажу потребителям и (или) теплоснабжающим организациям произведенных или приобретенных тепловой энергии (мощности), теплоносителя и владеющая на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии (данное положение применяется к регулированию сходных отношений с участием индивидуальных предпринимателей) (п.11 ст. 2 Закона № 190-ФЗ).

С учетом приведенных норм полагаем, что по модели теплоснабжения строятся отношения по возмездной передаче тепловой энергии посредством присоединенной сети между теплоснабжающими организациями и потребителями — юридическими лицами (индивидуальными предпринимателями), приобретающими тепловую энергию для ее использования (потребления) на теплопотребляющих установках либо для оказания коммунальных услуг в части горячего водоснабжения и отопления.

Плата за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности устанавливается в случае, если потребитель не потребляет тепловую энергию, но и не осуществил отсоединение принадлежащих ему теплопотребляющих установок от тепловой сети.

Б. Отношения по поставке тепловой энергии

В вышеуказанных (в пп. «А» п. 2 настоящей статьи) нормах Закона № 190-ФЗ и Правил № 808 отсутствует прямое указание на возможность формирования отношений возмездного оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности (**в контексте правового режима Закона № 190-ФЗ и Правил № 808**) в рамках отношений по поставке тепловой энергии. Данное обстоятельство может свидетельствовать о нераспространении правового режима Закона № 190-ФЗ и Правил № 808 на отношения по поставке тепла.

Справка

По смыслу норм части 4 статьи 13, части 3 статьи 15 Закона № 190-ФЗ, пунктов 12, 45 Правил № 808 договор поставки тепловой энергии рассматривается в качестве самостоятельной по отношению к договору теплоснабжения конструкции, опосредующей возмездную передачу тепла через присоединенную сеть, и **в отличие от договора теплоснабжения (заключаемого для потребительских целей между теплоснабжающей организацией и потребителем):**

- а) подлежит заключению между теплоснабжающими организациями (или между теплоснабжающими организациями и сетевыми организациями);
- б) заключается для приобретения тепла **в коммерческих целях** (либо для компенсации потерь в сетях), не связанных с использованием тепла на теплопотребляющих установках (например, для перепродажи) или оказанием коммунальных услуг в части горячего водоснабжения и отопления.

Между тем предусмотренный **Законом № 190-ФЗ и Правилами № 808 правовой режим** возмездного оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности **может быть в качестве исключения** распространен на отношения по поставке тепловой энергии теплоснабжающим организациям, приобретающим тепловую энергию:

- 1) **в качестве ЕТО**, при условии, что оказание услуг осуществляется регулируруемыми организациями, мощность тепловых источников и (или) тепловых сетей которых используется для поддержания резервной мощности **в соответствии со схемой теплоснабжения**.

Данный вывод подтверждается положением пункта 113 Основ ценообразования в сфере теплоснабжения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22 октября 2012 г. № 1075 (далее — Основы ценообразования), согласно которому **плата за услуги** по поддержанию резервной тепловой мощности **устанавливается** органами регулирования за услуги, оказываемые регулируемым организациями, мощность тепловых источников и (или)

тепловых сетей которых используется для поддержания резервной мощности **в соответствии со схемой теплоснабжения**, — для оказания указанных услуг единой теплоснабжающей организации;

2) **в целях дальнейшей продажи исполнителям коммунальной услуги теплоснабжения** (в объемах фактического потребления физических лиц и объемах тепловой энергии, израсходованной на места общего пользования).

Данный вывод обусловлен положением подпункта «в» пункта 115 Основ ценообразования, которое относит теплоснабжающие организации, приобретающие тепловую энергию в целях дальнейшей продажи исполнителям коммунальной услуги теплоснабжения (в объемах фактического потребления физических лиц и объемах тепловой энергии, израсходованной на места общего пользования), к категории **социально значимых потребителей**, для которых устанавливается **плата за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности**.

Вместе с тем важно отметить, что статьи 1, 421 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) закрепляют принцип свободы договора. Данный принцип означает возможность сторон заключать любые договоры (как предусмотренные, так и не предусмотренные законом или иными правовыми актами) на любых условиях (кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами).

Договор поставки тепловой энергии рассматривается в качестве самостоятельной по отношению к договору теплоснабжения конструкции, опосредующей возмездную передачу тепла через присоединенную сеть.

