



Экспертное мнение¹

I. Исходная информация для подготовки экспертного мнения:

Между энергоснабжающей организацией (далее – ЭСО) и Абонентом заключен договор снабжения тепловой энергией в паре (далее – Договор).

В летний период возможно потребление тепловой энергии Абонентом ниже установленных договором величин. Также возможно досрочное прекращение договора и прекращение теплопотребления.

II. Цель подготовки экспертного мнения:

Определение правовой возможности взыскания с Абонента штрафных санкций, предусмотренных Договором за недопотребление Абонентом обусловленных Договором объёмов тепловой энергии, в следующих случаях:

- 1) снижение Абонентом потребления энергии ниже согласованных в Договоре величин;
- 2) длительное (2-3 месяца) полное прекращение потребления энергии по вине Абонента;
- 3) досрочное расторжение Договора по инициативе Абонента;
- 4) досрочное расторжение Договора по инициативе ЭСО.

III. Выводы:

1. В случае снижения потребления энергии ниже согласованных в Договоре величин по вине Абонента он, обязан оплатить ЭСО стоимость недоиспользованного количества энергии в порядке возмещения расходов ЭСО, возникших вследствие несогласованных отклонений по инициативе Абонента.

2. В случае длительного (2-3 месяца) полного прекращения потребления энергии по вине Абонента, Абонент также обязан возместить ЭСО стоимость недоиспользованного количества энергии.

3. Досрочное расторжение Договора по инициативе Абонента Договором возможно только лишь при существенных нарушениях Договора со стороны ЭСО. При этом за сам факт такого расторжения Договора, и будущие убытки ЭСО от дальнейшего недопотребления, Абонент ответственности не несёт.

4. При досрочном расторжении Договора по инициативе ЭСО Абонент не несёт ответственности за дальнейшее недопотребление энергии.

IV. Обоснование выводов:

1. Снижение Абонентом потребления энергии ниже согласованных в Договоре величин

В соответствии с Договором, в случае занижения фактического объёма потребления тепловой энергии относительно установленных Договором величин, Абонент оплачивает фактический объём потребления тепловой энергии в соответствии с Приложением № 5 к Договору.

При этом Договором установлено, что:

1) фактическая стоимость энергии, подлежащая оплате Абонентом в адрес ЭСО, определяется как произведение фактического потребления и цены, определённой с учётом плановой цены поставки (в настоящее время основанной на тарифе, устанавливаемом РЭК) и *возмещения ЭСО*

¹ Экспертное мнение подготовлено по состоянию правовой базы и правоприменительной практики на 03.06.2010 г.

расходов, возникших вследствие несогласованных отклонений по инициативе Абонента.

2) при недопотреблении энергии Абонент оплачивает ЭСО сумму (1) стоимости энергии по тарифу и (2) возмещения ЭСО расходов, вызванных недопотреблением Абонентом установленных Договором объёмов энергии.

Договором предусмотрена также формула расчёта таких расходов ЭСО.

Условия, содержащиеся в Договоре, реализовывают право сторон на соглашение о количестве оплачиваемой энергии, предусмотренное п. 1 ст. 544 ГК РФ, согласно которому оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Такое толкование условий Договора основано на положениях Постановления Президиума ВАС РФ от 23.03.2010 № 17072, в котором рассматривалось аналогичное условие договора теплоснабжения, предусматривающее обязанность абонента оплачивать по стоимости общестанционных расходов, сложившихся на расчетный период, количество тепловой энергии, недоиспользованной против договорных показателей. Это условие было расценено ВАС РФ как основанное на п. 1 ст. 544 ГК РФ соглашение сторон об оплате абонентом не только фактически потреблённой, но и недопотреблённой энергии (абз. 6 стр. 3, абз. 5 – 7 стр. 5 Постановления).

При этом ВАС РФ указал, что такое условие может являться законным лишь при условии, что договор содержит в себе порядок расчёта расходов энергоснабжающей организации, понесенных ею в связи с обеспечением подачи энергии не в обусловленном договором количестве.

Договором такой порядок предусмотрен.

Таким образом, условия Договора соответствуют законодательству и арбитражной практике. В случае снижения потребления энергии ниже согласованных в Договоре величин по вине Абонента он должен оплачивать ЭСО стоимость недоиспользованного количества энергии в целях возмещения расходов ЭСО, возникших вследствие несогласованных отклонений по инициативе Абонента;

При этом следует иметь в виду, что предъявляемые к оплате в таком порядке суммы не являются неустойкой (штрафом), т.к. п. 1 ст. 544 ГК РФ, на которой основаны соответствующие условия Договора, предусматривает не штрафные санкции или иные меры ответственности, а порядок определения подлежащей оплате энергии, применяемый при недопотреблении энергии до установленных Договором величин. Это делает неприменимым к начисленным суммам положений ст. 333 ГК РФ об уменьшении размера неустойки и ст. 401 ГК РФ об освобождении от неустойки.

