



## АРБИТРАЖНЫЙ СУД ЦЕНТРАЛЬНОГО ОКРУГА

---

### ПОСТАНОВЛЕНИЕ

кассационной инстанции по проверке законности  
и обоснованности судебных актов арбитражных судов,  
вступивших в законную силу

9 августа 2021 года  
г. Калуга

Дело №А64-418/2020

Резолютивная часть постановления объявлена 09.08.2021  
Постановление изготовлено в полном объеме 09.08.2021

Арбитражный суд Центрального округа в составе:

председательствующего судьи  
судей

Солодовой Л.В.  
Егоровой С.Г.  
Шильниковой М.В.

при ведении протокола судебного  
заседания помощником судьи

Кузиной И.А.

при участии в судебном заседании:  
от истца:

ПАО "Тамбовская энергосбытовая  
компания"

Бахтанова А.Г. - представитель  
(дов. от 13.01.2021, диплом);

от ответчика:

АО "Тамбовская областная сбытовая  
компания"

Романовская Е.А. - представитель  
(дов. от 31.12.2020, диплом),  
Подмосковнов П.В. -  
представитель (дов. от  
10.12.2020);

от третьих лиц:

ПАО "МРСК Центра" в лице филиала  
ПАО "МРСК Центра" – "Тамбовэнерго"

Яковенко Н.В. - представитель  
(дов. от 14.09.2020, диплом);

ОАО Хоботовское предприятие  
"Крахмалопродукт"

Зефиоров Р.Б. - представитель (дов.  
от 26.02.2021, диплом),  
Волкова Е.В. - представитель (дов.  
от 26.02.2021, диплом);

Верхне-Донское управление не явился, извещен надлежаще;  
Федеральной службы по  
экологическому, технологическому и  
атомному надзору в лице Верхне-  
Донского управления Ростехнадзора

рассмотрев в открытом судебном заседании в режиме видеоконференц-связи при содействии Арбитражного суда Тамбовской области, кассационную жалобу публичного акционерного общества "МРСК Центра" в лице филиала ПАО "МРСК Центра" - "Тамбовэнерго" на решение Арбитражного суда Тамбовской области от 10.11.2020 и постановление Девятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 07.04.2021 по делу №А64-418/2020,

### **УСТАНОВИЛ:**

Публичное акционерное общество "Тамбовская энергосбытовая компания" обратилось в Арбитражный суд Тамбовской области с иском к акционерному обществу "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 сумме 74 736,62 руб., с продолжением начисления неустойки 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, оставленным без изменения постановлением Девятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 07.04.2021, в удовлетворении заявленных требований отказано.

Не согласившись с выводами судов обеих инстанций, ссылаясь на то, что выводы суда об отсутствии факта вмешательства в работу спорной системы учета не соответствуют фактическим обстоятельствам дела, ПАО "МРСК Центра" обратилось в суд округа с кассационной жалобой, в которой просит обжалуемые судебные акты отменить и принять новый судебный акт об удовлетворении заявленных ПАО "Тамбовская энергосбытовая компания" требований в полном объеме.

Изучив материалы дела, обсудив доводы жалобы и отзывов на нее, выслушав явившихся лиц и проверив в порядке ст. 286 АПК РФ правильность применения судами норм материального и процессуального

права, кассационная коллегия не находит оснований для отмены обжалуемых судебных актов в связи со следующим.

Как следует из материалов дела, 19.10.2016 между ПАО "Тамбовская энергосбытовая компания" (гарантирующий поставщик) и АО "Тамбовская областная сбытовая компания" (покупатель) был заключен договор энергоснабжения № 68060011060009, в соответствии с п. 3.1.1. которого 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".

Исходя из п. 3.1.7. договора, покупатель обязан обеспечить соблюдение 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. договора).

Порядок и сроки расчета за электрическую энергию предусмотрены п. 5.11 договора энергоснабжения.

01.06.2008 между АО "ТОСК" и ОАО Хоботовское предприятие "Крахмалопродукт" заключен договор энергоснабжения № 1971, 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 филиала 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, был составлен акт о неучтенном потреблении электрической энергии от 12.12.2019 № 68005733, в котором зафиксировано нарушение (наклеена вновь) пломбы 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, в котором зафиксировано 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 17.12.2019 ПАО "МРСК Центра" направило указанные акты в адрес ПАО "Тамбовская энергосбытовая компания" для включения в полезный отпуск декабря 2019 года.

Однако, 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 20.01.2020 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 актам от 12.12.2019 в суммарном объеме 21 762 782 кВт/ч принят ПАО "Тамбовская энергосбытовая компания" к начислению за декабрь 2019 года.

Претензия от 21.01.2020 направленная в адрес ответчика о погашении образовавшейся задолженности в добровольном порядке оставлена без удовлетворения, что послужило основанием для обращения в суд с настоящим иском.

Кассационная коллегия полагает, что дав оценку всем обстоятельствам дела и представленным доказательствам, руководствуясь ст.ст.539, 544 ГК РФ, положениями Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ "Об электроэнергетике", Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442, судебные инстанции пришли к обоснованному выводу об отказе в удовлетворении заявленных требований.

В силу положений Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ "Об электроэнергетике" и ст.ст. 539, 540 ГК РФ поставка электрической энергии осуществляется на основании договора энергоснабжения.

