

## В Научно-консультативном совете

### **Рекомендации Научно-консультативного совета при Федеральном арбитражном суде Уральского округа № 1/2008**

**по итогам заседания, состоявшегося  
13–14 мая 2008 года в г. Челябинске**

Научно-консультативный совет при Федеральном арбитражном суде Уральского округа в целях обеспечения единообразия в толковании и применении арбитражными судами Уральского округа норм права

#### **РЕКОМЕНДУЕТ**

при рассмотрении споров, связанных с применением законодательства о снабжении энергией и энергоресурсами, и споров, связанных с применением законодательства о перевозке, исходить из следующих положений.

### **Раздел I. Применение законодательства о снабжении энергией и энергоресурсами**

1. Договор оказания услуг по передаче электроэнергии является публичным и обязательным к заключению для сетевой организации (ст. 426 Гражданского кодекса Российской Федерации<sup>1</sup>, п. 2 ст. 26 Федерального закона «Об электроэнергетике»<sup>2</sup>, п. 9 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861<sup>3</sup>).

<sup>1</sup> Далее – Гражданский кодекс.

<sup>2</sup> Далее – Закон об электроэнергетике.

<sup>3</sup> Далее – Правила недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии.

Из положений п. 6, 7, 117 Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 № 530<sup>4</sup>, следует, что обязанность гарантирующего поставщика заключать с сетевыми организациями договоры оказания услуг по передаче электроэнергии возникает у него по отношению к потребителям электроэнергии на основании заключенных с последними договоров. Обязанность гарантирующего поставщика перед сетевой организацией по заключению договора оказания услуг по передаче электроэнергии законодательством не предусмотрена.

2. При разрешении вопроса о том, вправе ли газоснабжающая организация требовать понуждения газораспределительной организации, являющейся субъектом естественной монополии, к заключению договора на транспортировку газа, рекомендуется исходить из содержания договора, заключенного между газоснабжающей организацией и потребителем газа.

Если в соответствии с п. 20 Правил поставки газа в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.1998 № 162<sup>5</sup>, в договоре на поставку газа, заключенном между газоснабжающей организацией и потребителем газа, обязанность по заключению договора на транспортировку газа возложена на поставщика газа (газоснабжающую организацию), при реализации им такой обязанности по смыслу ст. 509, 510 Гражданского кодекса, с учетом п. 3 ст. 8 Федерального закона «О естественных монополиях», ст. 26, 27 Федерального закона «О газоснабжении в Российской Федерации», п. 2, разд. III Положения об обеспечении доступа организаций к местным газораспределительным сетям, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.1998 № 1370, поставщик газа (газоснабжающая организация) вправе обратиться с иском к газораспределительной организации о понуждении к заключению договора на транспортировку газа.

3. В соответствии с п. 3 ст. 38 Закона об электроэнергетике границы зон деятельности гарантирующих поставщиков в пределах территорий соответствующих субъектов Российской Федерации определяются Правительством Российской Федерации по согласованию с органами исполнительной власти соответствующих субъектов Российской Федерации в основных положениях функционирования розничных рынков. В границах зоны деятельности одного гарантирующего поставщика не допускается деятельность других гарантирующих поставщиков.

Организация, имеющая статус гарантирующего поставщика, действует в качестве гарантирующего поставщика (заключает публичные договоры

<sup>4</sup> Далее – Правила функционирования розничных рынков.

<sup>5</sup> Далее – Правила поставки газа.

энергоснабжения или купли-продажи (поставки) электрической энергии) только на территории своей зоны деятельности (п. 5 Правил функционирования розничных рынков).

По смыслу абз. 3 п. 2 ст. 37 Закона об электроэнергетике, предоставляющего потребителю электрической энергии право выбора контрагента по договору купли-продажи, договору поставки электрической энергии, п. 61 Правил функционирования розничных рынков в случае нахождения точек поставки на розничном рынке вне зоны ее деятельности (в зоне деятельности другого гарантирующего поставщика) коммерческая организация, имеющая статус гарантирующего поставщика, вправе осуществлять продажу электрической энергии, действуя при этом как энергосбытовая организация.

4. Как следует из абз. 2 п. 5 ст. 38 Закона об электроэнергетике, договор, заключаемый гарантирующим поставщиком с потребителем электрической энергии, признается публичным. Заключение такого договора является обязательным для гарантирующего поставщика.

Таким образом, при предъявлении гарантирующим поставщиком к потребителю иска об урегулировании разногласий, возникших при заключении договора, суд может определять спорные условия договора при наличии соглашения сторон о передаче преддоговорного спора на рассмотрение суда.

Кроме того, согласно п. 1 Обзора практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров (приложение к информационному письму Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации<sup>6</sup> от 05.05.1997 № 14), Гражданский кодекс не решает вопрос о том, вправе ли сторона, для которой заключение договора обязательно, передать разногласия по договору на рассмотрение суда, однако если они были переданы, а контрагент представил в суд свои предложения по условиям договора, то в этом случае арбитражный суд должен исходить из того, что спор передан на его рассмотрение по соглашению сторон.

5. В силу п. 1 ст. 445 Гражданского кодекса в случаях, когда в соответствии с Кодексом или иными законами для стороны, которой направлена оферта (проект договора), заключение договора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение тридцати дней со дня получения оферты.

Сторона, направившая оферту и получившая от стороны, для которой заключение договора обязательно, извещение о ее акцепте на иных усло-

<sup>6</sup> Далее – ВАС РФ.

