



# ДЕВЯТНАДЦАТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

07 апреля 2021 года  
г. Воронеж

Дело № А64-418/2020

Резолютивная часть постановления объявлена 31 марта 2021 года  
Полный текст постановления изготовлен 07 апреля 2021 года

Девятнадцатый арбитражный апелляционный суд в составе:

председательствующего судьи  
судей

Мокроусовой Л.М.,  
Маховой Е.В.,  
Сурненкова А.А.,

при ведении протокола судебного заседания секретарем Фединым М.В.,

при участии:

от ПАО «Межрегиональная распределительная сетевая компания Центра» в лице филиала ПАО «МРСК Центра» - «Тамбоэнерго»: Яковенко Н.В., представителя по доверенности ДТ-Б/ от 14.09.2020, паспорт РФ, Сальникова В.В., представителя по доверенности № Т-ТБ/35 от 30.04.2020, паспорт, Косарева А.М., представителя по доверенности Т-ТБ/4 от 01.01.2020, паспорт РФ;

от ПАО «Тамбовская энергосбытовая компания»: Ануфриевой Ю.В., представителя по доверенности № ТЭК/Д/47 от 29.01.2021, паспорт РФ;

от АО «Тамбовская областная сбытовая компания»: Романовской Е.А., представителя по доверенности № 12 от 31.12.2020, паспорт РФ, Помосковного П.В., представителя по доверенности № 92 от 10.11.2020, паспорт РФ;

от ОАО Хоботовское предприятие «Крахмалопродукт»: Зефирова Р.Б., представителя по доверенности б/н от 26.02.2021, паспорт РФ. Волковой Е.В., представителя 26.02.2021, паспорт РФ;

от Верхне-Донского управления Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору в лице Верхне-Донского управления Ростехнадзора: представитель не явился, доказательства надлежащего извещения имеются в материалах дела;

рассмотрев в открытом судебном заседании апелляционную жалобу публичного акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Центра» в лице филиала ПАО «МРСК Центра» - «Тамбовэнерго» на решение Арбитражного суда Тамбовской области от 10.11.2020 по делу № А64-418/2020 (судья Краснослободцев А.А.)

по иску публичного акционерного общества «Тамбовская энергосбытовая компания» (ОГРН 1056882285129, ИНН 6829010210) к акционерному обществу «Тамбовская областная сбытовая компания» (ОГРН 1056882378464, ИНН 6829017247) о взыскании 155 526 903,14 руб.,

третьи лица: публичное акционерное общество «Межрегиональная распределительная сетевая компания Центра» (ОГРН 1046900099498, ИНН 6901067107) в лице филиала ПАО «МРСК Центра» - «Тамбовэнерго», открытое акционерное общество Хоботовское предприятие «Крахмалопродукт» (ОГРН 1026800729251), Верхне-Донское управление Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору в лице Верхне-Донского управления Ростехнадзора (ИНН 3665004949, ОГРН 1023601536200),

### **УСТАНОВИЛ:**

Публичное акционерное общество «Тамбовская энергосбытовая компания» (ПАО «Тамбовская энергосбытовая компания») обратилось в Арбитражный суд Тамбовской области с иском к акционерному обществу «Тамбовская областная сбытовая компания» (АО «Тамбовская областная сбытовая компания») о взыскании задолженности за безучетное потребление электрической энергии в размере 155 452 166,52 руб., законной неустойки, начисленной в соответствии с абз. 8 п.2 ст. 37 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» за период с 21.01.2020 по 21.01.2020 в размере 74736,62 руб., законной неустойки, рассчитанной в соответствии с абз. 8 п.2 ст. 37 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» за период с 22.01.2020 по день фактической оплаты суммы задолженности.

К участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечены ПАО «МРСК Центра» в лице филиала ПАО «МРСК Центра» - «Тамбовэнерго», ОАО Хоботовское предприятие «Крахмалопродукт», Верхне-Донское управление Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору в лице Верхне-Донского управления Ростехнадзора.

Решением Арбитражного суда Тамбовской области от 10.11.2020 в удовлетворении исковых требований было отказано.

Не согласившись с состоявшимся решением, третье лицо - ПАО «МРСК Центра» в лице филиала ПАО «МРСК Центра» - «Тамбовэнерго» обратилось с апелляционной жалобой, в которой просило отменить решение суда и

принять по делу новый судебный акт, удовлетворив иски в полном объеме.

В судебное заседание арбитражного суда апелляционной инстанции представитель Верхне-Донского управления Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору в лице Верхне-Донского управления Ростехнадзора не явился.

