

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17
<http://www.msk.arbitr.ru>

Р Е Ш Е Н И Е

Именем Российской Федерации

г. Москва

Дело №А40-225503/16-94-2012

27 апреля 2018 года

Резолютивная часть решения объявлена 28 марта 2018 года

Полный текст решения изготовлен 27 апреля 2018 года

Арбитражный суд в составе судьи Лапшиной В. В.,

при ведении протокола судебного заседания секретарем Рубцовым О.И.

рассмотрев в судебном заседании дело

по исковому заявлению Публичному акционерному обществу «Московская объединённая энергетическая компания» (ОГРН 1047796974092; ИНН 7720518494; дата регистрации 16.12.2004; 119048, г. Москва, ул. Ефремова, д.10)

к ответчику ТСЖ «Ретро-35» (ОГРН 1037700059308, 119034, г. Москва, ул. Остоженка, д. 27, корп. 1)

о взыскании задолженности в размере 2 682 842 руб., процентов в размере 67 771,59 руб.

при участии:

от истца – Коваль А.А. по доверенности от 06.04.2017г.;

от ответчика – Казакова М.Н. по доверенности от 19.12.2017 б/н;

УСТАНОВИЛ:

Публичное акционерное общество «Московская объединенная энергетическая компания» (далее также ПАО «МОЭК», истец) обратилось в Арбитражный суд города Москвы с уточненными исковыми требованиями к товариществу собственников жилья «Ретро-35» (далее также ТСЖ «Ретро-35», ответчик) о взыскании задолженности по договору энергоснабжения N 9.00217 за ноябрь 2015 - май 2016 года в сумме 2 682 842,05 руб. и процентов за пользование чужими денежными средствами в размере 67 771,59 руб.

Решением суда от 03.04.2017, оставленным без изменения Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 30.06.2017, исковые требования удовлетворены.

Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 27.10.2017 судебные акты отменены, дело направлено на новое рассмотрение в Арбитражный суд города Москвы.

Истец поддержал исковые требования по доводам иска с учетом письменных объяснений, указав, что установленный в МКД прибор учета не осуществляет учет горячей воды, требование об оплате объема тепловой энергии не превышает совокупного объема тепловой энергии, исчисленного из показаний прибора учета.

Ответчик возражал против удовлетворения исковых требований по доводам отзыва и письменных пояснений, представил контррасчет исковых требований, в том числе с учетом отдельных договоров истца с двумя собственниками, расчетом подлежащей оплате горячей воды.

Суд, рассмотрев иски, требования, заслушав доводы представителей истца и ответчика, исследовав и оценив имеющиеся в материалах дела доказательства, считает, что заявленные иски, требования подлежат удовлетворению, исходя из следующего.

Как следует из материалов дела 01.01.2004 между ГУП «Мосгортепло» и ТСЖ «Ретро-35» был заключен договор энергоснабжения N 9.00217, по условиям которого ГУП «Мосгортепло» обязалось поставлять ответчику через присоединенную тепловую и водопроводную сеть тепловой энергии, теплоносителя и горячей воды за плату согласно действующим тарифам.

В дальнейшем соглашением от 01.01.2005 ГУП «Мосгортепло» заменено на ПАО «МОЭК».

В соответствии с п. 4.1 Договора расчетным периодом для определения количества, стоимости и оплаты поставляемых потребителю тепловой энергии, теплоносителя и горячей воды является календарный месяц.

Обращаясь в суд, истец указал в иске, что осуществил поставку ответчику через присоединенную тепловую сеть ресурсов на общую сумму 4 727 428 руб. 66 коп., определенной на основании тарифов для соответствующих групп потребителей ввиду отсутствия прибора учета в точке поставки.

Расчет количества поставленной ТСЖ «Ретро-35» горячей воды производился по показаниям узла учета (водомера), установленного в тепловом пункте (ДТП N 01-03-0724/043), за период с июля по октябрь 2014 года.

Ответчику были выставлены счета и счета-фактуры. Факт вручения счетов и счетов-фактур подтверждается актами о передаче документов с отметкой о получении документа представителем Ответчика.

Однако обязательства по оплате фактически поставленной тепловой энергии, теплоносителя и горячей воды выполнены ответчиком не своевременно и не в полном объеме, в связи с чем, у ответчика перед истцом образовалась задолженность в заявленном размере.