## В Научно-консультативном совете

виях (протокол разногласий к проекту договора), вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда в течение тридцати дней со дня получения такого извещения либо истечения срока для акцепта.

Если заинтересованная сторона обратилась в суд для рассмотрения разногласий по истечении установленного тридцатидневного срока, а другая сторона не возразила против этого или представила возражения по содержанию условий договора, переданных на рассмотрение суда, суд рассматривает такое заявление по существу.

В ином случае, т. е. при наличии возражений ответчика относительно рассмотрения разногласий судом со ссылкой на пропуск истцом указанного срока, в удовлетворении иска о рассмотрении разногласий может быть отказано.

6. При разрешении вопроса о соблюдении досудебного порядка урегулирования преддоговорного спора (ст. 446 Гражданского кодекса) следует учитывать, что исходя из п. 62 Правил функционирования розничных рынков лицо, намеревающееся заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии), направляет гарантирующему поставщику заявку о заключении соответствующего договора с указанием планируемого объема потребления электрической энергии (мощности) и приложением документов, подтверждающих выполнение необходимых для его заключения условий.

В случае если гражданин намеревается заключить в письменной форме договор энергоснабжения (договор купли-продажи электрической энергии) для бытового потребления, он направляет гарантирующему поставщику заявку о заключении соответствующего договора с приложением имеющихся у него на дату направления заявки документов, подтверждающих выполнение необходимых для его заключения условий. В случае если представленных гражданином документов недостаточно для подтверждения выполнения указанных условий или у гражданина отсутствуют соответствующие документы, соблюдение таких условий проверяется гарантирующим поставщиком самостоятельно.

Таким образом, в заявке на заключение договора должен быть определен планируемый объем потребления электрической энергии (мощности), кроме случаев, когда намерение заключить договор выражено гражданином, приобретающим электрическую энергию для бытового потребления.

Указание в заявке на ориентировочный (предельный) планируемый объем потребления электрической энергии не означает, что лицом не соблюден досудебный порядок урегулирования преддоговорного спора.

Вестник Федерального арбитражного суда Уральского округа № 3/2008

7. Согласно п. 62 Правил функционирования розничных рынков лицо, намеревающееся заключить договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии), направляет гарантирующему поставщику заявку о заключении соответствующего договора с приложением документов, подтверждающих выполнение необходимых для его заключения условий: присоединение энергопринимающих устройств потребителя к электрической сети сетевой организации в установленном порядке, обеспечение учета электрической энергии, надлежащее техническое состояние энергопринимающих устройств потребителя, удостоверение федеральным органом исполнительной власти по государственному энергетическому надзору.

В силу п. 61 названных Правил гарантирующий поставщик вправе отказаться от заключения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) с заявителем в случае отсутствия технологического присоединения в установленном порядке соответствующих энергопринимающих устройств к электрическим сетям.

Правилами технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861<sup>7</sup> (п. 7), установлена следующая процедура технологического присоединения:

- а) подача заявки на технологическое присоединение юридическим или физическим лицом, которое имеет намерение осуществить технологическое присоединение, реконструкцию и увеличение мощности энергопринимающих устройств, а также изменить категорию надежности электроснабжения, точки присоединения, виды производственной деятельности, не влекущие пересмотр (увеличение) величины присоединенной мощности, но изменяющие схему внешнего электроснабжения энергопринимающих устройств заявителя;
- б) заключение договора между сетевой организацией и юридическим или физическим лицом;
- в) выполнение сторонами договора мероприятий, предусмотренных договором;
- г) получение разрешения уполномоченного федерального органа исполнительной власти по технологическому надзору на допуск в эксплуатацию объектов заявителя;
- д) составление акта о технологическом присоединении и акта разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности.

<sup>7</sup> Далее – *Правила технологического присоединения.*

## В Научно-консультативном совете

Таким образом, акт разграничения балансовой принадлежности электрических сетей и эксплуатационной ответственности сторон и акт о технологическом присоединении являются документами, подтверждающими факты осуществления и завершения мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающих устройств к электрическим сетям в установленном порядке (п. 19 Правил технологического присоединения). В связи с этим наличие указанных документов является условием заключения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии).

Согласно абз. 4 п. 4 ст. 26 Закона об электроэнергетике в случае нарушения сетевой организацией или иным владельцем объектов электросетевого хозяйства обязанности по представлению документов, подтверждающих технологическое присоединение и (или) разграничение балансовой принадлежности объектов электросетевого хозяйства и энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики, гарантирующий поставщик не вправе отказать собственнику или иному законному владельцу указанных устройств или объектов в заключении договора купли-продажи, договора энергоснабжения по причине отсутствия технологического присоединения и вправе самостоятельно осуществить сбор документов, подтверждающих наличие технологического присоединения и (или) разграничение балансовой принадлежности объектов электросетевого хозяйства и энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики.

В случае возникновения спора в процессе фактического исполнения договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) отсутствие акта разграничения балансовой принадлежности электрических сетей и эксплуатационной ответственности сторон и акта о технологическом присоединении само по себе не свидетельствует о незаключенности последнего.

При установлении факта ненадлежащего присоединения энергопринимающих устройств или объектов электроэнергетики гарантирующий поставщик в силу абз. 5 п. 4 ст. 26 Закона об электроэнергетике имеет право ввести полное ограничение режима потребления электрической энергии такими устройствами или объектами, а их собственник или иной законный владелец обязан оплатить гарантирующему поставщику стоимость потребленной до момента ввода ограничения электрической энергии и иные связанные с потреблением электрической энергии расходы.

