

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

г. Краснодар

Дело № А32-39249/2015

01 ноября 2016 года

Резолютивная часть постановления объявлена 01 ноября 2016 года.

Полный текст постановления изготовлен 01 ноября 2016 года.

Арбитражный суд Северо-Кавказского округа в составе председательствующего Айбатулина К.К., судей Алексева Р.А. и Бабаевой О.В., при участии в судебном заседании от истца – открытого акционерного общества «Ангелинский элеватор» (ИНН 2336011160, ОГРН 1022304034279) – Масляка К.А. (доверенность от 31.10.2016), от ответчика – общества с ограниченной ответственностью «Газпром межрегионгаз Краснодар» (ИНН 2308070396, ОГРН 1022301205662) – Савочки М.П. (доверенность от 31.12.2015), рассмотрев кассационную жалобу открытого акционерного общества «Ангелинский элеватор» на решение Арбитражного суда Краснодарского края от 05.05.2016 (судья Тамахин А.В.) и постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 17.07.2016 (судьи Чотчаев Б.Т., Ковалева Н.В., Маштакова Е.А.) по делу № А32-39249/2015, установил следующее.

ОАО «Ангелинский элеватор» (далее – элеватор) обратилось в арбитражный суд с иском к ООО «Газпром межрегионгаз Краснодар» (далее – общество) о возложении обязанности восстановить настройки вычислителя количества газа ВКГ-2 № 2539, установленного в котельной элеватора по адресу: Краснодарский край, Красноармейский район, ст-ца Старонижестеблиевская, ул. Батарейная, д. 4, в режим «ДС по G-счет без подстанции»; об исключении из взаиморасчетов сторон объема газа в размере 901,354 тыс. куб. м за период с 12.09.2015 по 21.09.2015 на сумму 8 141 413 рублей 29 копеек.

Общество обратилось в арбитражный суд со встречным иском о взыскании с элеватора 6 539 129 рублей 12 копеек долга за газ, поставленный с 01.01.2015 по 31.12.2015, и 104 989 рублей 86 копеек процентов за пользование чужими денежными средствами с 25.10.2015 по 15.12.2015 (уточненные требования).

Решением от 05.05.2016, оставленным без изменения постановлением апелляционного суда от 17.07.2016, в удовлетворении первоначального иска отказано,

встречный иск удовлетворен: с элеватора в пользу общества взыскано 6 539 129 рублей 12 копеек долга и 104 989 рублей 86 копеек процентов за пользование чужими денежными средствами, в части взыскания 1076 рублей 67 копеек процентов за пользование чужими денежными средствами производство по встречному иску прекращено в связи с отказом общества от иска. Суды исходили из того, что прибор учета элеватора с 12.09.2015 по 21.09.2015 был неисправен, поэтому общество правомерно рассчитало объем газа по мощности газопотребляющего оборудования элеватора.

В кассационной жалобе элеватор просит отменить судебные акты и направить дело на новое рассмотрение. По мнению заявителя, выводы судов не соответствуют обстоятельствам дела. Общество в письме от 14.10.2015 № 25-13-40/5862 подтвердило изменение настроек вычислителя количества газа ВКГ-2, сославшись на необходимость контроля диапазона измерения счетчика газа в соответствии с пунктом 7.4.3 ГОСТ Р 8.741-2011. Суд не оценил письмо от 25.01.2016 № 2/16 АО «ТД Холдинга "Теплоком"» (изготовитель вычислителя ВКГ-2), согласно которому самопроизвольное изменение настроечных параметров ВКГ-2 невозможно. Представленные доказательства не исключают изменение настроек ВКГ-2 в период с декабря 2008 года (подписание паспорта измерительного комплекса) до 15.10.2012. Потребитель не несет ответственности за настройку параметров контрольно-измерительных приборов. Кроме того, суд самостоятельно изменил основание иска общества, так как вынес решение об удовлетворении встречного иска, принимая во внимание неисправность прибора учета.

В отзыве на жалобу общество просит оставить судебные акты без изменения.