В адрес Ответчика была направлена претензия от 06.09.2016 N 72855 об оплате задолженности, оставленная ответчиком без ответа и удовлетворения.

Возражая на иск, ответчик указывал на Акт разграничения балансовой принадлежности (приложение к договору N 9.00217), согласно которого теплосчетчик, расположенный в ЦТП, установлен на границе балансовой принадлежности.

Ответчик ссылался также на Акт повторного допуска в эксплуатацию узла учета расхода тепловой энергии N 01-03-0724/043.

Направляя дело на новое рассмотрение, арбитражный суд кассационной инстанции в постановлении от 10.06.2016г. указал, что не может согласиться с выводами о том, что установленный для нескольких многоквартирных домов прибор учета не может рассматриваться как коллективный в значении, применяемом в действующем законодательстве, равно как и несколько многоквартирных домов в указанном случае не могут рассматриваться как единый объект.

Направляя дело на новое рассмотрение, арбитражный суд кассационной инстанции в постановлении от 10.06.2016г. указал, что возможность возникновения необоснованных затрат у жителей домов на оплату потерь в сетях между домами выходит за пределы заявленных требований, не исследован вопрос наличия сетей, кому они принадлежат, кем обслуживаются, довод ответчика о том, что в данном споре речь идет о едином комплексе, подключенном к сетям истца, правовой оценки не получил.

Согласно части 2.1 статьи 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации указания арбитражного суда кассационной инстанции, в том числе на толкование закона, изложенные в его постановлении об отмене решения, судебного приказа, постановления арбитражных судов первой и апелляционной инстанций, обязательны для арбитражного суда, вновь рассматривающего данное дело.

Выполняя указания арбитражного суда кассационной инстанции, судом первой инстанции установлено следующее.

Между ТСЖ «Ретро-35» и ПАО «МОЭК» заключен договор энергоснабжения от

01.01.2004 № 9.00217, предметом которого является подача Энергоснабжающей организацией Потребителю через присоединенную сеть тепловой энергии в горячей воде в количестве, определяемом по тепловым нагрузкам, указанным в Приложении к настоящему Договору, за плату согласно действующим тарифам.

Частью 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации определено, что размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В силу пункта 1 статьи 19 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон N 190-ФЗ) количество тепловой энергии, теплоносителя, поставляемых по договору теплоснабжения или договору поставки тепловой энергии, а также передаваемых по договору оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, подлежит коммерческому учету.

В соответствии с п.6 ст. 19 Закон N 190-ФЗ коммерческий учет поставляемых потребителям тепловой энергии (мощности), теплоносителя может быть организован как теплоснабжающими организациями, так и потребителями тепловой энергии. Организация коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя может включать в себя:

- 1) установку приборов учета;
- 2) эксплуатацию приборов учета, в том числе снятие показаний приборов учета и передачу их заказчикам данной услуги, поверку, ремонт и замену приборов учета.

Коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя осуществляется в соответствии с Правилами коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя (пункт 7 статьи 19 Закона N 190-ФЗ).

В соответствии с п. 3.92. Приказа Госстроя РФ от 13.12.2000 № 285 «Об утверждении Типовой инструкции по технической эксплуатации тепловых сетей систем коммунального теплоснабжения» (МДК 4-02.2001) (далее - Приказ № 285) для учета расхода тепловой энергии и теплоносителя должны предусматриваться приборы учета в соответствии с Правилами учета тепловой энергии и теплоносителя, утвержденными Минтопэнерго РФ 12.09.1995 N Вк-4936.

В силу п. 4.11 Приказа № 285 до пуска в эксплуатацию новых тепловых сетей и систем теплоснабжения должны быть проведены их приемо-сдаточные испытания и они должны быть приняты заказчиком от монтажной организации по акту в соответствии с действующими правилами, после чего они должны быть предъявлены для осмотра и допуска в эксплуатацию органу государственного энергетического надзора и теплоснабжающей организации. Одновременно должны быть представлены проектная и исполнительная документация.

Согласно п. 4.12 Приказа № 285 присоединение новых или реконструируемых тепловых сетей потребителей без обеспечения коммерческого учета тепловой энергии и теплоносителей не допускается

Как следует из пункта 6 Постановления Правительства РФ от 18.11.2013 N 1034 «О коммерческом учете тепловой энергии, теплоносителя» (вместе с «Правилами коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя») узлы учета, введенные в эксплуатацию до вступления в силу настоящих Правил, могут быть использованы для коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя до истечения срока службы основных приборов учета (расходомера, тепловычислителя), входящих в состав узлов (Определение Верховного Суда РФ от 25.09.2015 N 301-ЭС15-11493 по делу NA79-7132/2014).