8. Как следует из п. 1 ст. 26 Закона об электроэнергетике, юридические и физические лица имеют право на технологическое присоединение своих энергопринимающих устройств (энергетических установок) к электрическим сетям при наличии технической возможности для этого и соблюдении ими установленных правил такого присоединения.

В силу п. 3 Правил технологического присоединения сетевая организация обязана выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица меро-

прития по технологическому присоединению при условии соблюдения им указанных Правил и наличии технической возможности технологического присоединения.

Технологическое присоединение осуществляется на основании договора, заключаемого между сетевой организацией и юридическим или физическим лицом, в сроки, установленные названными Правилами. Заключение договора является обязательным для сетевой организации. При необоснованном отказе или уклонении сетевой организации от заключения договора заинтересованное лицо вправе обратиться в суд с иском о понуждении к заключению договора и взыскании убытков, причиненных таким необоснованным отказом или уклонением (п. 6 Правил технологического присоединения).

При рассмотрении судом иска о понуждении сетевой организации к заключению договора на технологическое присоединение установление того обстоятельства, что истцом не направлялась заявка, предусмотренная п. 7 Правил технологического присоединения, может являться основанием для выводов о несоблюдении досудебного порядка урегулирования преддоговорного спора и отсутствии в связи с этим оснований для понуждения обязанного лица к заключению договора в судебном порядке.

9. По смыслу п. 4 ст. 539 Гражданского кодекса к отношениям по заключаемым на розничных рынках договорам купли-продажи (поставки) электрической энергии правила, предусмотренные параграфом 6 главы 30 Гражданского кодекса, применяются, если законом или иными правовыми актами не установлено иное.

При необходимости разрешения судом вопроса о заключенности таких договоров следует определить, достигнуто ли сторонами соглашение по их существенным условиям.

Существенными условиями договора согласно абз. 2 п. 1 ст. 432 Гражданского кодекса являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Существенные условия договора купли-продажи (поставки) электроэнергии определяются исходя из абз. 2 п. 1 ст. 432, п. 1 ст. 454 Гражданского кодекса, абз. 16 ст. 3 Закона об электроэнергетике.

В силу п. 3 ст. 455 Гражданского кодекса условие о предмете договора купли-продажи считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара. Количество передаваемой электрической энергии определяется путем согласования объема планируемого потребления, в том числе его ориентировочного или предельного

## В Научно-консультативном совете

уровня, с распределением объемов потребления по периодам. При этом, поскольку граждане, приобретающие энергию для бытовых нужд, потребляют электрическую энергию в необходимом им количестве, условие о предмете в таких договорах считается согласованным и при отсутствии определения количества передаваемой им электрической энергии.

Согласно п. 66 Правил функционирования розничных рынков в договоре купли-продажи (поставки) электрической энергии, в частности, определяются: а) порядок согласования договорного объема потребления электрической энергии; б) порядок компенсации стоимости отклонений фактического объема потребления электрической энергии от договорного объема потребления; в) дата и время начала исполнения обязательств по договору каждой из сторон; г) срок исполнения покупателем обязательства по оплате электрической энергии (срок платежа). Вместе с тем названные условия не относятся к числу условий, отсутствие соглашения по которым само по себе свидетельствует о том, что договор не заключен, поскольку это не вызывает неопределенности при исполнении договора. Кроме того, содержание последующих пунктов Правил функционирования розничных рынков восполняет отсутствие соглашения сторон по указанным условиям.

К отношениям сторон по подаче электроэнергии через присоединенную сеть применяются правила, предусмотренные параграфом 6 главы 30 Гражданского кодекса, о договоре энергоснабжения. В таких договорах в силу п. 1 ст. 539 Гражданского кодекса условие о режиме потребления энергии признается существенным условием договора.

10. Согласно п. 1 ст. 539 Гражданского кодекса 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.

Энергоснабжающая организация обязана подавать абоненту энергию через присоединенную сеть в количестве, предусмотренном договором энергоснабжения, и с соблюдением режима подачи, согласованного сторонами (п. 1 ст. 541 Гражданского кодекса, абз. 16 ст. 3 Закона об электроэнергетике).

Качество подаваемой энергии должно соответствовать требованиям, установленным государственными стандартами и иными обязательными правилами или предусмотренным договором энергоснабжения (п. 1 ст. 542 Гражданского кодекса).

При отпуске тепловой энергии энергоснабжающая организация должна обеспечить соответствие температуры и давления пара или температуры горячей воды (теплоносителя) условиям заключенного договора энергоснабжения.



## Вестник Федерального арбитражного суда Уральского округа № 3/2008

Ненадлежащее исполнение этих условий договора может являться основанием для применения к должнику мер защиты, предусмотренных законом (п. 2 ст. 542, п. 1 ст. 547 Гражданского кодекса) и договором.

Согласно п. 2 ст. 542 Гражданского кодекса в случае нарушения энерго-снабжающей организацией требований, предъявляемых к качеству энергии, абонент вправе отказаться от оплаты такой энергии.

В соответствии с п. 1 ст. 547 Гражданского кодекса в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по договору энергоснабжения сторона, нарушившая обязательство, обязана возместить причиненный этим реальный ущерб.