Ввиду наличия у суда апелляционной инстанции доказательств надлежащего извещения лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного разбирательства, апелляционная жалоба рассматривалась в отсутствие его представителя в порядке статей 156, 266 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ).

Представители ПАО «МРСК Центра» и ПАО «Тамбовская энергосбытовая компания» в судебном заседании поддержали доводы апелляционной жалобы.

Представители АО «Тамбовская областная сбытовая компания» и ОАО Хоботовское предприятие «Крахмалопродукт» возражали против удовлетворения апелляционной жалобы по основаниям, изложенным в отзывах на жалобу, просили оставить обжалуемое решение без изменения, а апелляционную жалобу – без удовлетворения.

При рассмотрении дела в порядке апелляционного производства арбитражный суд по имеющимся в деле и дополнительно представленным доказательствам повторно рассматривает дело (часть 1 статьи 268 АПК РФ).

Изучив материалы дела, обсудив доводы апелляционной жалобы, отзывов на жалобу, заслушав представителей участвующих в деле лиц, суд апелляционной инстанции считает, что решение следует оставить без изменения, а апелляционную жалобу – без удовлетворения по следующим основаниям.

Как следует из материалов дела, между ПАО «Тамбовская энергосбытовая компания» (гарантирующий поставщик) и АО «Тамбовская областная сбытовая компания» («покупатель») заключен договор энергоснабжения № 68060011060009 от 19.10.2016, согласно условиям которого, гарантирующий поставщик обязался осуществить продажу электрической энергии (мощности) и через привлеченных лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии, а покупатель, в свою очередь, обязался оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность) и оказанные ему услуги в соответствии с требованиями договора энергоснабжения и нормами действующего законодательства Российской Федерации.

Согласно п. 3.1.1. договора энергоснабжения, покупатель обязан вести ежемесячный учет электрической энергии (мощности) и представлять данные учета гарантирующему поставщику или в сетевую организацию способом, позволяющим подтвердить факт передачи. При выборе для расчетов третьей, четвертой, пятой или шестой ценовой категории ежемесячно в срок до 2-го числа месяца, следующего за расчетным,

представлять данные почасового потребления электрической энергии гарантирующему поставщику в электронном формате (в формате Excel) подтверждением на бумажном носителе в течение 5 дней по установленной гарантирующим поставщиком форме «Типовые профили нагрузок. с часовой детализацией».

Согласно п. 3.1.4. договора, энергоснабжения покупатель обязан надлежащим образом производить оплату электроэнергии (мощности) и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения электрической энергией с соблюдением сроков, размера и порядка оплаты, установленных настоящим договором.

В соответствии с условиями п. 3.1.7. договора, покупатель обязан обеспечить соблюдением потребителями, а также самостоятельно соблюдать обязанности, предусмотренные п.3.1.6 договора, в т.ч. по обеспечению сохранности, целостности и техническому обслуживанию эксплуатации) приборов (средств измерения) коммерческого учета электрической энергии, расположенных на объектах потребителя, (подп. «л» п. 3.1.6.), письменному согласованию с гарантирующим поставщиком, сетевой организацией изменения, касающиеся мест установки, схемы подключения системы учета и компонентов измерительных комплексов, а также метрологических характеристик приборов учета, входящих в состав измерительного комплекса или системы учет (подп. «н» п, 3.1.6.). Покупатель несет ответственность за действия (бездействия) потребителя (п.7.4.).

В соответствии с п. 5.11 договора энергоснабжения покупатель предварительно оплачивает электрическую энергию (мощность) до 01 числа месяца, в котором производится поставка электроэнергии — в размере 50% от стоимости электрической энергий (мощности) в подлежащем оплате объеме покупки, включая НДС.

Полный расчет за фактически поставленную за текущий расчетный период электрическую энергию (мощность) производится до 18-го числа месяца, следующего за месяцем, в который осуществляется оплата, за вычетом средств, внесенных покупателем в качестве предварительной оплаты.

В случае если размер предварительной оплаты превысит стоимость объема покупки электрической энергии (мощности) в месяце, за который осуществляется оплата, излишне уплаченная сумма зачитывается в счет платежа за месяц, следующий за месяцем, в котором была осуществлена такая оплата.

Между АО «ТОСК» и ОАО Хоботовское предприятие «Крахмалопродукт» заключен договор энергоснабжения №1971 от 01.06.2008, по условиям которого АО «ТОСК» обязуется осуществлять продажу ОАО Хоботовское предприятие «Крахмалопродукт» электроэнергии, а последнее обязуется оплачивать потребленную электроэнергию в порядке, сроки и размере предусмотренные договором.