Данный принцип позволяет участникам гражданско-правовых отношений (в том числе отношений по **поставке** тепловой энергии) **на добровольных началах** вступать в любые отношения и на любых условиях (но в очерченных законом пределах).

При этом, по нашему мнению, действующее законодательство не препятствует **добровольному** (на основании договора) вступлению участников отношений **поставки** тепловой энергии (на которых не распространяется правовой режим оказания услуг по Закону № 190-ФЗ и Правилам № 808) в отношении оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощнос-

ти, которые будут подчинены общим нормам ГК РФ о договорах возмездного оказания услуг (гл. 39).

3. Определение параметров допустимости взимания платы за оказание услуг по поддержанию резервной тепловой мощности

Ввиду несовершенства правового регулирования отношений возмездного оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности однозначное определение всех параметров допустимости взимания платы за оказание данных услуг представляется затруднительным.

Как уже отмечалось выше, согласно базовым законодательным положениям об оказании услуг по поддержанию резервной тепловой мощности:

- **потребители, подключенные к системе теплоснабжения, но не потребляющие тепловой энергии** (мощности), теплоносителя по договору теплоснабжения, заключают с теплоснабжающими организациями договоры оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности и оплачивают указанные услуги **по регулируемым ценам (тарифам) или по ценам, определяемым соглашением сторон** договора, в случаях, предусмотренных Законом № 190-ФЗ, в порядке, установленном статьей 16 Закона № 190-ФЗ (ч. 3 ст. 13 указанного Закона);
- плата за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности устанавливается в случае, если **потребитель не потребляет** тепловую энергию, **но не осуществил отсоединение** принадлежащих ему теплопотребляющих установок от тепловой сети, **чтобы сохранить возможность** возобновления потребления тепловой энергии (ч. 1 ст. 16 Закона № 190-ФЗ).

Анализ положений Закона № 190-ФЗ в совокупности с иными отраслевыми нормами (в частности, положениями Правил № 808 и Основ ценообразования), а также общими нормами обязательственного права (в частности, положениями ГК РФ) позволяет сформировать некоторые предположения относительно параметров допустимости взимания платы за оказание услуг по поддержанию резервной тепловой мощности (**в рамках правового режима Закона № 190-ФЗ и Правил № 808**). При этом среди таких предполагаемых параметров допустимости следует выделить как очевидные, так и неочевидные параметры.

А. Очевидные параметры допустимости

К очевидным параметрам допустимости взимания платы за оказание услуг по поддержанию резервной тепловой мощности можно отнести:

1. **Фактическое подключение** (присоединенность) заказчика услуг (потребителя) к системе теплоснабжения.

Согласно пункту 14 статьи 2 Закона № 190-ФЗ под **системой теплоснабжения** понимается совокупность источников тепловой энергии и теплопотребляющих установок, технологически соединенных тепловыми сетями. С учетом этого полагаем, что законодательство **не требует непосредственного подключения** заказчика услуг (потребителя) именно **к сетям исполнителя**. Для соблюдения указанного параметра достаточно подключения к любым источникам/сетям, входящим в систему теплоснабжения.

2. **Полное отсутствие потребления** тепловой энергии (мощности), теплоносителя заказчиком услуг (потребителем).
3. **Отсутствие оснований для применения** в отношениях с заказчиком услуг (потребителем) **ставки за мощность** утвержденного двухставочного тарифа на тепловую энергию.

Относительно параметра № 3 отметим, что согласно пунктам 26, 84 Основ ценообразования двухставочный тариф на тепловую энергию состоит как из ставки за тепловую энергию, так и **ставки за содержание** включенной в схему теплоснабжения **установленной тепловой мощности** источника тепловой энергии (в том числе в форме резерва, включающего законсервированную мощность).

При этом по смыслу действующего законодательства в отличие от одноставочного тарифа (применение которого обосновано лишь при фактическом потреблении тепловой энергии) применение утвержденного двухставочного тарифа на тепловую энергию (мощность) в части ставки за содержание тепловой мощности допускается также и **при отсутствии фактического потребления тепла (но в рамках действующего договора, опосредующего приобретение тепловой энергии)**.

Можно предположить, что при отсутствии потребления тепла (в рамках действующего договора, опосредующего приобретение тепловой энергии) как плата за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности, так и ставка за мощность двухкомпонентного тарифа на тепловую энергию **имеют идентичный целевой характер и направлены на компенсацию затрат ис-**

полнителя, связанных с поддержанием источников тепловой энергии (тепловых сетей) в состоянии, обеспечивающем возможность возобновить приобретение тепловой энергии заказчиком в объемах, которые могут быть приняты его теплопотребляющими установками.