Так, ТСЖ «Ретро-35» (Потребитель) объединяет четыре введенных в эксплуатацию многоквартирных дома, расположенных по адресу: г. Москва, ул. Остоженка, д. 27, корп. 1, г. Москва, ул. Остоженка, д. 27, корп. 2, г. Москва, ул.

Остоженка, д. 27, корп. 3, г. Москва, Коробейников пер. д. 3, являющихся единым комплексом.

Указанные многоквартирные дома были построены в 2002 году. Только для указанных домов в одном из них (г. Москва, Коробейников пер., д. 3) Застройщиком был размещен тепловой пункт (далее - ЦТП) с оборудованным узлом учета тепловой энергии. Данный узел учета введен в эксплуатацию и функционирует.

Теплосчетчик SA-94/3 в ЦТП был введен в эксплуатацию 01.07.2010 года, что подтверждает Акт допуска в эксплуатацию узла учета расхода тепловой энергии Абонента № 0724/043 от 01.07.2010.

09.12.2010 был составлен Акт обследования прибора учета тепловой энергии и устранения неполадок ЦТП № 01-03-0724/043, расположенного по адресу: Коробейников пер. д. 3, которым было установлено, что узел учета требует ремонта в условиях ремцеха.

24.12.2010г. был произведен съем Узла учета тепловой энергии на поверку, что зафиксировано в Акте от 24.12.2010.

11.01.2011г. была произведена установка Теплосчетчика SA94/3 по адресу: Коробейников пер. д. 3 (Акт о проведении работ на узле учета тепловой энергии (монтаж) от 11.02.2011 № б/н)

15.02.2011 Теплосчетчик SA94/3 был повторно введен в эксплуатацию, что подтверждается Актом повторного допуска в эксплуатацию узла учета расхода тепловой энергии абонента № 01-03-0724/043, ремонт и поверка теплосчетчика (далее Акт от 15.02.2011) (Приложение № 5).

Упомянутым Актом от 15.02.2011 установлено, что с 15.02.2011 по 10.02.2014 узел учета является коммерческим.

Теплосчетчик SA94/3, установленный в ЦТП по адресу г. Москва, Коробейников пер. 3 прошел поверку, что подтверждает Свидетельство о поверке от 30.12.2010 № 0251180/449.

Факт работоспособности теплосчетчика подтвердил сам Истец в своем письме от 10.03.2011 № Ф11/07-1129/11, представив отчетную ведомость за потребленное тепло и теплоноситель в качестве подтверждения работоспособности прибора учета.

К тому же, в соответствии с п. 1.1. Паспорта Теплосчетчика SA94/3, теплосчетчики SA94/3 предназначены для измерения и коммерческого учета количества теплоты (тепловой энергии) и теплоносителя в закрытых и открытых водяных системах теплоснабжения, содержащих системы подпитки или тупиковой системы горячего водоснабжения (ГВС), или системы холодного водоснабжения (ХВС, в том числе питьевой воды), а также для использования в автоматизированных системах учета, контроля и регулирования тепловой энергии.

По заявке истца от 19.03.2012г. № 10794 ФБУ «Ростест-Москва» была проведена поверка, выдано свидетельство о поверке со знаком поверки в виде наклейки №55770000, затем по заявке истца поверка проведена 27.09.2016г. и выдано свидетельство до 26.09.20120г. (ответ ФБУ «Ростест-Москва» от 16.03.2017г. № 440-2/1481).

Согласно п. 1.33 Паспорта Теплосчетчика SA94/3 средний срок службы теплосчетчиков не менее 12 лет.

Следовательно, Теплосчетчик SA94/3, введенный в эксплуатацию 15.01.2011, то есть до вступления в силу Постановления Правительства РФ от 18.11.2013 N 1034 «О коммерческом учете тепловой энергии, теплоносителя» (вместе с «Правилами коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя»), является узлом коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя до истечения его срока службы, то есть не менее чем до 2023 года (Определение Верховного Суда РФ от 25.09.2015 N301-ЭС15-11493 по делу N А79-7132/2014).