Точками поставки по договору являются в том числе: точка поставки №1: Проходные изоляторы в сторону ВЛ-10кВ №07(6) ПС 110/35/10кВ «Хоботовская» на ЦРП 10кВ ОАО «Крахмалопродукт»; точка поставки №2 Проходные изоляторы в сторону ВЛ-10кВ №18(7) ПС110/35/10кВ Хоботовская» на ЦРП 10кВ ОАО «Крахмалопродукт».

Учет потребляемой электроэнергии осуществлялся приборами учета: в точке поставки №1: ПСЧ-ЧТМ.05М12 заводской №0604100297; в точке поставки №2: ПСЧ-ЧТМ.05М12 заводской №0607100162.

12.12.2019 представителями сетевой организации филиал ПАО «МРСК Центра» - «Тамбовэнерго», в присутствии потребителя, при проведении в точке поставки №1 контрольного снятия показаний с прибора учета ПСЧ-ЧТМ.05М12 заводской №0604100297 по адресу: Тамбовская область, Первомайский район, поселок Заводской, составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии от 12.12.2019 №68005733, в котором зафиксировано следующее: «нарушена (наклеена вновь) пломба ЭСО №68327115, отраженная в акте №68030089 от 25.05.2018, установленная на двери ТН, ответственность за целостность и сохранность которой возложена на потребителя. Кроме того, выявлено изменение коэффициентов трансформации ТТ и ТН, что является вмешательством в работу ПУ и привело к искажению данных об объеме потребления электроэнергии».

12.12.2019 представителями сетевой организации (филиал ПАО «МРСК Центра» - «Тамбовэнерго», в присутствии потребителя, при проведении в точке поставки №2 контрольного снятия показаний с прибора учета ПСЧ-ЧТМ.05М12 заводской №0607100162 по адресу: Тамбовская область, Первомайский район, поселок Заводской, составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии от 12.12.2019 №68005731 (далее - акт от 12.12.2019 №68005731), в котором зафиксировано следующее: «безучетное потребление - нарушена (наклеена вновь) пломба ЭСО №68327114, отраженная в акте №68030086 от 25.05.2018, установленная на двери ТН, ответственность за целостность и сохранность которой возложена на потребителя. Кроме того, выявлено изменение коэффициентов трансформации ТТ и ТН - вмешательство в работу ПУ (путем перепрограммирования расчетного коэффициента, что привело к искажению данных об объеме потребления электроэнергии)».

Согласно справке - расчету к акту от 12.12.2019 № 68005733, объем безучетного потребления электроэнергии составил 18 035 541 кВт.ч.

Согласно справке-расчету к акту от 12.12,2019 № 68005731, объем безучетного потребления электроэнергии составил 3 727 241 кВт.ч.

Письмом от 17.12.2019г. №МР1 ТБ/19-01/9706 ПАО «МРСК Центра» направило указанные акты в адрес ПАО «Тамбовская энергосбытовая компания» для включения в полезный отпуск декабря 2019 года.

Ответчик не включил в интегральный акт за декабрь 2019 акты о неучтенном потреблении электрической энергии от 12.12.2019 № 68005733 и №68005731 в отношении ОАО «Крахмалопродукт».

Письмом от 10.01.2020 №ИСХ/АУ/12/125 ПАО «Гамбовская энергосбытовая компания» просило АО «ТОСК» пояснить причины невключения в интегральный акт актов о неучтенном потреблении электрической энергии от 12.12.2019 № 68005733, №68005731 в отношении ОАО «Крахмалопродукт».

Письмом от 20.01.2020 №ИСХ/АУ/12/1368 в адрес АО «ТОСК» направлена первичная документация за декабрь 2019 года, в том числе по оплате стоимости безучетного потребления электроэнергии ОАО «Хоботовское предприятие «Крахмалопродукт» в общем объеме 21 762 782 кВт.ч., рассчитанном на основании актов о неучтенном потреблении №68005733 от 12.12.2019 и № 68 005731 от 12.12.2019.

Объем безучетного потребления электроэнергии по акту от 12.12.2019 № 68005733 и акту от 12.12.2019 № 68005731 в суммарном объеме 21 762 782 кВт.ч. принят ПАО «Гамбовская энергосбытовая компания» к начислению за декабрь 2019 года.

Претензией от 21.01.2020 № ИСХ/АУ/07/8992, направленной 21.01.2020, ответчику предложено погасить образовавшуюся задолженность в добровольном порядке.

