

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД СЕВЕРО-КАВКАЗСКОГО ОКРУГА****Именем Российской Федерации****ПОСТАНОВЛЕНИЕ**
арбитражного суда кассационной инстанции

г. Краснодар

Дело № А32-19650/2016

12 сентября 2018 года

Резолютивная часть постановления объявлена 05 сентября 2018 года.

Постановление изготовлено в полном объеме 12 сентября 2018 года.

Арбитражный суд Северо-Кавказского округа в составе председательствующего Алексеева Р.А., судей Ташу А.Х. и Трифионовой Л.А., при участии от истца – общества с ограниченной ответственностью «Южно-Промышленная Компания» (ИНН 2301051098, ОГРН 1042300006506) – Васючковой О.А. (доверенность от 21.01.2017), от ответчика – общества с ограниченной ответственностью «Газпром межрегионгаз Краснодар» (ИНН 2308070396, ОГРН 1022301205662) – Савочка М.П. (доверенность от 22.01.2018), рассмотрев кассационную жалобу общества с ограниченной ответственностью «Южно-Промышленная Компания» на решение Арбитражного суда Краснодарского края от 24.01.2018 (судья Орлова А.В.) и постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 17.05.2018 (судьи Смотрова Н.Н., Ильина М.В., Сурмалян Г.А.) по делу № А32-19650/2016, установил следующее.

ООО «Южно-Промышленная Компания» (далее – компания) обратилось в арбитражный суд с иском к ООО «Газпром межрегионгаз Краснодар» (далее – общество) о взыскании излишне уплаченных 1 573 497 рублей 60 копеек по договору поставки газа от 22.10.2015 № 25-4-01813/16, а также расходов по уплате государственной пошлины (уточненные требования).

Решением от 24.01.2018, оставленным без изменения постановлением апелляционного суда от 17.05.2018, в удовлетворении ходатайства компании о назначении по делу экспертизы и исковых требований отказано.

В кассационной жалобе истец просит отменить судебные акты и принять новый судебный акт. Заявитель ссылается на то, что ответчик не представил доказательств нарушения целостности пломбы на фланцевом соединении, которые бы привели к искажениям результатов измерений. Данное бремя доказывания лежит на обществе, так как пломба устанавливается с целью предотвращения несанкционированного вмешательства и изменения настроек, которые могут привести к искажениям результатов

измерения. Работник истца 26.01.2016 при проведении обслуживания узла учета газа (далее – УУГ) обнаружил нарушение целостности проволоки, ведущей на пломбу № 0341170, установленную на фланце ДУ-150 соединения счетчика и газопровода (после счетчика по ходу газа). Об этом истец незамедлительно известил представителя поставщика (письмо от 26.01.2016 № 046). До момента установки новой пломбы взамен поврежденной газоиспользующее оборудование (котел № 1 ДКВР 8/13 и котел № 3 ДКВР 10/13) было закрыто и опломбировано. Пломбы поставщика не относятся к виду пломб, которые устанавливаются для предотвращения доступа к узлам регулировки и (или) элементам конструкции СИ. Суды неправоммерно применили статьи 1102, 1105 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс). Истец не соглашался с произведённым штрафным расчётом.

В отзыве на жалобу общество указало на законность и обоснованность решения и постановления.

Изучив материалы дела, доводы жалобы и отзыва, Арбитражный суд Северо-Кавказского округа пришел к следующим выводам.

Как следует из материалов дела, между ответчиком (поставщик) и истцом (покупатель) заключены договоры поставки газа от 20.10.2014 № 25-4-00079/15 и от 22.10.2015 № 25-4-01813/16, в соответствии с которыми ответчик принял на себя обязательства поставлять газ горючий природный и/или газ горючий природный сухой отбензиненный, и/или газ горючий природный попутный, цена которого является государственно-регулируемой, а также добытый организациями, не являющимися аффилированными лицами ОАО «Газпром», и/или организаций – собственников региональных систем газоснабжения, либо созданными во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 17.11.1992 № 1403 (кроме организаций, являющихся собственниками региональных систем газоснабжения), а истец – принимать и оплачивать газ в соответствии с условиями договора (пункт 2.1 договоров). Пунктом 4.2 договоров предусмотрено, что учет газа осуществляется по единому расчетному узлу учета газа. Узел учета газа (далее – УУГ) – комплект средств измерений (далее – СИ), технических систем и устройств с измерительными функциями, обеспечивающий учет количества газа, а также контроль и регистрацию его параметров.

Согласно пункту 4.3 договоров количество поставляемого газа (объем) определяется на УУГ поставщика, установленным на объектах сетей газораспределения и (или) газопотребления потребителя и (или) ГРО; при неисправности или отсутствии УУГ поставщика объем газа определяется по УУГ покупателя; при неисправности или отсутствии УУГ покупателя количество поставляемого газа определяется по проектной

мощности неопломбированного газоиспользующего оборудования (далее – ГИО) за все время, в течение которого подавался газ. Под неисправностью УУГ стороны понимают такое состояние, при котором любое входящее в него СИ не соответствует хотя бы одному из требований действующей нормативно-технической документации, включая требование о наличии действующего поверительного клейма. Кроме того, УУГ считается неисправным после истечения срока эксплуатации (службы) любого СИ, указанного в технической документации на данное СИ. Если иное не подтверждено, то период времени неисправности или отсутствия УУГ, в течение которого покупатель потреблял газ, определяется исходя из круглосуточного потребления, начиная с даты последней проверки УУГ поставщиком, а если таковая не проводилась, то с даты установки поставщиком пломбы на СИ УУГ, до даты возобновления надлежащего учета.