При этом 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 (ст. 544 ГК РФ).

В силу 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.

Порядок учета электрической энергии и взаимодействия участников розничного рынка электроэнергии при выявлении безучетного или бездоговорного потребления электроэнергии регулируются Основными положениями функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442, в п. 2 которых раскрывается понятие безучетного потребления электрической энергии.

Исходя из указанной нормы следует, что 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 соответствии с п. 167 Основных положений № 442 проверки на предмет выявления фактов безучетного и бездоговорного потребления электрической энергии вправе проводить, в том числе, энергосбытовые организации, гарантирующие поставщики и сетевые организации.

Результаты проверки приборов учета оформляются актом проверки расчетного прибора учета, который составляется сетевой организацией (гарантирующим поставщиком), подписывается такой организацией и лицами, принимавшими участие в проверке.

Порядок составления акта проверки и предъявленные к нему требования изложены в п.173 Основных положений № 442.

В данном случае, проверка проведена в присутствии представителя потребителя главного энергетика ОАО "Крахмалопродукт" Чужикова В.А., который от подписи отказался.

В актах о неучтенном потреблении электрической энергии от 12.12.2019 №№ 68005731, 68005733 указано о нарушении (наклеена вновь) пломбы ЭСО № 68327114, отраженной в акте № 68030086 от 25.05.2018, установленной на двери ТН, и пломбы ЭСО N 68327115, отраженной в акте № 68030089 от 25.05.2018, установленной 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).

Как следует из материалов дела, 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 20.12.2019.

По запросу суда были представлены приборы учета ПСЧ-4ТМ.04М.12 № 0607100162, № 0604100297 и акты их исследования.

При этом, из актов исследования № 1 и № 2 от 10.03.2020, составленных АО "ННПО им. М.В. Фрунзе" (завод-изготовитель) следует, что спорные приборы учета не имеют механических повреждений, пломбы мастичные ОТК соответствуют, не нарушены, навесная пломба госповерителя соответствует и 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.

Согласно заключению АНО "Московский областной центр судебных экспертиз" № 254/2020 от 03.08.2020 г. в результате анализа совокупности данных Журнала событий ПУ № 0604100297 определено, 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 указанные обстоятельства, суды пришли к верному выводу, что изменение коэффициентов трансформации ТТ и ТН не является вмешательством в работу ПУ и не может искажать 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.

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".

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.

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

В рассматриваемом случае, 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 ее эксплуатации и сроке службы.

Как следует из материалов дела, 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, дату 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.

Более того, в судебном заседании судом просмотрена представленная в материалы дела 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 низкие температурные режимы.

Распоряжением ПАО "МРСК Центра" от 17.07.2020 запрещено использование в производственной деятельности скотч-лент и пломб-наклеек, а также запрещено составление актов о неучтенном потреблении в случае отсутствия в электроустановках потребителя данных пломб.

При указанных обстоятельствах суд пришел к выводу, что в 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.

В соответствии с п. 38 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 27.11.2019, неисполнение потребителем закрепленной законодателем обязанности, в частности, по обеспечению сохранности пломб (средств визуального контроля), нанесенных на средство измерения, если это не вызвано действием непреодолимой силы, лишает силы учет электроэнергии, осуществляемый данным расчетным прибором учета (абзац третий п. 2.11.17 Правил технической эксплуатации электроустановок потребителей, утвержденных приказом Минэнерго России от 13 января 2003 г. № 6), и влечет применение к такому потребителю последствий, установленных п. 195 Основных положений № 442 для случаев безучетного потребления.



Факт неисполнения потребителем обязанности по сохранности пломб подлежит доказыванию гарантирующим поставщиком и (или) сетевой организацией.

Как правомерно указано судом, 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.

При указанных обстоятельствах суды пришли к верному выводу о недоказанности факта безучетного потребления электроэнергии со стороны потребителя и обоснованно отказали в удовлетворении исковых требований.

Доводы кассатора не опровергают выводы судов, а выражают лишь несогласие с ними, дают иную правовую оценку установленным обстоятельствам и по существу сводятся к переоценке доказательств, положенных в обоснование содержащихся в обжалуемых судебных актах выводов. В силу ст. 286 АПК РФ переоценка доказательств не входит в компетенцию арбитражного суда кассационной инстанции.

Учитывая изложенное, суд кассационной инстанции полагает, что выводы судебных инстанций соответствуют фактическим обстоятельствам дела и основаны на правильном применении норм материального и процессуального права, в связи с чем оснований для отмены обжалуемых решения и постановления не имеется.

Нарушений норм процессуального права, являющихся в соответствии с ч. 4 ст. 288 АПК РФ основаниями для безусловной отмены судебных актов, не установлено.

Руководствуясь п.1 ч.1 ст. 287, ст. 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

решение Арбитражного суда Тамбовской области от 10.11.2020 и постановление Девятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 07.04.2021 по делу №А64-418/2020 оставить без изменения, а кассационную жалобу без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в двухмесячный срок в Судебную коллегия Верховного Суда Российской Федерации в порядке, предусмотренном статьей 291.1 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председательствующий:

Л.В. Солодова

Судьи:

С.Г. Егорова

М.В. Шильникова