Указанные обстоятельства послужили основанием для обращения истца в арбитражный суд с настоящим иском о взыскании задолженности за потребление электрической энергии в размере 155 452 166,52 руб. законной неустойки, начисленной в соответствии с абз. 8 п.2 ст. 37 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» за период с 21.01.2020 по 21.01.2020 в размере 74736,62 руб., законной неустойки, рассчитанной в соответствии с абз. 8 п.2 ст. 37 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» за период с 22.01.2020 по день фактической оплаты суммы задолженности.

Отказывая в удовлетворении исковых требований, суд первой инстанции правомерно руководствовался следующим.

В соответствии со ст. 307 ГК РФ, в силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Обязательства возникают из договора, вследствие причинения вреда и из иных оснований, указанных в Гражданском кодексе РФ.

В силу требований ст. 309, 310 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом.

В соответствии с ст. 548 ГК РФ к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью и

нефтепродуктами, водой и другими товарами, применяются правила о договоре энергоснабжения, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

Согласно п. 1 ст. 539 ГК РФ, по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Как установлено нормами 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. Порядок расчетов за энергию определяется законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

В силу ст. 424 ГК РФ исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. В предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами.

Согласно п. 3 ст. 539 ГК РФ, к отношениям по договору энергоснабжения, не урегулированным Кодексом, применяются законы и иные правовые акты об энергоснабжении, а также обязательные правила, принятые в соответствии с ними.

Согласно п. 2 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии", утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442, "безучетное потребление" - потребление электрической энергии с нарушением установленного договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), договором оказания услуг по передаче электрической энергии) и настоящим документом порядка учета электрической энергии со стороны потребителя (покупателя), выразившимся во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета), обязанности по обеспечению целостности и сохранности которого (которой) возложена на потребителя (покупателя), в том числе в нарушении (повреждении) пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета (систему учета), в несоблюдении установленных договором сроков извещения об утрате (неисправности) прибора учета (системы учета), а также в совершении потребителем (покупателем) иных действий (бездействий), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности).

Таким образом, законодатель связывает понятие безучетного потребления электрической энергии, прежде всего, с вмешательством в работу прибора учета.

Как следует из нормы абзаца 12 пункта 2 Основных положений N 442 (в редакции, актуальной на момент проверки), состав безучетного потребления

электроэнергии образуют не только активные действия потребителя, направленные на нарушение учета электроэнергии путем вмешательства в работу прибора учета, но и бездействие, выражающееся в отсутствие надлежащей технической эксплуатации со стороны потребителя, в том числе осмотров приборов учета, с целью своевременного выявления недостатков учета и сообщения об этом энергоснабжающей организации.

В силу п. 167 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии", утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442, субъекты электроэнергетики, обеспечивающие снабжение электрической энергией потребителей, в том числе энергосбытовые организации, гарантирующие поставщики и сетевые организации, вправе проводить проверки соблюдения потребителями требований, определяющих порядок учета электрической энергии (мощности), 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.

По факту выявленного безучетного или бездоговорного потребления электрической энергии сетевой организацией оформляется акт о неучтенном потреблении электрической энергии, требования к составлению которого указаны в пункте 193 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии", утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442.

Акт о неучтенном потреблении призван объективно зафиксировать факт проверки и ее результаты, в которой имеет право принять участие потребитель энергии, равно как он вправе присутствовать и при составлении самого акта о неучтенном потреблении. Эти права обеспечивают потребителю возможность мотивированно возражать против обстоятельств подключения энергопринимающих устройств к сетям и факта безучетного потребления энергии, принимая во внимание значительные последствия безучетного потребления электроэнергии, заключающиеся в определении подлежащего оплате ее объема с применением расчетного способа.

Согласно пункту 193 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии", утвержденных Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442, 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.

Согласно ст.65 Арбитражного процессуального кодекса РФ каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основании своих требований и возражений, а обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела, определяются арбитражным судом на основании требований и возражений лиц, участвующих в деле, в соответствии с подлежащими применению нормами материального права.

Исходя из ч.ч.1, 2 ст.71 АПК РФ арбитражный суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств. Арбитражный суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности.

Проверка проведена в присутствии представителя потребителя главного энергетика ОАО «Крахмалопродукт» Чужикова В.А., который от подписи отказался.

В актах от 12.12.2019 №№68005731, 68005733 указано, что нарушена (наклеена вновь) пломба ЭСО №68327114, отраженная в акте №68030086 от 25.05.2018, установленная на двери ТН, и пломба ЭСО №68327115, отраженная в акте №68030089 от 25.05.2018, установленная на двери ТН, ответственность за сохранность которых возложена на потребителя; также выявлены изменение коэффициентов трансформации ТТ и ТН - вмешательство в работу ПУ (путем перепрограммирования расчетного коэффициента, что привело к искажению данных об объеме потребления электроэнергии).