При решении вопроса о том, является ли присуждение к исполнению обязанности по соблюдению энергоснабжающей организацией температурного режима теплоносителя надлежащим способом защиты нарушенного права, может быть принято во внимание следующее.

Присуждение к исполнению обязанности является способом защиты и восстановления нарушенного права (ст. 12 Гражданского кодекса), в связи с чем если такое требование направлено на соблюдение режима энергоснабжения в будущем, оно не может быть удовлетворено. В случае если требование направлено на восстановление права, нарушенного состоявшимся несоблюдением режима энергоснабжения, применение такого способа защиты, как присуждение к исполнению обязанности по соблюдению энергоснабжающей организацией температурного режима теплоносителя, не может привести к действительному восстановлению нарушенного права истца.

11. Согласно п. 1 ст. 424 Гражданского кодекса 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.

В силу ст. 2 Федерального закона «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» государственное регулирование названных тарифов осуществляется на основе принципов, изложенных в указанном Федеральном законе, посредством установления экономически обоснованных тарифов (цен, платы за услуги) на электрическую и тепловую энергию и (или) их предельных уровней.

При этом отсутствие утвержденного регулирующим органом тарифа на тепловую, электрическую энергию в случаях, когда законом установлена необходимость применения регулируемых цен, не может освобождать от исполнения обязательства по оплате фактически принятого количества энергии и само по себе не является основанием для отказа в иске о взыскании такой платы.

Вопрос о размере платы за переданную энергию при отсутствии утвержденного в установленном порядке тарифа может быть разрешен с учетом результатов экспертизы, проведенной специалистами регулирующего органа или независимой экспертной организации, либо заключений, представленных специалистами регулирующего органа.

12. Как следует из п. 4 Правил функционирования розничных рынков, продажа электрической энергии (мощности) на розничных рынках осуществляется как по регулируемым, так и по свободным (нерегулируемым) ценам (тарифам). Объемы продажи электроэнергии по регулируемым ценам на оптовом рынке определяются в соответствии с Правилами оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода. В п. 50 Правил оптового рынка электрической энергии (мощности) переходного периода, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.10.2003 № 643, предусмотрены на каждый год, начиная с 2007 года, доли продажи электрической энергии по свободным ценам в процентном отношении от объема производства (потребления) электроэнергии, определенного в прогнозном балансе, утвержденном в установленном порядке на соответствующий год. С 1 января 2011 года электроэнергия в полном объеме поставляется по свободным (нерегулируемым) ценам.

Объемы продажи электроэнергии по регулируемым ценам на розничном рынке определяются в соответствии с Правилами функционирования розничных рынков. Согласно п. 108 указанных Правил продажа электрической энергии гражданам-потребителям и приравненным к ним группам (категориям) потребителей в объеме всего фактического потребления осуществляется по регулируемым ценам (тарифам). Оставшаяся часть электроэнергии, приобретенная по регулируемым ценам на оптовом рынке, продается по регулируемым ценам (тарифам) на розничном рынке другим группам покупателей исходя из условий, установленных п. 108 Правил функционирования розничных рынков. При этом электрическая энергия (мощность) сверх объемов, поставляемых по регулируемым ценам (тарифам), продается по свободной (нерегулируемой) цене с соблюдением условий ценообразования, предусмотренных в п. 109–111 Правил функционирования розничных рынков (в рамках предельных уровней нерегулируемых цен и др.). Указанные требования предъявляются только к гарантирующим поставщикам, энергоснабжающим и энергосбытовым организациям, к числу покупателей которых относятся граждане-потребители и приравненные к ним группы (категории) потребителей (покупателей). Иные энергоснабжающие и энергосбытовые организации продают электрическую энергию (мощность) на розничных рынках по ценам и в объеме, определяемым по соглашению сторон.

Таким образом, на розничных рынках электрической энергии (мощности) наряду с регулируемыми ценами (тарифами) применяются свободные цены с учетом вступления в силу Правил функционирования розничных рынков.

В соответствии с п. 1, 2 ст. 424 Гражданского кодекса 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.

Изменение цены после заключения договора допускается в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законом либо в установленном законом порядке. Статья 450 Гражданского кодекса предусматривает, что изменение договора возможно по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законом или договором. По требованию одной из сторон договор может быть изменен по решению суда только при существенном нарушении договора другой стороной и в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

Правила функционирования розничных рынков, предусматривающие оплату части электрической энергии (мощности) по свободным (нерегулируемым) ценам (п. 4, 109), не имеют силы федерального закона и не предоставляют гарантирующим поставщикам, энергоснабжающим организациям и энергосбытовым организациям право на одностороннее изменение договоров энергоснабжения (договоров купли-продажи (поставки) электрической энергии).

Если в заключенном договоре сторонами не согласовано условие о применении свободных (нерегулируемых) цен на электрическую энергию, расчеты за электроэнергию, в том числе потребленную сверх договорного объема, производятся по регулируемым ценам (тарифам).

В случае если договор энергоснабжения (договор купли-продажи (поставки) электрической энергии) сторонами не заключен, при возмещении стоимости фактически потребленной электроэнергии применяются положения Правил функционирования розничных рынков, предусматривающие оплату части принятой электрической энергии (мощности) по свободным (нерегулируемым) ценам.

