



ДЕВЯТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД
127994, Москва, ГСП-4, проезд Соломенной сторожки, 12
адрес электронной почты: 9aas.info@arbitr.ru
адрес веб.сайта: <http://www.9aas.arbitr.ru>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
№ 09АП-37564/2018

г. Москва
20 ноября 2018 года

Дело № А40-49692/18

Резолютивная часть постановления объявлена 15 ноября 2018 года
Постановление изготовлено в полном объеме 20 ноября 2018 года
Девятый арбитражный апелляционный суд в составе:
председательствующего судьи Д.Н. Садиковой,
судей Н.И. Левченко, Т.В. Захаровой,
при ведении протокола судебного заседания помощником судьи И.В. Фоминым,
рассматривает в открытом судебном заседании дело А40-49692/18
по иску ПАО «МОЭСК»
к ИП Гольдбергу И.М.
третье лицо: ПАО «Мосэнергосбыт»
о взыскании 6 350 537 рублей 54 копеек
при участии в судебном заседании:
от истца: Матюшкин А.М. (по доверенности от 09.09.2017)
от ответчика: Шевченко В.А. (по доверенности от 07.11.2018), Чернецкая П.С. (по доверенности от 07.06.2018)
от третьего лица: представитель не явился, извещен

У С Т А Н О В И Л:

Публичное акционерное общество «Московская объединенная электросетевая компания» (далее – ПАО «МОЭСК», истец) обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском к Индивидуальному предпринимателю Гольдбергу Игорю Михайловичу (далее – ИП Гольдберг И.М., ответчик) о взыскании неосновательного обогащения в размере стоимости бездоговорного потребления электрической энергии по Акту о неучтенном потреблении при выявлении бездоговорного потребления электрической энергии от 30.03.2017 г. № 81/ЭА-ю в размере 5 981 102 рублей 05 копеек; процентов за пользование чужими денежными средствами за период с 19.05.2017 по 05.02.2018 в размере 369 435 рублей 49 копеек; расходов по оплате государственной пошлины в размере 54 753 рублей.

В качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, к участию в деле привлечено - ПАО «Мосэнергосбыт».

Решением Арбитражного суда города Москвы от 08.06.2018 требования истца удовлетворены в полном объеме.

Не согласившись с указанным решением, ответчик обратился в Девятый арбитражный апелляционный суд с жалобой, в которой просил отменить состоявшееся решение и прекратить производство по делу.

Определением от 30 августа 2018 года апелляционный суд перешел к рассмотрению настоящего дела по правилам первой инстанции.

В судебном заседании апелляционного суда представитель истца иск поддержал, представил письменную правовую позицию в порядке ст.81 АПК РФ.

Представители ответчика возражали против удовлетворения иска, также представили письменную правовую позицию по существу предъявленных требований, а также дополнительные доказательства в обоснование своей позиции, которые приобщены в материалы дела протокольными определениями суда.

Представитель третьего лица в судебные заседания не явился, извещен.

Суд апелляционной инстанции, рассмотрев иск, возражения на иск, оценив представленные сторонами доказательства по правилам ст.71 АПК РФ, пришел к выводу об отсутствии оснований для удовлетворения требований истца о взыскании с ответчика стоимости бездоговорного потребления

электроэнергии в заявленном к взысканию размере и процентов, начисленных на сумму неосновательного обогащения на основании ст.395 ГК РФ исходя из следующего.

Исковые требования мотивированы следующими обстоятельствами.

30.03.2017 г. по факту выявленного бездоговорного потребления электрической энергии в отношении ИП Гольдберга И.М. (далее - Ответчик) составлен Акт о неучтенном потреблении при выявлении бездоговорного потребления электрической энергии № 81/ЭА-ю (далее - Акт БДП) за период с 27.03.2014 г. по 30.03.2017 г.

В указанный период Ответчик осуществлял бездоговорное потребление электрической энергии через сети сетевой организации - ПАО «МОЭСК» (далее - Истец).

В соответствии с п. 84 Основных положений, стоимости электрической энергии (мощности) в объеме выявленного бездоговорного потребления электрической энергии, рассчитывается сетевой организацией, к сетям которой присоединены энергопринимающие устройства лица, осуществлявшего бездоговорное потребление электрической энергии, и взыскивается такой сетевой организацией с указанного лица на основании акта о неучтенном потреблении электрической энергии.

В силу п. 196 Основных положений, объем бездоговорного потребления электрической энергии определяется расчетным способом, предусмотренным пунктом 2 приложения № 3, который содержит формулу для определения объема бездоговорного потребления электроэнергии исходя их технических характеристик подключения, а также периода времени, в течение которого осуществлялось бездоговорное потребление электрической энергии, но не более чем за 3 года.