20.12.2019 представители сетевой организации произвели замену приборов учета с участием представителей УФСБ России по Тамбовской области. В результате замены были установлены и допущены в эксплуатацию приборы учета СЭТ-4ТМ.03М.01 №0802181951 и №0802181797, о чем составлены акты №68 046829 и №68 046830 от 20.12.2019г.

Письмом от 22.09.2020 №6/6-23923 УФСБ Росси по Тамбовской области по запросу суда представлены приборы учета ПСЧ-4ТМ.04М.12 №0607100162. №0604100297 и акты их исследования.

Согласно акту исследования №1 от 10.03.2020, составленному АО «ННПО им. М.В.Фрунзе» (завод-изготовитель), прибор учета не имеет механических повреждений, пломба мастичная ОТК соответствует, не нарушена, навесная пломба госповерителя – соответствует, не нарушена. Коэффициенты трансформации не влияют на измерение и учет. Несут чисто калькуляционную функцию при выдаче информации на ЖКИ. Данные

энергии и профиля мощности выдаются в интерфейс связи без учета коэффициентов трансформации.

Из акта исследования №2 от 10.03.2020г., составленного комиссией АО «ННПО им. М.В. Фрунзе» (завод-изготовитель спорных ПУ) также следует, что: ПУ не содержит механических повреждений; мастичные пломбы ОТК соответствуют и не нарушены; навесная пломба поверителя соответствует и не нарушена; модификация идентификационной информации, имеющейся в памяти ПУ не производилась; следы вмешательства в программное обеспечение ПУ отсутствуют; электронная пломба крышки зажимов сработала 20.12.2019, т.е. в момент демонтажа ПУ сетевой организацией для проведения экспертизы, в период до этого с момента последней проверки сетевой организации срабатываний не было; изменялись коэффициенты трансформации, но данное изменение не влияет на измерение и учет, несет чисто калькуляционную функцию при выдаче информации на ЖКИ. При этом данные энергии и профиля мощности выдаются в интерфейс связи без учета коэффициентов трансформации; сброс показаний и сброс (изменение) профиля мощности отсутствуют; изменения в журнал событий не вносились; энергия из массива энергии и энергия из массива профиля мощности совпадают и равны за декабрь 2019 года нулю. Счетчик работал без нагрузки.

Согласно ст. 64 АПК РФ, в качестве доказательств допускаются письменные и вещественные доказательства, объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, консультации специалистов, показания свидетелей, аудио- и видеозаписи, иные документы и материалы.

В судебном заседании 03.11.2020 судом воспроизведена видеозапись проверки от 12.12.2019, из которой усматривается, что пломбы-наклейки №№68327114, 68327115, расположенные на дверцах трансформатора тока, смещены относительно первоначальной позиции, при этом отсутствует надпись «Вскрыто».

Согласно пункту 2.11.18 Правил технической эксплуатации электроустановок потребителей, утвержденных Приказом Минэнерго России от 13.01.2003 N 6, энергоснабжающая организация должна пломбировать клеммники трансформаторов тока; крышки переходных коробок, где имеются цепи к электросчетчикам; токовые цепи расчетных счетчиков в случаях, когда к трансформаторам тока совместно со счетчиками присоединены электроизмерительные приборы и устройства защиты; испытательные коробки с зажимами для шунтирования вторичных обмоток трансформаторов тока и места соединения цепей напряжения при отключении расчетных счетчиков для их замены или поверки; решетки и дверцы камер, где установлены трансформаторы тока; решетки или дверцы камер, где установлены предохранители на стороне высокого и низкого напряжения трансформаторов напряжения, к которым присоединены расчетные счетчики; приспособления на рукоятках приводов разъединителей трансформаторов напряжения, к которым присоединены расчетные счетчики. Во вторичных цепях трансформаторов напряжения, к которым подсоединены

расчетные счетчики, установка предохранителей без контроля за их целостностью с действием на сигнал не допускается.

Поверенные расчетные счетчики должны иметь на креплении кожухов пломбы организации, производившей поверку, а на крышке колодки зажимов счетчика пломбу энергоснабжающей организации. Для защиты от несанкционированного доступа электроизмерительных приборов, коммутационных аппаратов и разъемных соединений электрических цепей в цепях учета должно производиться их маркирование специальными знаками визуального контроля в соответствии с установленными требованиями.

