



Экспертное мнение¹

I. Исходная информация для подготовки экспертного мнения:

В связи с вводом в эксплуатацию собственной котельной, абонент прекратил потребление пара, отпускаемого теплоснабжающей организацией в рамках договора теплоснабжения, о чем уведомил теплоснабжающую организацию. При этом в случае возникновения аварийных ситуаций, абонент предполагает возобновление потребления пара.

II. Цель формирования экспертного мнения:

1. Правовая оценка возможности взимания с абонента платы за оказание услуги по поддержанию резервной тепловой мощности (далее – *плата*).
2. Правовая оценка возможности понуждения абонента к заключению с теплоснабжающей организацией договора оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности.

III. Выводы:

1. Факт отсутствия потребления абонентом тепловой энергии (мощности), теплоносителя по договору теплоснабжения, при условии присоединения его теплопринимающих установок к тепловой сети и согласования сторонами размера платы, могут свидетельствовать о наличии правовых оснований для взимания платы с абонента. Вместе с тем, ввиду отсутствия однозначности норм законодательства, а также отсутствия сформированной правоприменительной практики, при определенных обстоятельствах существует риск признания взимания платы с абонента незаконным.
2. Законодательство не предусматривает обязательность заключения абонентом договора оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности, что свидетельствует об отсутствии правовых предпосылок для понуждения абонента к его заключению с теплоснабжающей организацией.

IV. Обоснование выводов:

¹ Настоящее экспертное мнение подготовлено с учетом правовой базы и правоприменительной практики по состоянию на 17.05.2011 г.

1. Вопросы взимания с потребителей платы урегулированы ч. 1 ст. 8, ч. 3 ст. 12, ст. 16 ФЗ от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – **ФЗ**).

Согласно ч. 3 ст. 13 **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 настоящим Федеральным законом, в порядке, установленном статьей 16 настоящего Федерального закона.*

В соответствии со ст. 16 **ФЗ**, *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 в целях сохранения возможности возобновить потребление тепловой энергии при возникновении такой необходимости (ч.1).*

Плата за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности подлежит регулированию для отдельных категорий социально значимых потребителей, перечень которых определяется основами ценообразования в сфере теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации, 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).

Для иных категорий потребителей тепловой энергии плата за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности не регулируется и устанавливается соглашением сторон (ч. 3).

Из приведенных норм **ФЗ** однозначно вытекают следующие **обязательные параметры** правомерности взыскания платы:

1) отсутствие потребления тепловой энергии (мощности), теплоносителя по договору теплоснабжения при наличии присоединения теплопринимающих установок потребителя к тепловой сети.

2) определение размера платы на основании соглашения сторон².

Таким образом, факт отсутствия потребления абонентом тепловой энергии (мощности), теплоносителя по договору теплоснабжения, при условии присоединения его теплопринимающих установок к тепловой сети и согласования сторонами размера платы, может свидетельствовать о наличии правовых оснований для взимания платы с абонента.

Вместе с тем, анализ вышеприведенных норм **ФЗ** свидетельствует также и о наличии параметров, соблюдение которых **не является очевидным** в части оценки правомерности взыскания платы. К таким параметрам можно отнести:

1) наличие между теплоснабжающей организацией и потребителем заключенного договора оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности³;

2) факт утверждения Правительством РФ (в рамках утверждения основ ценообразования в сфере теплоснабжения) категорий социально значимых потребителей, в отношении которых плата

² При этом нормы **ФЗ** четко не определяют, каким именно соглашением размер платы подлежит регулированию. В связи с этим представляется, что размер платы может быть урегулирован как в рамках договора оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности, так и в рамках самостоятельного формализованного соглашения сторон о размере платы, либо же посредством включения условия о размере платы непосредственно в договор теплоснабжения.

³ Полагаем, что легитимность взыскания платы может быть достигнута не только фактом заключения договора оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности, но также и посредством урегулирования вопроса взыскания платы в рамках любого иного самостоятельного формализованного соглашения сторон о размере платы, либо посредством включения соответствующих условий непосредственно в договор теплоснабжения.

должна тарифицироваться⁴.

При этом следует констатировать отсутствие в настоящее время сформированной практики применения вышеуказанных норм ФЗ, что в контексте их неоднозначности обуславливает высокую степень субъективного усмотрения надзорных органов в части толкования норм и, как следствие, в части рассмотрения тех или иных параметров в качестве обязательных при оценке правомерности взыскания платы.

При таких обстоятельствах, в случае несоблюдения параметров правомерности, обязательность которых не является на наш взгляд очевидной, нельзя исключить вероятность признания надзорными органами действий теплоснабжающей организации по взысканию платы в качестве незаконных.

2. В соответствии с п. 1 ст. 421 ГК РФ, *«граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством»*.

При этом отмечаем, что законодательство не предусматривает обязательность заключения потребителем договора оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности, что свидетельствует об отсутствии правовых предпосылок для понуждения абонента к его заключению с теплоснабжающей организацией.

Вместе с тем, как уже отмечалось в п. 1 настоящего заключения, наличие заключенного между теплоснабжающей организацией и потребителем договора оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности не является, на наш взгляд, обязательным параметром правомерности взыскания платы.

С учетом изложенного, к рассмотрению может быть предложен следующий алгоритм действий теплоснабжающей организации:

1) направление в адрес абонента предложения о заключении договора оказания услуг по поддержанию резервной тепловой мощности, либо самостоятельного соглашения о размере платы или же о внесении изменений в договор теплоснабжения, с урегулированием в них вопросов взимания платы;

2) в случае отказа (уклонения) абонента от заключения соответствующего соглашения/изменения договора теплоснабжения, в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора теплоснабжения по основанию, предусмотренному ст.ст. 546, 523 ГК РФ (т.е. в связи с неоднократной невыборкой товара). В этом случае в силу п. 3 ст. 450 ГК РФ договор теплоснабжения будет считаться расторгнутым.

⁴ В настоящее время документ не утвержден Правительством РФ.