В соответствии с вышеуказанными нормами законодательства, ПАО «МОЭСК» осуществлен расчет объема и стоимости бездоговорного потребления электрической энергии (мощности), которые составили 862 488 кВт/ч на сумму 5 981 102,05 рублей.

05.04.2017 г. в адрес Ответчика было направлено Уведомление № 270/ЭУТ-р от 03.04.2017 г. об оплате стоимости бездоговорного потребления электроэнергии, а также оригиналы документов: Акта БДП, расчета объема и стоимости бездоговорного потребления электроэнергии к Акту БДП, что подтверждается квитанцией об отправке почтовых отправлений.

Поскольку претензия истца оставлена без ответа и удовлетворения, истец обратился в суд с настоящим иском.

В силу [пункта 167](#) Основных положений N 442, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 N 442 "О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии" (далее - Основные положения), субъекты электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в том числе гарантирующие поставщики (энергосбытовые, энергоснабжающие организации) и сетевые организации, проверяют соблюдение потребителями (производителями электрической энергии (мощности) на розничных рынках) требований [Основных положений](#), определяющих порядок учета электрической энергии, условий заключенных договоров энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности)), договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, договоров оказания услуг оперативно-диспетчерского управления, а также проводят проверки на предмет выявления фактов безучетного и бездоговорного потребления электрической энергии.

Под бездоговорным потреблением понимается самовольное подключение энергопринимающих устройств к объектам электросетевого хозяйства и (или) потребление электрической энергии в отсутствие заключенного в установленном порядке договора, обеспечивающего продажу электрической энергии (мощности) на розничных рынках, кроме случаев потребления электрической энергии в отсутствие такого договора в течение двух месяцев с даты, установленной для принятия гарантирующим поставщиком на обслуживание потребителей ([пункт 2](#) Основных положений N 442).

Согласно [пункту 84](#) Основных положений N 442 стоимость объема бездоговорного потребления рассчитывается сетевой организацией, к сетям которой присоединены энергопринимающие устройства лица, осуществлявшего бездоговорное потребление электрической энергии, и взыскивается такой сетевой организацией с указанного лица на основании акта о неучтенном потреблении электрической энергии, составленного в соответствии с [разделом X](#) Основных положений N 442.

Исходя из изложенного, бездоговорное потребление электрической энергии является фактическим основанием для возникновения кондиционного обязательства, которое состоит в неосновательном приобретении электрической энергии потребителем у сетевой организации путем самовольного подключения энергопринимающих устройств к объектам электросетевого хозяйства и (или) в отсутствие соответствующего юридического основания - договора энергоснабжения.

Порядок и сроки оформления сетевой организацией акта о неучтенном потреблении электрической энергии по факту выявленного бездоговорного потребления электрической энергии определены [пунктами 192 и 193](#) Основных положений.

В качестве доказательства безучетного потребления электрической энергии со стороны ответчика истцом представлены акт технической проверки объектов электросетевого хозяйства от 20.02.2017 и акт о неучтенном потреблении электроэнергии № 81/ЭА-ю от 30 марта 2017, в которых зафиксирован факт потребления электрической энергии в отсутствие договора энергоснабжения путем присоединения к

сетям ПАО «МОЭСК» через сети жилого дома, до приборов учета. Место расположения энергопринимающих устройств потребителя г.Москва, ул.Ленская,д.2/21, нежилое помещение.

В соответствии с [пунктом 193](#) Основных положений в акте о неучтенном потреблении электрической энергии должны содержаться следующие данные: о лице, осуществляющем безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии; о способе и месте осуществления безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии; о приборах учета на момент составления акта; о дате предыдущей проверки приборов учета - в случае выявления безучетного потребления, дате предыдущей проверки технического состояния объектов электросетевого хозяйства в месте, где выявлено бездоговорное потребление электрической энергии, - в случае выявления бездоговорного потребления; объяснения лица, осуществляющего безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии, относительно выявленного факта; замечания к составленному акту (при их наличии).

При составлении акта о неучтенном потреблении электрической энергии должен присутствовать потребитель, осуществляющий безучетное потребление (обслуживающий его гарантирующий поставщик (энергосбытовая, энергоснабжающая организация), или лицо, осуществляющее бездоговорное потребление электрической энергии.

Отказ лица, осуществляющего безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии, от подписания составленного акта о неучтенном потреблении электрической энергии, а также его отказ присутствовать при составлении акта должен быть зафиксирован с указанием причин такого отказа в акте о неучтенном потреблении электрической энергии, составленном в присутствии двух незаинтересованных лиц.

Таким образом, обязательное участие представителя потребителя, осуществляющего безучетное потребление электрической энергии, предусмотрено требованиями [пункта 193](#) Основных положений N 442.