Нарушения в работе средств и систем учета могут выражаться в виде повреждения поверительных клейм, срыва пломб энергоснабжающей организации, искусственного торможения диска, изменения схемы подключения электросчетчика или трансформаторов тока и т.д.

Характеристики и описание специальных знаков визуального контроля регламентированы Положением о порядке проведения ревизии и маркирования специальными знаками визуального контроля средств учета электрической энергии, утвержденного Минтопэнерго России 16.09.1998 и Госстандартом России 03.10.1998 (далее - Положение).

Маркирование средств учета, подлежащих ревизии, осуществляется специальными знаками визуального контроля, изготовленными по специальной технологии (пункт 1.3 Положения).

Специальный знак представляет собой специальную голограмму, изготовленную на диэлектрической основе, разрушаемой при малейшем физическом воздействии. Знак состоит из 2 компонентов: полимерного листа (подосновы) и защищенного знака (голографической марки), закрепляемого на подоснове в удобном для контроля месте.

В соответствии с п. 3.5 ГОСТ №31282-2004 «Межгосударственный стандарт. Устройства пломбировочные. Классификация» индикаторное устройство (пломба контрольная (ПК), пломба индикаторная (ПИ)) ПУ в основном обеспечивающее индикацию фактов несанкционированного доступа к объекту защиты путем идентификации его целостности, обладающее слабыми защитными свойствами от внешних механических воздействий.

Согласно п. 3.25 ГОСТ №31282-2004 пломба самоклеящаяся: индикаторная пломба, состоящая из бумажной или пластмассовой подложки с клеевым слоем и нанесенными на подложку идентификационными знаками. Сочетание клеевого слоя и подложки обеспечивает разрыв при попытке ее удаления.

Пунктом 6.2.6.1. ГОСТ №31283-2004 «Пломбы индикаторные. Общие технические требования» предусмотрено, что пломбы индикаторные должны быть стойкими к следующим климатическим факторам: изменению температуры окружающей среды (воздействию верхнего и нижнего значений рабочей температуры); воздействию верхнего значения относительной влажности воздуха; выпадению инея, понижению или повышению давления.

Факт установления знака визуального контроля №68327114, №68327115 подтвержден актом проверки состояния схемы измерения электрической энергии от 25.05.2018 №68030086 и 68030089.

При этом данные акты не содержат сведений о технических и эксплуатационных характеристиках пломбы, о сроке её эксплуатации и сроке службы.

Судом было предложено ПАО «МРСК Центра» в лице филиала ПАО «МРСК Центра» - «Тамбовэнерго» представить информацию о том, когда и у кого были приобретены спорные пломбы-наклейки 68327114 и №68327115, договор поставки данных наклеек с приложениями, инструкцию по данным пломбировочных наклеек; сертификаты либо декларации о соответствии пломб-наклеек №68327114, №68327115; иную техническую сопроводительную документацию.

Указанное определение ПАО «МРСК Центра» - «Тамбовэнерго» не исполнено, доказательств соответствия установленных пломб-наклеек требованиям государственных стандартов, соблюдения технологии опломбирования мест пломбировки, даты их производства и закупки, сохранения качественных характеристик опломбировочного материала на момент установки и по истечении 1,5 года после установки, в материалы дела не представлено.

В судебном заседании суд исследовал видеозапись наклеивания пломб-наклеек у потребителя, из которой усматривается, что при наклеивании скотч-наклеек у потребителя сотрудниками сетевой организации происходит их отклеивание, сотрудниками не соблюдается технология опломбирования мест пломбировки, скотч-наклейки наносятся на загрязненную поверхность.

При этом спорные пломбы были установлены на металлические двери ячеек, расположенных в неотапливаемом помещении потребителя - ЦРП. 10 кВ.

Из письма Тамбовского ЦГМС - филиала ФГБУ «Центрально-Черноземное УГМС» от 03.06.2020 следует, что на территории Первомайского района Тамбовской области метеорологические наблюдения не производятся, ближайшей метеостанцией является М-2 Мичуринск, имели место следующие низкие температурные режимы:

дата	температура
08.0	-20,4
23,0	-26,8
24.0	-20,1
25.0	-22,8
26.0	-20,7

Как следует из распоряжения ПАО «МРСК Центра» о запрете использования в производственной деятельности скотч-лент и пломб-наклеек от 17.07.2020, запрещено использование в производственной деятельности данных пломб-наклеек, а также запрещено составление актов о неучтенном

потреблении в случае отсутствия в электроустановках потребителя данных пломб.