Потребители, подключенные к системе теплоснабжения, но не потребляющие тепловой энергии (мощности), теплоносителя по договору теплоснабжения, заключают с теплоснабжающими организациями договоры оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности.

При этом существующее правовое регулирование свидетельствует, на наш взгляд, о необходимости **дифференциации режима** определения размера компенсации (стоимости услуг) за поддержание резервной тепловой мощности (в условиях заключенного договора, опосредующего приобретение тепловой энергии) в зависимости от реализованного регулирующим органом **формата тарификации тепловой энергии (мощности)**.

В частности, в условиях утвержденного двухставочного тарифа на тепловую энергию и обязательного применения ставки за мощность данного тарифа плата за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности (как регулируемая, так и нерегулируемая) **не применяется**.

Иное (в контексте идентичности целевого характера платы и тарифа (в части ставки за мощность) свидетельствовало бы о возможности возложения на потребителя обязанности оплачивать стоимость услуг по поддержанию резервной тепловой мощности в двойном размере.

Таким образом, применять плату за услуги по поддержанию тепловой мощности предполагается, на наш взгляд, **лишь при отсутствии оснований** для применения ставки за мощность утвержденного двухставочного тарифа на тепловую энергию².

² Необходимо учитывать, что неприменимость утвержденного (действующего) двухставочного тарифа на тепловую энергию (в том числе в части ставки за мощность) может быть обусловлена лишь применением сторонами свободной (нерегулируемой) цены на тепловую энергию.

4. **Проявление воли** заказчика услуг (потребителя) на оказание ему услуг по поддержанию резервной тепловой мощности.

Согласно пункту 2 статьи 1, части 1 пункта 1 статьи 8 ГК РФ граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права **своей волей** и в своем интересе. Они **свободны** в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора. Гражданские **права и обязанности возникают** в том числе:

- **из договоров** и иных сделок, предусмотренных законом, а также из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему;
- **вследствие иных действий** граждан и юридических лиц.

Таким образом, по общему правилу, законодательство допускает возникновение обязательств (в частности, обязательств по оплате услуг), если оно **обусловлено волей лица**, принимающего на себя данное обязательство. Аналогичный подход подлежит применению и в рамках отношений возмездного оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности.

При этом в части оплаты услуг по поддержанию резервной тепловой мощности допускаются различные **способы проявления воли лица** на принятие на себя данных обязательств. В частности, к очевидным способам проявления воли можно отнести:

- заключение соответствующего **формализованного** соглашения;
- **фактическое потребление** услуг при отсутствии формализованного соглашения³.

³ Допустимость квалификации фактического потребления в качестве проявления воли заказчика (потребителя) подтверждается примерами судебной арбитражной практики. См., например:

пункт 2 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 5 мая 1997 г. № 14 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров», согласно которому фактическое пользование потребителем услугами обязанной стороны следует считать в соответствии с п. 3 ст. 438 ГК РФ как акцепт абонентом оферты, предложенной стороной, оказывающей услуги (выполняющей работы). Поэтому данные отношения должны рассматриваться как договорные;

постановление Президиума ВАС РФ от 27 мая 2003 г. № 7584/00, в соответствии с которым сложившаяся правоприменительная практика арбитражных судов исходит из того, что фактическое пользование потребителем услугами обязанной стороны следует считать в соответствии с п. 3 ст. 438 ГК РФ как акцепт абонентом оферты, предложенной стороной, оказывающей услуги (выполняющей работы), и данные отношения должны рассматриваться как договорные в тех случаях, когда потребитель пользуется услугами (энергоснабжение, услуги связи и т.п.).

Первый способ можно рассматривать в качестве безусловного варианта проявления воли стороны принять на себя соответствующие обязательства. При этом в качестве формализованного соглашения в данном случае можно рассматривать как самостоятельный договор возмездного оказания услуг, так и соответствующие условия в договоре теплоснабжения либо любую иную формализованную договоренность сторон на предоставление и оплату соответствующих услуг.

Применительно же ко второму способу следует учитывать специфичность отношений возмездного оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности, обусловленную сложностью идентификации процессов их фактического оказания и потребления и, как следствие, сложностью обоснования факта внедоговорного проявления воли заказчика (потребителя) принять на себя соответствующие обязательства.