Судом также установлено, что истец с нарушением сроков, установленных действующим законодательством РФ, вводил в эксплуатацию коммерческий узел учета потребителя на отопление. Так, 05 июня 2015 года Потребитель обратился в ОАО

«МОЭК» с просьбой дать указание на разработку и выдачу технических условий на установку коммерческих узлов учета потребителя абонента № 724/043 (письмо от 05.06.2015 № 14), однако в нарушение сроков Технические условия были выданы 28.09.2015.

20 ноября 2015 года ПАО «МОЭК» было получено от ТСЖ «Ретро-35» письмо с просьбой согласовать проекты узлов учета тепловой энергии на отопление, однако проект был согласован только 09.02.2016 года.

11 апреля 2016 года ТСЖ «Ретро-35» обратилось в ПАО «МОЭК» с просьбой осуществить ввод в эксплуатацию установленного прибора учета тепловой энергии (заявка от 11.04.2016), однако ввод в эксплуатацию был осуществлен только 09.06.2016. Указанный прибор учета введен в эксплуатацию для коммерческого учета потребляемой тепловой энергии всеми четыремя многоквартирными домами и соответствует признакам ОДУУ, установленными Правилами № 354, что подтверждается письмом ПАО «МОЭК» от 22.06.2016г. № 02-811/01-26306/16.

Согласно Акта разграничения балансовой принадлежности ясно, что узел учета, установленный у Потребителя максимально приближен к границе балансовой принадлежности, как и прибор учета установленный в ЦТП. Прибор учета установлен в 2016 году Потребителем на внешней стене ЦТП, располагается в 10 метрах от прибора учета, установленного в ЦТП.

При этом, Ответчик неоднократно обращался к Истцу с просьбой сделать перерасчет потребленной тепловой энергии за период с 01.11.2014 по 08.06.2016 годы согласно показаний узла учета тепловой энергии, установленного в ЦТП (Письмо ТСЖ «Ретро-35» от 14.01.2015 № 3, письмо от 01.07.2016 №45).

Во исполнение указаний суда кассационной инстанции судом исследовался вопрос наличия сетей, кому они принадлежат, кем обслуживаются. Ответчик указал, что сети между спорными многоквартирными домами принадлежат ему. Так, тепловые сети, отходящие от ЦТП, являются общим имуществом собственников многоквартирных домов, введенных в эксплуатацию как единый комплекс, что также подтверждает Акт разграничения, а потери тепловой энергии, согласно п. 4.2 Договора, оплачиваются ответчиком как потребленная энергия. Данный факт не отрицается ПАО «МОЭК».

Для учета количества тепловой энергии, поступающей в ЦТП, застройщиком предусмотрен и установлен прибор учета, являющийся общедомовым прибором учета тепловой энергии.

Общедомовой прибор учета тепла учитывает тепловую энергию, расходуемую на нужды отопления комплекса, а также тепловую энергию, расходуемую на изготовление горячей воды.

Общедомовой прибор учета тепловой энергии, установленный в ЦТП, принят на коммерческий учет и поверен, что подтверждают доказательства, приобщенные в материалы дела.

Таким образом, Теплосчетчик SA94/3, установленный в ЦТП по адресу: г. Москва, Коробейников пер., 3, предназначенном исключительно для обслуживания спорных домов, на границе балансовой принадлежности между потребителем и ресурсоснабжающей организацией, в точке поставки, введенный в эксплуатацию в качестве коммерческого, должен использоваться для расчетов за отопление и горячее водоснабжение между истцом и ответчиком.

Следовательно, расчет за тепловую энергию должен быть произведен по формуле вычисления коммунального ресурса, поставляемого за расчетный период, оборудованным коллективным (общедомовым) прибором учета.

Касаемо доводов истца о том, что установленный прибор учета не осуществляет учет горячей воды

Пунктом 1 ст. 2 того же ФЗ тепловая энергия - энергетический ресурс, при потреблении которого изменяются термодинамические параметры теплоносителей (температура, давление).

В пункте 1.9 Типовой инструкции по технической эксплуатации тепловых сетей систем коммунального теплоснабжения (утв. Приказом Госстроя РФ от 13.12.2000г. № 285 «Об утверждении Типовой инструкции по технической эксплуатации тепловых сетей систем коммунального теплоснабжения») также разъясняется, какую систему теплоснабжения следует относить к закрытой: закрытая система теплоснабжения - водяная система теплоснабжения, в которой вода, циркулирующая в тепловой сети, используется только как теплоноситель и не отбирается из сети.