В судебном заседании представитель элеватора заявил ходатайство о процессуальном правопреемстве элеватора на акционерное общество «Фирма "Агрокомплекс им. Н.И. Ткачева"» и поддержал доводы жалобы, представитель общества не возражал против удовлетворения ходатайства и просил учесть доводы отзыва.

Изучив материалы дела и выслушав представителей участвующих в деле лиц, Арбитражный суд Северо-Кавказского округа считает, что в удовлетворении жалобы надлежит отказать.

Элеватор представил суду кассационной инстанции доказательства правопреемства, поэтому суд удовлетворяет ходатайство о его замене на акционерное общество «Фирма "Агрокомплекс им. Н.И. Ткачева"».

Из материалов дела видно, что 20.10.2014 общество (поставщик) и элеватор (покупатель) заключили договор поставки газа № 25-4-05600/15, по условиям которого

поставщик обязался поставлять газ с 01.01.2015 по 31.12.2015, а покупатель – получать (выбирать) и оплачивать его.

Согласно пункту 4.3 договора количество поставляемого газа (объем) определяется по узлу учета газа поставщика, установленному на объектах сетей газораспределения и (или) газопотребления потребителя и (или) ГРО. При неисправности или отсутствии узла учета газа поставщика объем газа определяется по узлу учета газа покупателя. При неисправности или отсутствии узла учета покупателя количество поставляемого газа определяется по проектной мощности неопломбированного газоиспользующего оборудования за все время, в течение которого подавался газ.

Под неисправностью узла учета стороны понимают такое состояние, при котором любое входящее в него средство измерения не соответствует хотя бы одному из требований действующей нормативно-технической документации, включая требование о наличии действующего поверительного клейма.

Если иное не подтверждено, то период времени неисправности или отсутствия узла учета газа, в течение которого покупатель потреблял газ, определяется исходя из круглосуточного потребления, начиная с даты последней проверки узла учета газа поставщиком, а если таковая не проводилась, то с даты установки поставщиком пломбы на средства измерения до даты возобновления надлежащего учета.

Узел учета расхода газа установлен в здании котельной элеватора и состоит из счетчика СГ-16МТ800-40-С2, преобразователя давления АИР-20Ех/М2ДИ150, термометра сопротивления ТС-1187, L=120, d=6 мм, преобразователя разности давлений АИР-20Ех/М2ДД420, фильтра ФГКР-80-1,2 и вычислителя количества газа ВКГ-2.

11 сентября 2015 года при проверке узла учета газа общество распломбировало задвижку на вводе в ГРП и открыло трубопровод к зерносушилкам ДСП-32.

21 сентября 2015 года представители общества в результате проверки узла учета газа выявили, что ВКГ-2 № 2539 неисправен. Работа ВКГ-2 восстановлена после перезагрузки питания.

В письме от 29.09.2015 № 376 элеватор уведомил общество о выявлении некорректного расчета объема потребленного газа: при распечатке из ВКГ-2 общедоговорных параметров в режиме «ДС» по «Г» установлен «счет с подстан» в нарушение паспорта измерительного комплекса, согласованного сторонами. В связи с этим элеватор потребовал, чтобы общество перепрограммировало вычислитель ВКГ-2 № 2539 с режима «ДС по G» «счет с подстан» на режим «ДС по G» «счет без подстан», а также предложило не учитывать при расчетах за газ показания измерительного комплекса с 11.09.2015 по 21.09.2015, так как они получены в нарушение условий работы,

согласованных сторонами в паспорте измерительного комплекса.

В письме от 14.10.2015 № 25-13-40/5862 общество указало на необходимость определить количество поданного газа за спорный период по проектной мощности газопотребляющих объектов в связи с неисправностью средств измерений потребителя. По вопросу перепрограммирования вычислителя количества газа общество указало, что режим «ДС по G: счет с подстановкой» установлен в связи с необходимостью контроля диапазона измерения счетчика газа в соответствии с пунктом 7.4.3. ГОСТ Р 8.741-2011, согласно которому диапазоны измерений применяемых средствами измерений должны соответствовать диапазонам изменений контролируемых параметров. Данное изменение параметров ВКГ-2 не влияет на показания счетчика газа при его работе в диапазоне измерений.