Действующее нормативное регулирование не позволяет однозначно определить, свидетельствует ли об оказании и потреблении услуг (по воле заказчика услуг) сам факт сохранения подключения теплопринимающего устройства потребителя к системе теплоснабжения при отсутствии фактического потребления им тепла.

В частности, действующее нормативное регулирование не позволяет однозначно определить, свидетельствует ли об оказании и потреблении услуг (по воле заказчика услуг) **сам факт сохранения подключения** теплопринимающего устройства потребителя к системе теплоснабжения **при отсутствии** фактического потребления им тепла либо же воля заказчика и фактическое потребление должны быть объективированы каким-либо иным (более активным) способом.

Справка

Так, в силу пункта 1 статьи 779 ГК РФ оказание услуг предоставляется на основании задания заказчика. При этом факт сохранения потребителем подключения теплопринимающего устройства к системе теплоснабжения при отсутствии фактического потребления им тепла может быть продиктован, например, лишь необходимостью обеспечения данным потребителем процессов транзитной передачи тепла от теплоснабжающей организации в адрес иных потребителей, опосредованно присоединенных (через сети потребителя)

к сетям данной теплоснабжающей организации, **но никак не потребностью** в услугах по поддержанию резервной тепловой мощности.

Полагаем, что при отсутствии практики применения отраслевых норм о возмездном оказании услуг по поддержанию резервной тепловой мощности не исключен и **альтернативный вышеуказанному** подход к оценке способов проявления доброй воли заказчика на оказание/потребление услуг, заключающийся в допустимости объективирования такой воли **исключительно** в рамках соответствующего формализованного соглашения.

Справка

В частности, такой подход может быть обусловлен нормами Закона № 190-ФЗ и Правил № 808, регулируемыми отношениями **ЕТО и потребителей**.

Так, в соответствии с частью 3 статьи 13 Закона № 190-ФЗ потребители, подключенные к системе теплоснабжения, но не потребляющие тепловой энергии (мощности), теплоносителя по договору теплоснабжения, **заключают** с теплоснабжающими организациями договоры оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности и оплачивают указанные услуги по регулируемым ценам (тарифам) или по ценам, определяемым соглашением сторон договора, в случаях, предусмотренных Законом № 190-ФЗ, в порядке, установленном статьей 16 указанного Закона.

Согласно же пунктам 113, 136, 138 Правил № 808 организация при присвоении ей статуса ЕТО направляет **подписанные договоры** оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности потребителям, подключенным к системе теплоснабжения, но не потребляющим тепловую энергию (мощность), теплоноситель по договору теплоснабжения.

Уведомление о необходимости заключения договора оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности направляется ЕТО всем лицам, с которыми отсутствует договор теплоснабжения, не ведутся преддоговорные споры по заключению договора теплоснабжения и теплопотребляющие установки которых не отсоединены от тепловых сетей.

Потребитель тепловой энергии обязан в течение 30 дней со дня получения уведомления о необходимости заключить договор оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности подписать представленный проект договора или направить теплоснабжающей организации протокол разногласий.

В случае если в указанный срок **договор не будет подписан** потребителем, **он обязан осуществить отсоединение** принадлежащих ему теплопотребляющих установок от системы теплоснабжения в течение 30 рабочих дней.

Если в указанный срок потребитель не обеспечит самостоятельное отсоединение своих теплопотребляющих установок от системы теплоснабжения, теплоснабжающая организация вправе самостоятельно или совместно с теплосетевой организацией осуществить указанное отсоединение и отнести соответствующие расходы на потребителя тепловой энергии. Данные нормы могут свидетельствовать о допустимости взимания с заказчика платы за возмездное оказание услуг по поддержанию резервной тепловой мощности **лишь** при наличии добровольно взятого на себя заказчиком услуг **(на основании договора)** обязательства по их оплате.

При этом полагаем, что в отсутствие иного регулирования данные нормы Правил № 808 (регламентирующие отношения ЕТО и потребителей) и выводы могут быть в порядке аналогии закона транслированы и на отношения между любыми теплоснабжающими организациями (в том числе и не обладающими статусом ЕТО) и их потребителями, что, в свою очередь, может повлечь за собой рассмотрение соответствующего формализованного соглашения **в качестве единственно возможного способа** проявления воли стороны (заказчика) на оказание/потребление услуг по поддержанию резервной тепловой мощности.