Согласно п. 48 Постановления Правительства РФ № 520 от 14.07.2008г. (в редакции Постановления Правительства РФ № 1149 от 08.11.2012г.) под закрытой системой горячего водоснабжения понимается комплекс технологически связанных между собой инженерных сооружений, предназначенных для горячего водоснабжения, осуществляемого путем отбора горячей воды из сетей горячего водоснабжения либо путем нагрева холодной воды с использованием центрального теплового пункта (без отбора горячей воды из тепловой сети).

В рассматриваемом случае закрытая система горячего водоснабжения - это нагрев холодной воды с использованием ДТП, находящегося в эксплуатации ПАО «МОЭК». Таким образом, горячая вода, которой ПАО «МОЭК» снабжает ТСЖ «Ретро-35» - это вода, приготовленная путем нагрева холодной воды с использованием тепловой энергии.

Как следует из представленных ответчиком доказательств, полученных по адвокатскому запросу, между ПАО «МОЭК» и АО «Мосводоканал» (Абонент) заключен договор на отпуск холодной питьевой воды для нужд горячего водоснабжения от 01.02.2007 г. (далее- Договор на отпуск воды для нужд ГВС), предметом которого является отпуск Мосводоканалом холодной питьевой воды через присоединенные водопроводные сети Абоненту для нужд горячего водоснабжения в ЦТП.

Согласно паспорта 9602.00.00.00 ПС прибор учета, установленный на водопроводных вводах в ЦТП на горячее водоснабжение введен в эксплуатацию и проходил поверку в период с 09.11.2010 по настоящее время.

Понятие горячего водоснабжения содержится в пункте 4 статьи 2 Федерального закона от 07.12.2011 года № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», под которым понимается приготовление, транспортировка и подача горячей воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем горячего водоснабжения.

В соответствии с пунктом 12 статьи 2 названного Федерального закона нецентрализованная система горячего водоснабжения - это сооружения и устройства, в том числе индивидуальные либо центральные тепловые пункты, с использованием которых приготовление горячей воды осуществляется абонентом самостоятельно.

В части 6 статьи 31 этого же Закона предусмотрено, что при приготовлении горячей воды с использованием нецентрализованных систем горячего водоснабжения, в том числе в многоквартирном доме, тариф на горячую воду (горячее водоснабжение) в соответствии с названным Федеральным законом не устанавливается, плата за потребленную горячую воду рассчитывается в порядке, определенном Правительством Российской Федерации.

Такой порядок установлен Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 года № 354 «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов», которым утверждены Правила, где, в частности, расчет размера платы за коммунальную услугу по горячему водоснабжению рассчитывается с учетом пунктов 40 и 54 этих Правил и формул, содержащихся в приложении № 2 к указанным Правилам.

Потребитель коммунальной услуги по отоплению и (или) горячему водоснабжению, произведенной и предоставленной исполнителем потребителю при отсутствии централизованных систем теплоснабжения и (или) горячего водоснабжения,

вносит общую плату за такую коммунальную услугу, рассчитанную в соответствии с пунктом 54 рассматриваемых Правил и включающую как плату за коммунальную услугу, предоставленную потребителю в жилом или в нежилом помещении, так и плату за коммунальную услугу, предоставленную на общедомовые нужды.

Согласно п. 54 Правил (в ред. 19.09.2013) в случае самостоятельного производства исполнителем коммунальной услуги по горячему водоснабжению (при отсутствии централизованного горячего водоснабжения) с использованием оборудования, входящего в состав общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме, расчет размера платы для потребителей за такую коммунальную услугу осуществляется исполнителем исходя из объема коммунального ресурса, использованного в течение расчетного периода при производстве коммунальной услуги по горячему водоснабжению (далее -использованный при производстве коммунальный ресурс), и тарифа (цены) на использованный при производстве коммунальный ресурс.