13. В соответствии с абз. 1 п. 156 Правил функционирования розничных рынков стоимость выявленного объема бездоговорного потребления электрической энергии взыскивается с лица, осуществлявшего бездоговорное потребление электрической энергии, сетевой организацией, к сетям которой присоединены энергопринимающие устройства указанного лица, на основании акта о неучтенном потреблении электрической энергии.

Как следует из названной нормы, взыскание сетевой организацией стоимости выявленного объема бездоговорного потребления электрической энергии возможно с любого лица, осуществившего такое потребление посредством принадлежащих ему энергопринимающих устройств, независимо от того, присоединены ли они непосредственно к сетям сетевой организации — истца.

## В Научно-консультативном совете

14. В случае если договор купли-продажи (поставки) не заключен и судом установлено, что отношения по подаче электроэнергии не являются договорными, фактическое потребление энергии является основанием возникновения обязательства потребителя по возмещению ее стоимости энергоснабжающей организации (ст. 1102 Гражданского кодекса). Обязанность такого возмещения возникает у потребителя с момента фактического получения электроэнергии.

С указанного момента начисляются проценты за пользование чужими денежными средствами, предусмотренные ст. 395 Гражданского кодекса и подлежащие уплате на основании п. 2 ст. 1107 Гражданского кодекса, если потребителем не доказано, что он узнал или должен был узнать о неосновательности сбережения денежных средств позднее этого момента.

Нормы ст. 486 Гражданского кодекса, регулирующие в совокупности с положениями ст. 314 Гражданского кодекса порядок исполнения обязательств из договора, к отношениям, возникающим в связи с фактическим потреблением энергии при отсутствии договорных отношений, не применяются.

В случае если фактическое потребление энергии может быть расценено в качестве акцепта оферты, предложенной стороной, подающей энергию, указанные отношения рассматриваются как договорные (п. 3 ст. 438 Гражданского кодекса, п. 2 Обзора практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров (приложение к информационному письму Президиума ВАС РФ от 05.05.1997 № 14).

В этом случае при определении срока исполнения обязательства по оплате энергии и начала периода неосновательного пользования чужими денежными средствами (ст. 395 Гражданского кодекса) применяются нормы гражданского законодательства, регулирующие исполнение договорных обязательств.

15. При юридической квалификации отношений между абонентом и субабонентом рекомендуется исходить из п. 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии.

Согласно этой норме собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это оплату. Указанные собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, вправе оказывать услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства после установле-

ния для них тарифа на услуги по передаче электрической энергии. В этом случае к их отношениям по передаче электрической энергии применяются положения Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, предусмотренные для сетевых организаций.

Следовательно, между абонентом продавца электрической энергии и субабонентом отношения по купле-продаже электрической энергии не возникают. Потребитель, энергопринимающее устройство которого опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации, приобретает электрическую энергию непосредственно у энергосбытовой организации или гарантирующего поставщика.

В случае установления тарифа на услуги по передаче электрической энергии абонент, имеющий в собственности или ином законном основании объекты электросетевого хозяйства, вправе в установленном порядке оказывать услуги по передаче электрической энергии.

При потреблении субабонентом электрической энергии, приобретенной абонентом, взыскание стоимости электрической энергии производится по правилам о неосновательном обогащении (гл. 60 Гражданского кодекса), если иное не предусмотрено соглашением сторон.

16. Согласно п. 117 Правил функционирования розничных рынков услуги по передаче электрической энергии предоставляются на основании договоров оказания услуг по передаче электрической энергии, заключаемых потребителями самостоятельно или в их интересах обслуживающими их гарантирующими поставщиками или энергосбытовыми организациями. Гарантирующие поставщики и энергосбытовые организации заключают с сетевыми организациями договоры оказания услуг по передаче электрической энергии в отношении точек поставки на розничном рынке обслуживаемых ими потребителей, если условиями договоров, заключенных ими с потребителями, предусмотрена обязанность обеспечить оказание услуг по передаче электрической энергии в интересах и за счет потребителя.

В случае заключения сетевой организацией договоров оказания услуг по передаче электрической энергии одновременно и с энергосбытовой организацией, и с потребителем, возможно исходить из того, что услуги по передаче электрической энергии подлежат оплате на основании договора, заключенного между сетевой организацией и потребителем, так как согласно п. 6, 117 Правил функционирования розничных рынков именно потребитель, за счет которого осуществляется оказание услуг по передаче энергии, вправе действовать самостоятельно либо наделить энергосбытовую организацию (гарантирующего поставщика) обязанностью действовать в его интересах во взаимоотношениях с сетевой организацией.

При этом в случае оплаты гарантирующим поставщиком (энергосбытовой организацией) услуг по передаче электрической энергии сетевой органи-

зации на основании заключенного между ними договора взыскание с потребителя в пользу сетевой организации стоимости указанных услуг не допускается, поскольку влечет неосновательное обогащение сетевой организации.

При определении надлежащего ответчика по иску сетевой организации о взыскании оплаты (возмещения) стоимости оказанных услуг подлежит исследованию вопрос о получении гарантирующим поставщиком (энергосбытовой организацией) в составе платы за отпущенную электрическую энергию стоимости услуг по ее передаче.

17. Перечень цен (тарифов) в сфере электроэнергетики, подлежащих государственному регулированию, установлен в п. 2 ст. 23 Закона об электроэнергетике и п. 3 Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 № 109.

Согласно абз. 2 п. 65 указанных Основ ценообразования органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов в рамках предусмотренных предельных уровней устанавливают тарифы на услуги по передаче электрической энергии по распределительным сетям для организаций, оказывающих данные услуги на территории соответствующего субъекта Российской Федерации.