В контексте приведенных пояснений (в пункте 3 очевидных параметров допустимости взимания платы за оказание услуг по поддержанию резервной тепловой мощности) можно предположить, что своего рода проявлением доброй воли заказчика на предоставление ему услуг по поддержанию резервной тепловой мощности следует расценивать и прекращение потребления тепловой энергии заказчиком (с сохранением действия договора теплоснабжения/поставки тепла) в условиях необходимости (обязательности) применения ставки за содержание резервной тепловой мощности двухставочного тарифа на тепловую энергию.

Б. Неочевидные параметры допустимости

К неочевидным параметрам допустимости взимания платы за оказание услуг по поддержанию резервной тепловой мощности можно отнести:

1. Участие заказчика и исполнителя услуг (по поддержанию резервной тепловой мощности) в отношениях теплоснабжения (в качестве потребителя тепловой энергии и теплоснабжающей организации соответственно) либо в отношениях поставки тепловой энергии (в качестве теплоснабжающей организации и поставщика тепловой энергии соответственно) **на основании действующего договора теплоснабжения/поставки**.

Применительно к параметру № 1 важно отметить, что **сам факт** присоединения к системе теплоснабжения

и отсутствие потребления энергии **в условиях незаключения** договора теплоснабжения/поставки не свидетельствует, на наш взгляд, о наличии у субъекта статуса участника отношений теплоснабжения/поставки **(в качестве потребителя/покупателя тепла)** и, как следствие, о наличии у него статуса участника отношений оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности.

В частности, как уже указывалось выше, **потребитель тепловой энергии** — это лицо, **приобретающее** тепловую энергию (мощность), теплоноситель для использования на принадлежащих ему на праве собственности или ином законном основании теплопотребляющих установках либо для оказания коммунальных услуг в части горячего водоснабжения и отопления (п. 9 ст. 2 Закона № 190-ФЗ).

Таким образом, отношения по теплоснабжению возникают **в результате приобретения тепла**, а не **по факту присоединения** (которое свидетельствует лишь о потенциальной (технической) возможности участия в таких отношениях).

При этом по смыслу Закона № 190-ФЗ единственным способом обеспечить **приобретение** тепла, а также допустимость **возобновления его потребления** (при отсутствии такового) является **заключенный (действующий) договор теплоснабжения/поставки**.

Отношения по теплоснабжению возникают в результате приобретения тепла, а не по факту присоединения (которое свидетельствует лишь о потенциальной (технической) возможности участия в таких отношениях).

Между тем не исключается и расширительная трактовка данных норм, при которой участником отношений теплоснабжения/поставки (в качестве потребителя тепла), имеющим возможность возобновить потребление, может быть признано **любое присоединенное** к системе теплоснабжения лицо. Такая трактовка может быть, в частности, обоснована нормами пунктов 113, 136, 138 Правил № 808, согласно которым организация при присвоении ей статуса единой теплоснабжающей организации (ЕТО) направляет подписанные договоры оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности **потребителям**, подключенным к системе теплоснабжения, но не потребляющим тепловую энергию (мощность), теплоноситель

по договору теплоснабжения. При этом уведомление о необходимости заключения договора оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности направляется ЕТО всем лицам, **с которыми отсутствует договор теплоснабжения**, не ведутся преддоговорные споры по заключению договора теплоснабжения и теплопотребляющие установки которых не отсоединены от тепловых сетей.

Из указанной нормы, в частности, возможен вывод о том, что Правила № 808 относят к категории потребителей в том числе и лиц, у которых отсутствуют заключенные договоры теплоснабжения с ЕТО.

2. Сохранение присоединения теплопринимающих установок заказчика к тепловой сети **в целях** сохранения возможности **возобновления потребления** тепловой энергии при возникновении такой необходимости.

Действующее законодательство **не описывает** критерии определения/формы проявления **целевой направленности сохранения** заказчиком присоединения его теплопринимающих установок к тепловой сети.

С учетом этого не представляется возможным определить, свидетельствует ли о целях сохранения возможности возобновления потребления сам факт того, что при отсутствии потребления тепла заказчик не произвел отсоединение, либо же такая целевая направленность должна проявиться в более активных формах/действиях (например, посредством соответствующего уведомления теплоснабжающей организации, продления срока действия договора теплоснабжения и т. п.).