Акт о безучетном потреблении электрической энергии является письменным документом, являющийся основанием для расчета и предъявления денежных требований лицу, осуществляющему безучетное потребление электроэнергии, поэтому четкое соблюдение правил, установленных нормами Основных положений N 442 при его оформлении, гарантирует объективность содержащихся в акте сведений.

В силу [статьи 68](#) АПК РФ обстоятельства дела, которые согласно закону должны быть подтверждены определенными доказательствами, не могут подтверждаться в арбитражном суде иными доказательствами.

Допустимым доказательством в случае разрешения спора о наличии безучетного (бездоговорного) потребления электроэнергии является акт о неучтенном потреблении электрической энергии, составленный в порядке, предусмотренном Основными положениями.

Между тем, в деле отсутствуют доказательства об извещении ответчика, как при выявлении бездоговорного потребления электроэнергии, так и составлении Акта от 30.03.2017.

Незаинтересованные лица при составлении акта должны удостоверить отказ лица, осуществляющего безучетное или бездоговорное потребление электрической энергии, от присутствия при составлении акта или от его подписания в случае надлежащего уведомления такого лица о проведении проверки. В рассматриваемом случае факт подписания Акта незаинтересованными лицами никаких правовых последствий не имеет, поскольку ответчик не был надлежащим образом уведомлен о составлении Акта.

Таким образом, акт о неучтенном потреблении электроэнергии от 30 марта не является надлежащим доказательством факта безучетного потребления электроэнергии ответчиком.

Доводы ответчика в указанной части суд отклоняет.

Из материалов дела следует, что истцом вся почтовая корреспонденция по факту бездоговорного потребления отправлялась по адресу потребителя г.Москва, ул.Булатниковская, д.6 кв.16 (л.д.20-28, 39 т.1). Между тем, 22.06.2015 ИП Гольдберг И.М. был снят с регистрационного учёта по названному адресу и в настоящее время с 01.02.2016 зарегистрирован по адресу: г. Москва, ул. Комсомольский проспект, д. 41, квартира 58, о чем 04.02.2016 внесена соответствующая запись в ЕГРИП (лист дела 71). Данные сведения отражены также в паспорте гражданина Российской Федерации – Гольдберга Игоря Михайловича, который ИП Гольдберг И.М. представил суду на обозрение в судебном заседании 28.08.2018.

Каких-либо иных доказательств уведомления ответчика о составлении акта безучетного потребления электроэнергии по выявленному факту бездоговорного потребления электроэнергии 30 марта 2017 в 10.00 по адресу г.Москва, ул.Садовническая,д.14, стр.9 по адресу его места жительства г. Москва, ул. Комсомольский проспект, д. 41, квартира 58, материалы дела не содержат.

Кроме того, из акта проверки от 20.02.2017 и Акта БДП от 30.03.2017 следует, что потребление электроэнергии в виде освещения выявлено в доме ул.Ленская, 2/1, между тем из материалов дела следует, что в указанном доме, помимо нежилого помещения ответчика, имеются также иные нежилые помещения с указанным адресом, без указания каких-либо иных идентифицирующих помещение ответчика характеристик, как-то: нахождение в подвальном/ полуподвальном помещении, на первом

этаже и т.п., суд полагает, что невозможно признать достоверно установленным факт потребления электроэнергии в виде освещения именно в помещении ответчика. Так, нежилые помещения площадью 552,4 кв. (л.д.87 т.1), 215,7 кв.м., (л.д.88 т.1) имеют тот же адрес г.Москва, ул.Ленская, д.2/1.

Оценив имеющиеся в дела доказательства в совокупности и во взаимной связи по правилам статьи 71 АПК РФ, суд апелляционной инстанции пришел к выводу о том, что акт проверки от 20.02.2017 и акт о безучетном потреблении электроэнергии от 30.03.2017 составлены с нарушением пункта 193 Основных положений, не отвечают требованиям статьи 68 АПК РФ и являются ненадлежащими доказательствами в подтверждение обоснованности обстоятельств бездоговорного потребления электроэнергии.

Учитывая изложенное, оснований для удовлетворения исковых требований не имеется.

Решение суда первой инстанции подлежит отмене по безусловному основанию.

Государственная пошлина по иску и апелляционной жалобе в соответствии со статьей 110 АПК РФ относится на истца.

Руководствуясь статьями 176, 266-268, пунктом 2 статьи 269 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации,

ПО С Т А Н О В И Л:

Решение Арбитражного суда города Москвы от 08 июня 2018 года по делу № А40-49692/18 отменить.

В удовлетворении иска отказать.

Взыскать с ПАО «МОЭСК» в пользу ИП Гольдберга И.М. расходы по государственной пошлине за подачу апелляционной жалобы в размере 3000 (три тысячи) руб.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в течение двух месяцев со дня изготовления в полном объеме в Арбитражный суд Московского округа.

Председательствующий судья

Д.Н. Садикова

Судьи

Н.И. Левченко

Т.В. Захарова