В силу п. 42 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии при установлении тарифов на услуги по передаче электрической энергии ставки тарифов определяются с учетом необходимости обеспечения равенства тарифов на услуги по передаче электрической энергии для всех потребителей услуг, расположенных на территории соответствующего субъекта Российской Федерации и принадлежащих к одной группе (категории) из числа тех, по которым законодательством Российской Федерации предусмотрена дифференциация тарифов на электрическую энергию (мощность).

Применение названного положения осуществляется с учетом Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных приказом Федеральной службы по тарифам от 06.08.2004 № 20-э/2<sup>8</sup>. Пунктом 54 Методических указаний предусмотрено установление единых (котловых) тарифов на услуги по передаче электрической энергии для всех потребителей на территории соответствующего субъекта Российской Федерации с учетом дифференциации потребителей на группы (категории) согласно п. 27 Методических указаний, а также индивидуальных тарифов на услуги по передаче электрической энергии для взаиморасчетов между территориальными сетевыми организациями.

<sup>8</sup> Далее – Методические указания по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, Методические указания.

Таким образом, взыскание платы за услуги по передаче электрической энергии с потребителей осуществляется по единым (котловым) тарифам, установленным на территории соответствующего субъекта Российской Федерации для данной группы (категории) потребителей, а с сетевой организации – по индивидуальному тарифу, установленному для конкретной сетевой организации.

18. При исполнении договора возмездного оказания услуг по передаче электрической энергии потребитель услуг обязан соблюдать установленные договором значения соотношения потребления активной и реактивной мощности (подп. «е» п. 14 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии).

Приказом Минпромэнерго России от 22.02.2007 № 49 утвержден Порядок расчета значений соотношения потребления активной и реактивной мощности для отдельных энергопринимающих устройств (групп энергопринимающих устройств) потребителей электрической энергии, применяемых для определения обязательств сторон в договорах об оказании услуг по передаче электрической энергии (договорах энергоснабжения).

В п. 16 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии (в редакции постановления Правительства Российской Федерации от 21.03.2007 № 168) предусмотрено применение при оплате потребителем услуг по передаче электрической энергии понижающего (при отклонении потребителя услуг от установленных договором значений соотношения потребления активной и реактивной мощности в результате участия в регулировании реактивной мощности) и повышающего (при нарушении потребителем значений соотношения потребления активной и реактивной мощности) коэффициентов к тарифу на услуги по передаче электрической энергии (в том числе в составе конечного тарифа (цены) на электрическую энергию). Размер указанных повышающего и понижающего коэффициентов устанавливается в соответствии с методическими указаниями, утверждаемыми федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов. Предусмотрено также, что убытки, возникающие у сетевой организации или третьих лиц в связи с нарушением установленных значений соотношения потребления активной и реактивной мощности, возмещаются лицом, допустившим такое нарушение, в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

Аналогичные положения содержались в п. 14.1, которым Правила недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии были дополнены постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2006 № 530 (изменения вступили в силу 08.09.2006).

Таким образом, вопросы оплаты услуг по компенсации реактивной энергии (мощности) при нарушении значений соотношения потребления активной и реактивной мощности согласно действующим с 08.09.2006

## В Научно-консультативном совете

положениям законодательства не являются предметом договорного регулирования.

19. Согласно п. 3 ст. 32 Закона об электроэнергетике величина потерь электрической энергии, не учтенная в ценах на электрическую энергию, оплачивается сетевыми организациями, в сетях которых они возникли, в установленном правилами оптового и (или) розничных рынков порядке. При этом сетевые организации обязаны заключить в соответствии с указанными правилами договоры купли-продажи электрической энергии в целях компенсации потерь в пределах не учтенной в ценах на электрическую энергию величины.

В силу п. 120 Правил функционирования розничных рынков потери электрической энергии в электрических сетях, не учтенные в ценах (тарифах) на электрическую энергию на оптовом рынке, оплачиваются территориальными сетевыми организациями путем приобретения электрической энергии на розничном рынке у гарантирующего поставщика или у энергосбытовой организации.

Исходя из абз. 3 п. 2 ст. 37 Закона об электроэнергетике, сетевой организации, приобретающей электрическую энергию для компенсации потерь электрической энергии в принадлежащих ей электрических сетях, принадлежит право выбора контрагента по договору купли-продажи электрической энергии.

Таким образом, гарантирующий поставщик, энергосбытовая организация не вправе понудить сетевую организацию к заключению договора на приобретение у них электроэнергии с целью компенсации потерь в электрических сетях, возникающих при оказании услуг по передаче электрической энергии потребителям. Соответствующее условие не подлежит включению в договор о возмездном оказании услуг по передаче электрической энергии, если сетевая организация против этого возражает.

В случае если сетевой организацией не приобретается необходимое количество электрической энергии в целях оплаты потерь электрической энергии в электрических сетях, энергосбытовая организация, гарантирующий поставщик вправе обратиться в арбитражный суд с иском о возмещении их стоимости.

20. В силу п. 60 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке расчет тарифов на тепловую энергию для потребителей основывается на полном возврате теплоносителей в тепловую сеть и (или) на источник тепла. Стоимость используемой на источниках тепла исходной воды для обеспечения технологического процесса относится к стоимости сырья, основных и вспомогательных материалов, используемых при про-



## Вестник Федерального арбитражного суда Уральского округа № 3/2008

изводстве тепловой энергии. Расходы теплоснабжающей организации на приобретение воды принимаются по ценам ее покупки и расходам на химическую очистку воды по указанным в договорах ценам.