При таких обстоятельствах целевой характер сохранения присоединения вряд ли можно однозначно воспринимать в качестве очевидного параметра допустимости взимания платы за оказание услуг по поддержанию резервной тепловой мощности.

3. Определенность (либо регулятором, либо по соглашению сторон) размера платы за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности.

Из содержания части 3 статьи 16 Закона № 190-ФЗ следует, что плата за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности, **по общему правилу, не регулируется и устанавливается соглашением сторон**.

Плата за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности **подлежит регулированию для отдельных категорий социально значимых потребителей**, перечень которых определяется Основами ценообразования, **и устанавливается как сумма** ставок за поддерживаемую мощность источника тепловой энергии и за поддерживаемую мощность тепловых

сетей в объеме, необходимом для возможного обеспечения тепловой нагрузки потребителя (ч. 2 ст. 16 Закона № 190-ФЗ).

Справка

Согласно пункту 115 Основ ценообразования к социально значимым потребителям, для которых устанавливается плата за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности, относятся следующие категории (группы) потребителей:

- а) физические лица, приобретающие тепловую энергию для потребления в населенных пунктах и жилых зонах при воинских частях;*
- б) исполнители коммунальных услуг, приобретающие тепловую энергию в целях обеспечить предоставление собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах или жилых домах коммунальной услуги теплоснабжения и (или) горячего водоснабжения с использованием открытых систем теплоснабжения (горячего водоснабжения) в объемах их фактического потребления и объемах тепловой энергии, израсходованной на места общего пользования;*
- в) теплоснабжающие организации, приобретающие тепловую энергию для дальнейшей продажи физическим лицам и (или) исполнителям коммунальной услуги теплоснабжения в объемах фактического потребления физических лиц и объемах тепловой энергии, израсходованной на места общего пользования;*
- г) религиозные организации;*
- д) бюджетные и казенные учреждения, осуществляющие в том числе деятельность в сфере науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта;*
- е) воинские части Министерства обороны Российской Федерации, Министерства внутренних дел Российской Федерации, Федеральной службы безопасности Российской Федерации, Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий и Федеральной службы охраны Российской Федерации;*
- ж) исправительно-трудовые учреждения, следственные изоляторы, тюрьмы.*

Кроме того, согласно пункту 113 Основ ценообразования плата за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности устанавливается органами регулирования за услуги, оказываемые регулирующими организациями, мощность тепловых источников и (или) тепловых сетей которых используется для поддержания резервной мощности в соответствии со схемой теплоснабжения, — для оказания указанных услуг единой теплоснабжающей организацией.

Регулируемая плата считается установленной в случае принятия органом регулирования соответствующего решения о ее утверждении.

Что касается **размера регулируемой платы**, то в соответствии с пунктом 114 Основ ценообразования плата за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности устанавливается органом регулирования для каждой регулируемой организации равной ставке за мощность установленного для такой организации тарифа или, если для такой организации установлен одноставочный тариф, равной ставке за мощность двухставочного тарифа, рассчитанного для такой организации в соответствии с методическими указаниями.

Размер регулируемой платы за услуги по поддержанию тепловой мощности представляет собой констатацию размера ставки за мощность утвержденного (подлежащего утверждению) двухставочного тарифа на тепловую энергию.

Плата за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности единой теплоснабжающей организации устанавливается **равной** ставке за мощность единого тарифа на тепловую энергию (мощность) в зоне ее деятельности или, если в зоне ее деятельности установлен одноставочный единый тариф на тепловую энергию (мощность), равной ставке за мощность двухставочного единого тарифа на тепловую энергию (мощность), рассчитанного для такой организации в соответствии с методическими указаниями⁴.

Таким образом, **размер регулируемой платы** за услуги по поддержанию тепловой мощности представляет собой, по сути, **констатацию размера ставки за мощность** утвержденного (подлежащего утверждению) двухставочного тарифа на тепловую энергию.

Справка

Учитывая идентичность размера регулируемой платы за оказание услуг по поддержанию резервной тепловой мощности и ставки за мощность двухставочного тарифа на тепловую энергию, соответствующую ставку за мощность

⁴ Расчет платы производится в соответствии с Методическими указаниями по расчету регулируемых цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, утвержденными приказом ФСТ России от 13 июня 2013 г. № 760-э.