Объем использованного при производстве коммунального ресурса определяется исходя из показаний прибора учета, фиксирующего объем такого коммунального ресурса, а при его отсутствии определяется по удельным расходам такого коммунального ресурса на производство единицы тепловой энергии на цели горячего водоснабжения. При этом общий объем (количество) произведенной исполнителем за расчетный период тепловой энергии на цели горячего водоснабжения рассчитывается по показаниям фиксирующих такие объемы приборов учета, установленных на оборудовании, с использованием которого исполнителем была произведена коммунальная услуга горячему водоснабжению, а при отсутствии таких приборов учета -как сумма показаний индивидуальных и общих (квартирных) приборов учета тепловой энергии или горячей воды, которыми оборудованы жилые и нежилые помещения потребителей, и объемов потребления тепловой энергии или горячей воды, определенных по нормативам потребления коммунальной услуги по отоплению или горячему водоснабжению теми потребителями, жилые и нежилые помещения которых не оборудованы такими приборами учета (абз. 2 п. 54 ПП № 354).

Указанная норма определяет расчет за коммунальные ресурсы, оборудованные единственным прибором учета, в данном случае тепла, который ведет суммарный учет потребленной тепловой энергии, затраченной на отопление и приготовление горячей воды. Согласно приведенным выше нормам в этой ситуации в межотопительный период года такой прибор учета действует исключительно как счетчик, фиксирующий расход ресурса, потребленного многоквартирным домом только на одну коммунальную услугу - горячее водоснабжение. Поэтому весь коммунальный ресурс (тепло), потребленный в это время ЦТП, исчисленный по показаниям общедомового прибора учета тепловой энергии, должен распределяться между жителями многоквартирного дома пропорционально индивидуальным потребностям горячей воды в каждой квартире (помещении), как посчитанным по счетчикам, так и нормативным. В отопительный (с ДД.ММ.ГГГГ) период года в этих расчетах появляется неопределенность ввиду того, что единственный общедомовой прибор учета показывает совокупный расход ресурса, расходуемого на две коммунальные услуги (отопление и горячее водоснабжение), по каждой из которых принципы распределения и, следовательно, оплаты различны. Поэтому, руководствуясь вышеприведенными нормами действующих Правил предоставления коммунальных услуг, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 года № 354, первоначально необходимо выбрать ту коммунальную услугу, по которой возможность расчета удельного расхода коммунального ресурса на производство единицы коммунальной услуги (1 м³ горячей воды или 1 Гкал тепла) сочетается с возможностью нормативного или приборного определения общедомового потребления этой коммунальной услуги, а затем расчетное количество того или иного коммунального ресурса, пошедшее на производство первой коммунальной услуги, вычесть из месячного общедомового количества коммунального ресурса, чтобы определить его

расход на производство второй коммунальной услуги.

В домах комплекса не существует индивидуальных (квартирных) приборов учета тепловой энергии для целей отопления, а норматив на эту коммунальную услугу установлен только для централизованного отопления и только для круглогодичной ежемесячной оплаты за отопление равными долями. Поэтому использовать его для определения количества тепла, пошедшего на отопление комплекса исключительно в месяцы отопительного периода незаконно и необоснованно. Следовательно, пытаться изначально выделить из общего объема коммунального ресурса - тепла, потребленного внутридомовой котельной или бойлером, количество, пошедшее на отопление, невозможно ввиду отсутствия всех составляющих, необходимых для такого расчета.

Таким образом, остается только один вариант расчета платы за коммунальные ресурсы, пошедшие на нужды отопления и горячего водоснабжения в домах, оборудованных автономным водонагревательным устройством (бойлером), предусматривающий расчетный способ в отношении коммунального ресурса, затраченного на горячее водоснабжение, с последующим вычитанием его количества из общего расхода этого ресурса за отчетный период.

Ввиду отсутствия отдельного учета тепловой энергии, потребляемой на отопление и на нужды горячего водоснабжения, в качестве объема тепловой энергии, расходуемой на приготовление горячей воды, необходимо принимать расчетный объем, указанный в договоре с ПАО «МОЭК», либо весь объем тепловой энергии, поставляемый ресурсоснабжающей организацией и фиксируемый общедомовым прибором учета тепловой энергии (в межотопительный период, когда услуга отопления не предоставляется). Правомерность применения договорного объема при расчетах стоимости коммунальной услуги «горячая вода» подтверждено пунктом 121 Постановления Правительства РФ от 18.11.2013 года № 1034 «О коммерческом учете тепловой энергии, теплоносителя», согласно которому в случае отсутствия отдельного учета количество тепловой энергии, теплоносителя, расходуемых на горячее водоснабжение, принимается равным значениям, установленным в договоре теплоснабжения (величина тепловой нагрузки на горячее водоснабжение).

Согласно ч.1 ст.544 ГК РФ, 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.