Таким образом, при закрытой системе теплоснабжения<sup>9</sup> в тарифах на тепловую энергию учитывается стоимость химически очищенной воды.

Потребитель, допустивший в процессе потребления тепловой энергии невозврат конденсата, потери воды при закрытой системе теплоснабжения, компенсирует стоимость химически очищенной воды в объеме этих потерь.

Цена на химически очищенную воду не является предметом государственного тарифного регулирования, поэтому размер компенсации ее стоимости энергоснабжающей организации при потерях, допущенных в системах потребителя, может быть установлен сторонами в договоре теплоснабжения. При отсутствии согласованного сторонами условия о размере такой компенсации стоимость объема потерь определяется исходя из затрат энергоснабжающей организации на приобретение и подготовку соответствующего объема химически очищенной воды.

При открытой водяной системе теплоснабжения, в которой вся сетевая вода или ее часть используется путем ее отбора из тепловой сети для удовлетворения нужд потребителей в горячей воде<sup>10</sup>, полного возврата теплоносителей в тепловую сеть (на источник тепла) не происходит, энергоснабжающая организация компенсирует разбор горячей воды за счет добавления подпиточной воды.

Услуги по горячему водоснабжению подлежат оплате по установленному тарифу, в котором учитываются расходы на приобретение химически очищенной воды.

21. Согласно п. 2 ст. 162 Жилищного кодекса Российской Федерации<sup>11</sup> по договору управления многоквартирным домом одна сторона (управляющая организация) по заданию другой стороны (собственников помещений в многоквартирном доме, органов управления товарищества собственников жилья либо органов управления жилищного кооператива или органов управления иного специализированного потребительского кооператива) в течение согласованного срока за плату обязуется оказывать услуги и выполнять работы по надлежащему содержанию и ремонту общего имущества в таком доме, предоставлять коммунальные услуги соб-

<sup>9</sup> *Закрытая система — водяная система теплоснабжения, в которой не предусматривается использование сетевой воды потребителями путем ее отбора из тепловой сети.*

<sup>10</sup> *Правила технической эксплуатации тепловых энергоустановок, утвержденные приказом Министерства энергетики Российской Федерации от 24.03.2003 № 115.*

<sup>11</sup> *Далее — Жилищный кодекс.*

## В Научно-консультативном совете

ственникам помещений в таком доме и пользующимся помещениями в этом доме лицам, осуществлять иную направленную на достижение целей управления многоквартирным домом деятельность.

Исполнители коммунальных услуг, к числу которых относятся управляющие организации, для целей оказания собственникам жилых помещений в многоквартирном доме коммунальной услуги электроснабжения покупают электрическую энергию у гарантирующего поставщика (энергосбытовой организации).

В соответствии с абз. 4 п. 2 ст. 37 Закона об электроэнергетике в случае, если поставщиком электрической энергии по договору купли-продажи электрической энергии выступает гарантирующий поставщик, заключение такого договора с обратившимся к нему физическим или юридическим лицом в отношении энергопринимающих устройств, расположенных в зоне деятельности гарантирующего поставщика, является обязательным для гарантирующего поставщика.

Необходимым условием заключения договора купли-продажи (поставки) электрической энергии или договора энергоснабжения исходя из п. 61, 62 Правил функционирования розничных рынков является наличие технологического присоединения энергопринимающих устройств к электрическим сетям сетевой организации.

Таким образом, управляющая компания, приступившая к исполнению договора управления многоквартирным домом и принявшая в связи с этим объекты электросетевого хозяйства многоквартирного дома, вправе обратиться к гарантирующему поставщику с требованием о заключении договора купли-продажи (поставки) электрической энергии. При этом наличие ранее заключенного договора купли-продажи электрической энергии с управляющей компанией, ранее осуществлявшей функции по управлению жилым домом, само по себе не является препятствием для удовлетворения иска, поскольку указанный договор прекращается невозможностью исполнения с момента передачи объектов электросетевого хозяйства многоквартирного дома в управление истцу.

22. По смыслу п. 3, подп. «а»–«г» п. 49 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307<sup>12</sup>, под исполнителем коммунальных услуг понимается юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, предоставляющие коммунальные услуги, производящие или приобретающие коммунальные ресурсы и одновременно отвечающие за обслуживание внутридомовых инженерных систем, с использованием которых потребителю предоставляются коммунальные услуги.

<sup>12</sup> Далее — *Правила предоставления коммунальных услуг*.

Исключение составляют случаи оказания коммунальных услуг при непосредственном управлении собственниками помещений в многоквартирном доме и при предоставлении коммунальных услуг собственникам жилых домов. В этих случаях ресурсоснабжающие организации, предоставляющие коммунальные услуги, но не обслуживающие внутридомовые инженерные системы, могут быть признаны исполнителями (п. 3, 7 Правил предоставления коммунальных услуг).

Как следует из п. 4 ст. 154 Жилищного кодекса, п. 3 Правил предоставления коммунальных услуг, под коммунальными услугами понимается деятельность исполнителя коммунальных услуг по холодному водоснабжению, горячему водоснабжению, водоотведению, электроснабжению, газоснабжению и отоплению, обеспечивающая комфортные условия проживания граждан в жилых помещениях.