утвержденного двухставочного тарифа на тепловую энергию (в условиях применимости такой ставки) следует, на наш взгляд, рассматривать в качестве аналога установленной платы за оказание услуг по поддержанию резервной тепловой мощности.

Что касается **нерегулируемой платы** за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности, то нормы законодательства не определяют формат ее согласования сторонами, а также параметры определения ее размера. При таких обстоятельствах урегулирование размера платы представляется допустимым в рамках любого формализованного соглашения (например, договора оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности, самостоятельного соглашения о размере платы посредством включения условия о размере платы непосредственно в договор теплоснабжения и т.п.) **в любом согласованном сторонами размере.**

Между тем факт **отсутствия** утвержденного размера платы/согласованного размера платы за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности **не является**, по нашему мнению, **критичным препятствием** для взыскания с потребителя услуг (в порядке статей 1102, 1107 ГК РФ о взыскании неосновательного обогащения) стоимости **фактически понесенных исполнителем экономически обоснованных** затрат на предоставленные потребителю услуги по поддержанию резервной тепловой мощности⁵.

Данное обстоятельство не позволяет, на наш взгляд, однозначно отнести определенность размера платы к обязательному параметру допустимости взимания стоимости услуг по поддержанию резервной тепловой мощности.

⁵ Данный вывод может быть подтвержден судебной практикой. См., например:

п. 2 итоговой справки по применению норм об обязательствах вследствие неосновательного обогащения (одобрена Президиумом Федерального арбитражного суда Уральского округа 22 марта 2013 г.), из которого следует, что отсутствие тарифа на горячую воду само по себе не может быть основанием для освобождения от исполнения обязательства по оплате фактически поставленного коммунального ресурса. При отсутствии у энергоснабжающей организации утвержденного в установленном порядке тарифа с управляющей компанией в качестве неосновательного обогащения (статьи 1102, 1107 ГК РФ) подлежит взысканию денежная сумма в размере фактически понесенных затрат энергоснабжающей организации для приготовления (подогрева) горячей воды на центральном тепловом пункте, а также на приобретение холодной воды, использованной для подогрева;

постановление Президиума ВАС РФ от 29 октября 2013 г. № 6098/13, из которого следует, что потребитель (как сторона договора энергоснабжения), уплативший стоимость тепловой энергии по признанному впоследствии недействующим тарифу, вправе взыскать с теплоснабжающей организации в качестве неосновательного обогащения лишь стоимость тепловой энергии, превышающую стоимость, исчисленную по экономически обоснованной цене.

4. Оценка возможности понуждения потенциальных участников отношений возмездного оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности к заключению соответствующего договора оказания услуг

В соответствии с частью 3 статьи 13 Закона № 190-ФЗ потребители, подключенные к системе теплоснабжения, но не потребляющие тепловой энергии (мощности), теплоносителя по договору теплоснабжения, **заключают** с теплоснабжающими организациями договоры оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности и оплачивают указанные услуги по регулируемым ценам (тарифам) или по ценам, определяемым соглашением сторон договора, в случаях, предусмотренных статьей 16 настоящего Федерального закона.

Буквальное толкование данной нормы **не позволяет** сделать однозначного вывода относительно обязательности/необязательности заключения договора оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности его потенциальными участниками: содержащееся в норме части 3 статьи 13 Закона № 190-ФЗ слово «заключают» может быть истолковано в качестве констатации **как обязанности, так и права** (возможности) сторон заключить такой договор.

С учетом этого необходимо отметить следующее.

Согласно пункту 1 статьи 1, пункту 1 статьи 421 ГК РФ гражданское законодательство основывается на признании свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав. Граждане и юридические лица **свободны в заключении договора**. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, **когда обязанность заключить договор предусмотрена законом** или добровольно принятым обязательством.

Таким образом, **отсутствие** в части 3 статьи 13 Закона № 190-ФЗ (а также в иных нормах действующего законодательства) **очевидно выраженной** воли законодателя на формирование обязанности заключения договора возмездного оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности для его сторон **не позволяет** рассматривать данный договор в качестве обязательного к заключению (в силу прямого указания закона) его потенциальными участниками.

Вместе с тем необходимо учитывать, что в соответствии с действующим законодательством обязатель-

В случае если в указанный срок договор не будет подписан потребителем, он обязан осуществить отсоединение принадлежащих ему теплотребляющих установок от системы теплоснабжения в течение 30 рабочих дней.