Согласно расчету общества количество поданного элеватору газа за сентябрь 2015 года составило 930,438 тыс. куб. м на сумму 8 407 049 рублей 92 копейки. В связи с выявленной неисправностью ВКГ-2 общество рассчитало объем потребленного элеватором газа в соответствии с пунктом 4.3 договора с 11.09.2015 по 21.09.2015 по проектной мощности газоиспользующего оборудования. Элеватор подписал акт о количестве поданного-принятого газа с разногласиями.

Несогласие элеватора с названным расчетом привело к судебному спору.

Суды первой и апелляционной инстанций при разрешении спора обоснованно исходили из следующего.

По смыслу статьи 544 Гражданского кодекса Российской Федерации 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, в том числе газотранспортными организациями и газораспределительными организациями, регулируются Положением об обеспечении доступа организаций к местным газораспределительным сетям, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.1998 № 1370, 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).

Согласно пункту 2.10 Правил учета газа при приеме-передаче газа его объем измеряется средствами измерений и (или) техническими системами и устройствами с

измерительными функциями, определенными проектной документацией на объекты транспортировки, хранения и (или) потребления.

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 (пункт 3.9 Правил учета газа).

В пунктах 22 и 23 Правил поставки газа определено, что учет объема газа осуществляется в порядке, утвержденном Министерством энергетики Российской Федерации. При неисправности или отсутствии средств измерений у передающей стороны объем переданного газа учитывается по средствам измерений 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 средств измерений, или иным методом, предусмотренным договором.

Оценив представленные доказательства и доводы сторон, суды признали произведенный обществом расчет количества поданного элеватору газа соответствующим приведенным правовым нормам и условиям пункта 4.3 договора.

Довод элеватора об отсутствии оснований для применения расчетного метода определения объема потребленного газа с 11.09.2015 по 21.09.2015 признан противоречащим названным условиям договора. Элеватор, требуя исключения из расчетов названного периода, не обосновал и не представил соответствующих доказательств того, что потребление газа в этот период не осуществлялось. Согласование сторонами проектной мощности газопотребляющих объектов в технических условиях, проекте на установку данного оборудования предоставляет потребителю возможность потребить количество газа, предусмотренное техническими возможностями оборудования.

Суды, оценив довод элеватора о неправомерном изменении обществом настроек вычислителя количества газа ВКГ-2 № 2539 с согласованного сторонами режима «ДС по G: счет без подстановки» на «ДС по G: счет с подстановкой», установили, что с 15.12.2012 по 21.09.2015 настройки ВКГ-2 не изменялись, пломба при проведении всех проверок ВКГ-2 не снималась, данное обстоятельство исключает возможность вмешательства в работу средства измерения и изменения его настроек.

Довод элеватора о допущенных судом процессуальных нарушениях не нашел своего подтверждения. Рассмотрев требование общества о взыскании долга за поставленный газ в 2015 году и процентов за нарушение сроков оплаты, суд оценил представленные обществом акты поданного-принятого газа за данный период и соответствующий расчет суммы долга. Основания для взыскания судом спорной суммы долга за октябрь 2015 года не противоречат заявленным истцом основаниям и нормам процессуального права. Элеватор не представил доказательств погашения долга и свой контррасчет, не указал, каким образом отмена судебных актов уменьшит долг и проценты за пользование чужими денежными средствами.

Таким образом, выводы судов первой и апелляционной инстанций соответствуют установленным по делу обстоятельствам, основания для отмены судебных актов по доводам жалобы отсутствуют.

Руководствуясь статьями 284, 286, 287, 288, 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Северо-Кавказского округа

ПОСТАНОВИЛ:

заменить ОАО «Ангелинский элеватор» на АО «Фирма "Агрокомплекс им. Н.И. Ткачева"».

Решение Арбитражного суда Краснодарского края от 05.05.2016 и постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 17.07.2016 по делу № А32-39249/2015 оставить без изменения, кассационную жалобу – без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Председательствующий

К.К. Айбатулин

Судьи

Р.А. Алексеев

О.В. Бабаева