В силу частей 1, 2 статьи 157 Жилищного кодекса РФ размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Таким образом, учитывая наличие приборов учета, введенных в эксплуатацию в качестве коммерческих и прошедших поверку в спорный период, расчет тепловую энергию в горячей воде необходимо производить исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а не по нормативам, как было представлено Истцом к оплате Ответчику.

Суд проверил и соглашается с представленным ответчиком в материалы дела расчетом за отопление и ГВС по данным ТСЖ «Ретро-35» с подробно описанной в письменных пояснениях методикой расчета и примененными тарифами на производство и передачу тепловой энергии для потребителей, подключенных к тепловой сети после тепловых пунктов или на тепловых пунктах, эксплуатируемых ОАО «МОЭК».

Истцом доводы и расчеты ответчика ни документально, ни нормативно не опровергнуты, расчет методологически не оспорен.

Исходя из расчета по показаниям общедомовых приборов учета и произведенной ТСЖ «Ретро-35» по отоплению 2235920,19 руб. и ГВС в размере 381546,17 руб., с ответчика в пользу истца подлежат взысканию задолженность за

поставленный ресурс 2617466,36 руб.

Наличие неисполненного в установленные сроки денежного обязательства, является в силу ст. 395 ГК РФ основанием для начисления процентов за пользование чужими денежными средствами на период просрочки исходя из подлежащей взысканию суммы задолженности, что по расчету суда составляет 66120,13 руб.

В соответствии с ч. 1 ст. 110 АПК РФ расходы по госпошлине подлежат отнесению на ответчика.

В силу части 1 статьи 325 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, если приведенный в исполнение судебный акт отменен полностью или в части и принят новый судебный акт о полном или частичном отказе в иске, либо иск оставлен без рассмотрения, либо производство по делу прекращено, ответчику возвращается все то, что было взыскано с него в пользу истца по отмененному или измененному в соответствующей части судебному акту.

В соответствии с частью 1 статьи 326 названного Кодекса вопрос о повороте исполнения судебного акта разрешается арбитражным судом, принявшим новый судебный акт, которым отменен или изменен ранее принятый судебный акт.

Вступившее в законную силу решение Арбитражного суда города Москвы от 03 апреля 2017 года по настоящему делу было исполнено 07.08.2017г., № платежного документа 636552 на сумму 2787366, 71 руб., что подтверждается выпиской ПАО Сбербанк с расчетного счета ответчика и не оспаривается истцом.

С учетом принудительного списания в пользу ПАО «МОЭК» по исполнительному листу серии ФС N 017614071 денежных средств в размере 2 787 366,71 руб. по настоящему делу, сумма основного долга ТСЖ «Ретро-35» за период с 01.11.2015 по 31.05.2016 г. отсутствует.

Сумма переплаты по исполнительному листу составляет 67922,75 руб. (с учетом подлежащей взысканию государственной пошлины), в связи с чем суд производит поворот исполнения решения Арбитражного суда города Москвы от 03 апреля 2017 года по делу № А40-225503/16-94-2012.

На основании ст. ст. 395, 1102 ГК РФ, руководствуясь ст. ст. 110, 167-171 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

Исковые требования удовлетворить частично.

Взыскать с ТСЖ «Ретро-35» в пользу ПАО «МОЭК» денежные средства в размере 2683586,49 руб. (Два миллиона шестьсот восемьдесят три тысячи пятьсот восемьдесят шесть рублей сорок девять копеек), из которых задолженность 2617466,36 руб., 66120,13 руб. проценты за пользование чужими денежными средствами, а также расходы по уплате госпошлины в размере 35857,47 руб. (Тридцать пять тысяч восемьсот пятьдесят семь рублей сорок семь копеек).

В остальной части иска отказать.

Произвести поворот исполнения решения Арбитражного суда города Москвы от 03.04.2017г. по делу №А40-225503/16-94-2012 и взыскать с ПАО «МОЭК» в пользу ТСЖ «Ретро-35» денежные средства в размере 67922,75 руб. (Шестьдесят семь тысяч девятьсот двадцать два рубля семьдесят пять копеек).

Возвратить ПАО «МОЭК» из доходов федерального бюджета государственную пошлину в размере 5.500 руб. (Пять тысяч пятьсот рублей).

Решение может быть обжаловано в течение одного месяца с даты принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья:

В.В.Лапшина