Если в указанный срок потребитель не обеспечит самостоятельное отсоединение своих теплотребляющих установок от системы теплоснабжения, теплоснабжающая организация вправе самостоятельно или совместно с теплосетевой организацией осуществить указанное отсоединение с отнесением соответствующих расходов на потребителя тепловой энергии.

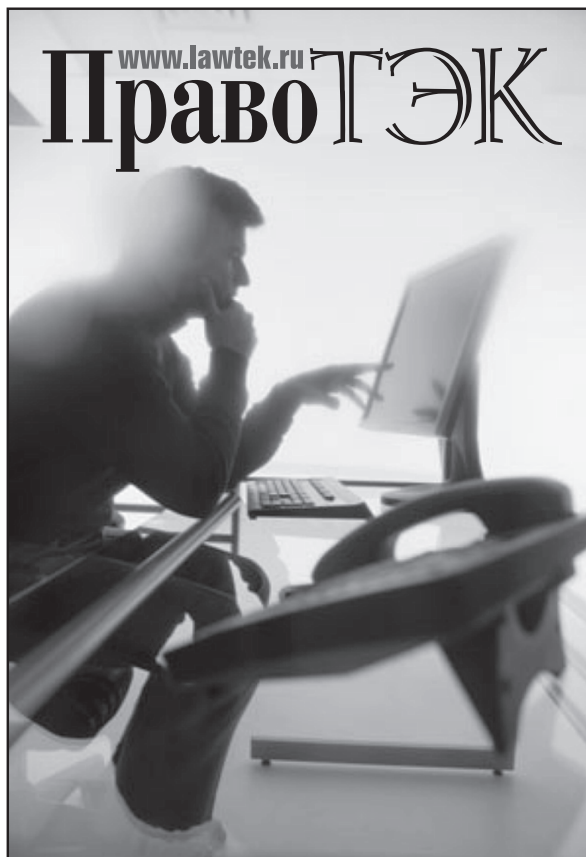
Относительно исполнителя услуг по поддержанию резервной тепловой мощности (теплоснабжающая организация/поставщик тепла) необходимо отметить, что договоры, опосредующие оказание данных услуг, **прямо не поименованы** в законодательстве в качестве публичных (в отличие, например, от договора энергоснабжения). Вместе с тем согласно пункту 1 статьи 426 ГК РФ публичным признается **не только (или даже не столько)** договор, поименованный в качестве такового в законе, но и договор, который обуславливает необходимость предоставления коммерческой организацией услуг, которые такая организация по **характеру своей деятельности**

обязана предоставить (оказать) любому обратившемуся к ней лицу.

При этом следует учитывать, что отношения возмездного оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности **являются производными** от отношений энергоснабжения (теплоснабжение/поставка тепла), носящих в силу в том числе и закона публичный (для лица, реализующего тепловую энергию) характер. Данное обстоятельство предполагает также и **публичность** (обязательность заключения) договора оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности для **лица, реализующего тепловую энергию** (в силу характера его деятельности).

В заключение хотелось бы отметить, что приведенные в настоящей статье выводы **не подтверждены** правоприменительной практикой (в связи с ее отсутствием), ввиду чего не исключен альтернативный (предложенному в настоящей статье) подход правоприменительных органов к вопросу толкования норм о возмездном оказании услуг по поддержанию резервной тепловой мощности. □

© А. Жанэ, 2015, e-mail: info@zhane.ru



"ПравоТЭК" — это независимый информационно-аналитический ресурс, специализирующийся на предоставлении и освещении актуальной информации о правовых процессах в области недропользования, экологии и энергетики России и других стран СНГ.

Это удобный рабочий инструмент для юристов, правоведов, аналитиков и бизнес-консультантов, чья профессиональная деятельность в большой степени связана с информационной составляющей.

Базовыми рубриками портала "ПравоТЭК" являются:

Новости: отраслевые, правовые, судебные.

Анализ и комментарии: статьи, интервью, выступления.

Практика: судебная, налоговая, а также практика министерств и ведомств.

Законодательство: мониторинг, законопроекты, нормативные правовые акты.

Календарь: выставки, конференции, семинары, круглые столы.

Досье: назначения, персоналии, проекты, события.

Подпишитесь на **бесплатную новостную ленту** и Вы будете всегда в курсе самых важных событий отрасли!

www.lawtek.ru - www.lawtek.ru - www.lawtek.ru

РЕКЛАМА