При указанных обстоятельства арбитражный суд первой инстанции пришел к выводу, что материалы дела не представлены доказательства того, что производитель спорных скотч-наклеек гарантировал сохранение их эксплуатационных свойств при наклеивании на сильно изогнутую разнородную поверхность и в условиях низких (более 20 °С) температур.

Избрание сетевой компанией для опломбирования ВРУ потребителя, находящегося на открытом воздухе и подвергающегося резким перепадам температуры в период работы, такого вида пломб, как скотч-наклейки с установленными для них температурными ограничениями использования, должно влечь возложение последствий несоблюдения таких температурных ограничений на данную сетевую компанию, а не на потребителя.

Как указано выше, в актах о неучтенном потреблении электрической энергии от 12.12.2019 №№68005731, 68005733 также выявлены изменение коэффициентов трансформации ТТ и ТН - вмешательство в работу ПУ (путем перепрограммирования расчетного коэффициента, что привело к искажению данных об объеме потребления электроэнергии).

Согласно п. 5.2.7.9. руководства по эксплуатации (паспорта) счетчика электрической энергии ПСЧ-4ТМ.05М «Коэффициенты трансформации напряжению и току вводятся в счетчик в случае необходимости отображения данных измерения и учета по высокой стороне. На сам учет эти коэффициенты не влияют и выполняют чисто калькуляционную функцию при выдаче данных на индикатор. В интерфейс все данные выдаются без учета коэффициентов трансформации, кроме измеряемых мгновенных значений параметров сети при запросе в формате с плавающей точкой».

Согласно письму АО «Нижегородское научно-производственное объединение имени М.В. Фрунзе» от 13.02.2020г. №51-7 введение коэффициентов трансформации влияет только на отображение величин потребления при их просмотре на ЖКИ индикаторе счетчика и никак не влияет на процесс измерения и сохраняемую (и ранее сохраненную) в памяти счетчика информацию. При использовании конфигурационного ПО «Конфигуратор СЭТ» невозможно задать коэффициенты трансформации менее 1.

Кроме того, согласно заключению АНО «Московский областной центр судебных экспертиз» №254/2020 от 03.08.2020г в результате анализа совокупности данных Журнала событий ПУ №0604100297 судом выяснено, что в разделе события №1 «Выключение/включение счетчика» в период с 25.05.2019 по 12.12.2019 содержатся данные о 2 технологических отключениях, в данных событий №7,8,9 «Выключение/включение фазы 1,2,3» сведений не содержится, данных события №5 «Сброс показаний (энергии)» не имеется, данных события №25 «Инициализация счетчика» не содержится, данных события №27. «Статусный журнал (описание и время возникновения ошибок)» сведений об ошибках не имеется, соответственно, в спорный период, а именно, с 25.05.2019 по 12.12.2019 признаков

вмешательства в измерительные цепи ПУ с целью искажения учетных данных о потребленной электрической энергии прибором учета №0604100297 не установлено.

При этом, сброс показаний 17.12.2018 и 24.12.2018, а также инициализация массива профиля 25.03.2019 и 26.03.2019 не является доказательством вмешательства потребителя в работу прибора учета, поскольку данные события находятся за пределами спорного периода (26.05.2019 по 12.12.2019).

Из письма завода-изготовителя от 13.08.2020 №54-01П/71 следует, что при очистке массива учетной энергии данные учета могут быть восстановлены из профиля мощности счетчика, сброс показаний, если он произведен не одновременно с инициализацией массива профиля мощности нагрузки, не влечет за собой утрату данных об объемах потребленной электроэнергии в пределах ретроспективной глубины хранения профиля.

Учитывая изложенное, суд первой инстанции пришел к выводу, что изменение коэффициентов трансформации ТТ и ТН не является вмешательством в работу ПУ и не может исказить данные об объеме электрической энергии. Изменение потребителем коэффициентов трансформации ТТ и ТН не может снизить объем потребляемой электрической энергии, не является безучетным потреблением и не влечет за собой применение расчетных способов определения объемов потребленной электрической энергии.

Более того, как отметил суд, динамика потребления ОАО «Хоботовское предприятие «Крахмалопродукт» после составления акта безучетного потребления, т.е. за 10 месяцев, осталась стабильной и потребление не увеличилось.

В соответствии с п. 195 Основных положений N 442 объем безучетного потребления электрической энергии определяется с применением расчетного способа, предусмотренного подп. "а" п. 1 приложения N 3 к настоящему документу.

Истец выполнил расчет объема безучетно потребленной электроэнергии по сечению кабеля исходя из абзаца 7 подпункта "а" пункта 1 приложения 3 к «Основным положениям функционирования розничных рынков электрической энергии», утвержденным Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442.