2. Длительное (2-3 месяца) полное прекращение потребления энергии по вине Абонента

В случае, если полное прекращение потребления тепловой энергии в определённые месяцы противоречит условиями Договора о количестве принимаемой Абонентом тепловой энергии, то в таком случае по основаниям, аналогичным изложенным в п. 1 настоящего экспертного мнения, Абонент также будет обязан возместить ЭСО стоимость недоиспользованного количества энергии.

3. Досрочное расторжение Договора по инициативе Абонента

Договор не предусматривает возможности досрочного расторжения Договора по инициативе Абонента.

Возможность одностороннего досрочного расторжения Договора по инициативе Абонента также не следует и из ст. 546 ГК РФ, предусматривающей особенности расторжения договоров энергоснабжения.

Согласно общим положениям ГК РФ, касающимся одностороннего расторжения любых договоров (п. 2 ст. 450 ГК РФ), в одностороннем порядке по инициативе Абонента Договор может быть расторгнут только по решению суда и лишь при существенном нарушении ЭСО условий Договора.

После расторжения Договора он перестаёт быть основанием для возникновения прав и обязанностей у сторон (п. 2 ст. 453 ГК РФ), в том числе и обязанностей Абонента по потреблению тепловой энергии в установленных им объёмах и оплате недопотреблённой тепловой энергии.

Условий о том, что после расторжения Договора по инициативе Абонента он обязуется выплатить ЭСО какие-либо суммы, связанные с недопотреблением тепловой энергии в период после прекращения Договора, Договор не содержит.

Таким образом, даже полное прекращение теплопотребления после расторжения Договора не будет являться основанием для предъявления Абоненту к оплате тепловой энергии, недопотребленной после прекращения Договора, т.к. все положения Договора, предусматривающие такую оплату, утратят силу.

При этом обязательства Абонента по оплате энергии, недопотребленной в период действия Договора, сохраняются и будут действовать до их надлежащего исполнения или прекращения иным предусмотренным законодательством способом (зачёт, новация и т.д.).

4. Досрочное расторжение Договора по инициативе ЭСО

Договор не предусматривает возможности досрочного расторжения Договора по инициативе ЭСО.

Возможность досрочного расторжения Договора по инициативе ЭСО следует из ст. абз. 2 п. 1 ст. 546 и ст. 523 ГК РФ, исходя из содержания которых ЭСО вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения Договора в случае неоднократного нарушения сроков оплаты энергии. С учетом условий договора нарушение сроков оплаты может касаться как оплаты фактически потребленного объема тепловой энергии, так и возмещения расходов ЭСО вследствие несогласованных отклонений по инициативе Абонента.

Обязательства Абонента по оплате энергии, недопотребленной в период действия Договора, сохраняются и будут действовать до их надлежащего исполнения или прекращения иным предусмотренным законодательством способом (зачёт, новация и т.д.).

Применительно к нарушению обязательства по выборке согласованного объема тепловой энергии считаем, что в таком случае ЭСО не вправе в одностороннем порядке отказываться от исполнения Договора и расторгать его, поскольку стороны, предусмотрев порядок компенсации расходов ЭСО вследствие несогласованных отклонений по инициативе Абонента тем самым признали правомерным и допустимым потребление (приобретение) Абонентом меньшего количества энергии.

Применительно к вопросу о праве ЭСО на односторонний отказ от исполнения договора необходимо обратить внимание на следующие ограничения.

В соответствии с абз. 2 п. 1 ст. 546 ГК РФ в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает юридическое лицо, энергоснабжающая организация вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке по основаниям, предусмотренным статьей 523 настоящего Кодекса, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

Во исполнение п. 1 ст. 546 ГК РФ Постановление Правительства № 1 от 05.01.1998 г. утвержден Порядок (далее – Порядок) прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям-потребителям при неоплате поданных им (использованных им) топливно-энергетических ресурсов.

Согласно п. 2 порядок является льготным и распространяется на организации - потребители, прекращение или ограничение подачи топливно - энергетических ресурсов которым может привести к опасности для жизни людей и тяжелым экологическим последствиям, а также на медицинские учреждения, организации связи, объекты жилищно - коммунального хозяйства, объекты вентиляции, водоотлива и основные подъемные устройства угольных и горнорудных организаций и метрополитен.

Следует отметить, что согласно сложившейся судебной практике (см. Определение Высшего арбитражного суда РФ от 12.10.2007 г. по делу № 12560/07) при наличии специального нормативного регулирования по вопросу ограничения и прекращения поставки энергии в случае просрочки оплаты потребителем топливно-энергетического ресурса **факт просрочки оплаты денежных средств является основанием для приостановления подачи энергии, но не для расторжения договора энергоснабжения в одностороннем порядке.**

Нарушение установленного порядка ограничения (прекращения) подачи тепловой энергии, а также односторонний отказ от исполнения договора (расторжение договора) может быть по иску Абонента признан незаконным в судебном порядке. Кроме того, если ЭСО является лицом, занимающим доминирующее положение на рынке теплоснабжения, то оно может быть привлечено к ответственности за злоупотребление доминирующим положением в виде оборотного штрафа (ст. 14.31 КоАП РФ, ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции»).