В соответствии с пунктами 4.6 договоров снятие или установка СИ, входящих в состав УУГ, производится исключительно в присутствии уполномоченных представителей сторон. Для предотвращения несанкционированного вмешательства и изменения настроек, которые могут привести к искажениям результатов измерения, на СИУУГ в обязательном порядке устанавливаются пломбы поставщика с подписанием сторонами соответствующего акта. При выявлении факта несанкционированного вмешательства в работу или конструкцию СИ УУГ, а также отсутствия или нарушения целостности пломб поставщика на СИ и на закрытом запорном устройстве байпасной линии (обводном газпроводе) УУГ, расчет количества потребленного газа производится по проектной мощности установленного неопломбированного ГИО за период времени с момента установки пломбы поставщика и (или) последней проверки до момента устранения нарушения.

27.01.2016 сотрудники ответчика провели проверку УУГ истца и установили пломбу № 0757421 взамен сорванной пломбы № 0341170, что подтверждается подписанным сторонами без разногласий актом от 27.01.2016.

Ответчик произвел расчет потребленного газа с 16.12.2016 по 26.01.2016, исходя из мощности неопломбированного газопотребляющего оборудования и 24 часов работы оборудования в сутки, согласно которому объем потребленного газа составил 592,085 тыс. куб. м и направил истцу счета-фактуры от 31.01.2016 № 612Г16 на 3 446 877 рублей 50 копеек и 725 934 рублей 87 копеек и акт поданного-принятого газа от 31.01.2016.

Истец, не согласившись с указанным расчетом в связи с отсутствием и недоказанностью события несанкционированного вмешательства и изменения настроек СИ УУГ, направил ответчику претензию от 11.03.2016 № 234.

Досудебный порядок урегулирования спора не привел к его разрешению, поэтому компания обратилась в суд.

По смыслу статьи 544 Кодекса 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.

Отношения между поставщиками и покупателями газа регулируются Правилами поставки газа в Российской Федерации, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 № 162 (далее – Правила поставки газа), а также Правилами учета газа, утвержденными приказом Минэнерго России от 30.12.2013 № 961 (далее – Правила учета газа).

В пунктах 22 и 23 Правил поставки газа определено, что учет объема газа, передаваемого покупателю, производится контрольно-измерительными приборами стороны, передающей газ, и оформляется документом, подписанным сторонами по форме и в сроки, указанные в договоре поставки газа. При неисправности или отсутствии контрольно-измерительных приборов у передающей стороны объем переданного газа учитывается по контрольно-измерительным приборам принимающей газ стороны, а при их отсутствии или неисправности – по объему потребления газа, соответствующему проектной мощности неопломбированных газопотребляющих установок и времени, в течение которого подавался газ в период неисправности приборов, или иным методом, предусмотренным договором.

В силу пункта 3.9 Правил учета газа при отсутствии либо неисправности средств измерений и (или) технических систем и устройств с измерительными функциями у потребителя количество поданного газа поставщиком или газораспределительной организацией определяется по проектной мощности газопотребляющих объектов исходя из времени, в течение которого подавался газ в период отсутствия либо неисправности средств измерения и (или) технических систем и устройств с измерительными функциями.

Абзацем 2 пункта 4.6 договора поставки газа установлено, что для предотвращения вмешательства и изменения настроек, которые могут привести к искажению результатов измерения, в обязательном порядке устанавливается пломба поставщика с подписанием сторонами соответствующего акта.

Оценив обстоятельства спора и представленные в материалы дела доказательства в их совокупности по правилам статьи 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, судебные инстанции установили, что на УУГ истца отсутствовала пломба, установка которой предусмотрена договорами поставки газа, а фотоматериалами подтверждается наличие доступа и возможности демонтажа для несанкционированного

отбора газа при отсутствии пломбы на фланцевом соединении газопровода и счетчика. Следовательно, показания прибора учета не могут быть приняты к расчетам. На основании изложенного суды пришли к верному выводу о том, что факт несоответствия УУГ компании нормативным документам является доказанным, в связи с чем общество правомерно рассчитало объем потребленного в спорный период газа по мощности газоиспользующего оборудования. Суды указали, что представленные истцом поинтервальные отчеты с УУГ не могут являться доказательством использования счетчика для измерения объемов принятого газа в спорный период, поскольку срыв спорной пломбы дает возможность исключить из процесса расчетов поданного-принятого газа счетчик. Суды проверили произведенный ответчиком расчет объема газа по мощности газопотребляющего оборудования и признал его верным.

Доводы, изложенные в кассационной жалобе, были предметом рассмотрения в суде апелляционной инстанции, получили надлежащую правовую оценку, не опровергают выводов судов и направлены на переоценку доказательств и установленных судами фактических обстоятельств дела, которая в силу статьи 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации не входит в компетенцию суда кассационной инстанции.

Основания для отмены или изменения решения и постановления не установлены.

Руководствуясь статьями 274, 286, 287, 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Северо-Кавказского округа

ПОСТАНОВИЛ:

решение Арбитражного суда Краснодарского края от 24.01.2018 и постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 17.05.2018 по делу № А32-19650/2016 оставить без изменения, кассационную жалобу – без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Председательствующий

Судьи

Р.А. Алексеев

А.Х. Ташу

Л.А. Трифонова