Согласно абзацу 7 подпункта "а" пункта 1 приложения 3 к «Основным положениям функционирования розничных рынков электрической энергии», утвержденным Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442 если в договоре, обеспечивающем продажу электрической энергии (мощности) на розничном рынке, отсутствуют данные о величине максимальной мощности энергопринимающих устройств или если при выявлении безучетного потребления было выявлено использование потребителем мощности, величина которой превышает величину максимальной мощности энергопринимающих устройств потребителя, указанную в договоре,

обеспечивающем продажу электрической энергии (мощности) на розничном рынке, по формулам.

Судебная коллегия находит правильным вывод суда первой инстанции о том, что ПАО "МРСК-Центра", являясь профессиональным участником рынка энергоснабжения, несет все негативные последствия, связанные с допущенными нарушениями при установке на прибор учета потребителя пломб и (или) знаков визуального контроля.

В условиях нарушения сетевой компанией условий установки и эксплуатации пломбировочных скотч-наклеек, само по себе выявленное нарушение целостности скотч-пломбы в данном конкретном случае не может свидетельствовать о факте безучетного потребления электроэнергии ответчиком.

В материалы дела не представлено доказательств того, что повреждение пломб произошло в результате действий (бездействий) потребителя, отсутствуют следы вскрытия, снятия или разрыва пломб-наклеек, отсутствуют проявленные надписи "ВСКРЫТО", остаточные элементы пломб-наклеек.

Поскольку конструкция самоклеящихся пломб-наклеек исключает возможность повторного их использования, вскрытия без проявления индикаторной надписи, стирания или иного способа снятия без видимых следов, то в данном случае произошло отслоение клейкого основания пломб-наклеек от поверхности, к которой они были приклеены.

Факты безучетного потребления материалами дела не подтверждены, в связи с чем основания для расчета объема электрической энергии с применением абзаца 7 подпункта "а" пункта 1 приложения 3 к «Основным положениям функционирования розничных рынков электрической энергии», утвержденным Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 N 442 отсутствуют.

Доводы апелляционной жалобы не могут быть признаны состоятельными, так как выражают несогласие с оценкой доказательств, имеющих в материалах дела. Судом были исследованы признаки безучетного потребления, относящиеся как к необеспечению сохранности пломб, так и к действиям по изменению коэффициента трансформации.

На основании исследованных судом обстоятельств нанесения пломб и их характеристик суд сделал вывод о том, что истцом не доказано, что они были нарушены преднамеренно или вследствие недостаточного контроля за их сохранностью. Способ крепления и свойства пломбы не исключают возможность нарушения целостности вследствие температурных изменений. Данные обстоятельства заявителем жалобы не опровергнуты. При этом перепады температуры независимо от имеющих в материалах дела сведений метеостанции предполагаются в связи с отсутствием в помещении системы отопления.

Коэффициент трансформации, вопреки пояснениям представителей заявителя жалобы, на достоверность учета повлиять не может, так как

применение коэффициента, не искажает объем, а изменяет, учитывая характеристики трансформатора.

То обстоятельство, что в отсутствии пломбы на дверце открывается доступ к непосредственно к приборам учета, не свидетельствует о том, что потребитель обязан обеспечить сохранность пломб тогда, когда требуется доступ к иным приборам, расположенным в шкафу. Отсутствие уведомлений о необходимости доступа

При принятии обжалуемого решения арбитражный суд первой инстанции правильно применил нормы материального и процессуального права, нарушений норм процессуального законодательства, являющихся в силу части 4 статьи 270 АПК РФ безусловным основанием для отмены принятого судебного акта, допущено не было.

При таких обстоятельствах оснований для отмены решения суда первой инстанции у суда апелляционной инстанции не имеется.

В силу статьи 110 АПК РФ государственная пошлина за подачу апелляционной жалобы в размере 3 000 руб. относится на ее заявителя.

Руководствуясь пунктом 1 статьи 269, статьей 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

#### **ПОСТАНОВИЛ:**

Решение Арбитражного суда Тамбовской области от 10.11.2020 по делу №А64-418/2020 оставить без изменения, апелляционную жалобу публичного акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Центра» в лице филиала ПАО «МРСК Центра» - «Тамбоэнерго» - без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в кассационном порядке в Арбитражный суд Центрального округа в двухмесячный срок через арбитражный суд первой инстанции согласно части 1 статьи 275 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председательствующий судья

Л.М. Мокроусова

Судьи

Е.В. Маховая

А.А. Сурненков