В силу п. 89 Правил функционирования розничных рынков исполнитель коммунальных услуг на основании договора энергоснабжения (договора купли-продажи (поставки) электрической энергии) и в соответствии с названными Правилами приобретает электрическую энергию у гарантирующего поставщика (энергосбытовой организации) для целей оказания собственникам и нанимателям жилых помещений в многоквартирном доме и собственникам жилых домов коммунальной услуги электроснабжения, использования на общедомовые нужды (освещение и иное обслуживание с использованием электрической энергии межквартирных лестничных площадок, лестниц, лифтов и иного общего имущества в многоквартирном доме), а также для компенсации потерь электроэнергии во внутридомовых электрических сетях.

Как следует из п. 27 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, аналогично тарифной группе «население» производится расчет тарифов для потребителей, приравненных к категории населения, к числу которых отнесены исполнители коммунальных услуг (товарищества собственников жилья, жилищно-строительные, жилищные или иные специализированные потребительские кооперативы либо управляющие организации), приобретающие электроэнергию для коммунально-бытового потребления граждан в объемах фактического потребления потребителей-граждан и объемах электроэнергии, израсходованной на места общего пользования.

В соответствии с п. 108, 109 Правил функционирования розничных рынков поставка электроэнергии гражданам-потребителям и приравненным к ним в соответствии с нормативными правовыми актами в области государственного регулирования тарифов покупателям в объеме всего фактического потребления осуществляется по регулируемым ценам.

В случае приобретения исполнителем коммунальных услуг электроэнергии для коммунально-бытового потребления граждан и обслуживания мест общего пользования п. 109 Правил функционирования розничных рынков об оплате электрической энергии по свободным ценам не подле-

жит применению. Если же электроэнергия приобретается для иных целей (например, для добывания воды из артезианской скважины, для производства теплоэнергии и осуществления горячего водоснабжения), возможно применение свободных цен с соблюдением требований, установленных п. 108 и 109 названных Правил.

23. При определении перечня нормативных правовых актов, которым должны соответствовать договоры о приобретении коммунальных ресурсов, заключаемые между управляющими компаниями и ресурсоснабжающими организациями с целью обеспечения граждан коммунальными услугами, необходимо принимать во внимание следующее.

Требования, которым должны соответствовать такие договоры, могут содержаться в федеральных законах и иных правовых актах (ст. 3, п. 1 ст. 422 Гражданского кодекса). Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти, в частности Правила учета тепловой энергии и теплоносителя, утвержденные Минтопэнерго России 12.09.1995 № Вк-4936 (зарегистрированы в Минюсте России 25.09.1995 № 954), содержат также разъяснения по применению указанных требований.

Нормативными правовыми актами, устанавливающими обязательные требования к договорам, заключаемым между управляющими организациями и ресурсоснабжающими организациями, являются Правила пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 12.02.1999 № 167; Правила поставки газа; Правила функционирования розничных рынков.

Правила предоставления коммунальных услуг приняты Правительством Российской Федерации на основании п. 1 ст. 157 Жилищного кодекса и в целях защиты прав потребителей коммунальных услуг, распространяются на отношения, касающиеся предоставления коммунальных услуг гражданам (п. 2 Правил предоставления коммунальных услуг); условия договора о приобретении коммунальных ресурсов и водоотведении (приеме (сбросе) сточных вод), заключаемого с ресурсоснабжающими организациями с целью обеспечения потребителя коммунальными услугами, не должны противоречить указанным Правилам (п. 8 Правил предоставления коммунальных услуг).

При этом исходя из п. 1 Правил предоставления коммунальных услуг они регулируют отношения между исполнителями и потребителями коммунальных услуг. Применение названных Правил к договорам между исполнителями и ресурсоснабжающими организациями возможно для регулирования непосредственно отношений по предоставлению коммунальных услуг гражданам, а также в случаях, предусмотренных указанными Правилами.

В частности, в силу п. 15 Правил предоставления коммунальных услуг в случае если исполнителем является товарищество собственников жилья, жилищно-строительный, жилищный или иной специализированный потребительский кооператив либо управляющая организация, то расчет размера платы за коммунальные услуги, а также приобретение исполнителем холодной воды, горячей воды, услуг водоотведения, электрической энергии, газа и тепловой энергии осуществляются по тарифам, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации и используемым для расчета размера платы за коммунальные услуги гражданами.

## Раздел II. Применение законодательства о перевозке

1. Договор перевозки груза является реальным и вступает в силу не ранее передачи отправителем груза перевозчику. В соответствии с п. 2 ст. 785 Гражданского кодекса заключение договора перевозки груза подтверждается составлением и выдачей отправителю груза транспортной накладной или иного документа, предусмотренного соответствующим транспортным уставом или кодексом.

Транспортная железнодорожная накладная представляет собой письменную форму договора перевозки груза железнодорожным транспортом. Передача груза отправителем подтверждается квитанцией о приеме груза, выдаваемой перевозчиком грузоотправителю на основании накладной. Квитанция о приеме груза выдается грузоотправителю под роспись в соответствующей графе корешка дорожной ведомости (ст. 2, 25 Федерального закона «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации»<sup>13</sup>).

Договор перевозки считается заключенным при предоставлении грузоотправителем надлежаще составленной транспортной железнодорожной накладной и выданной на ее основании перевозчиком грузоотправителю квитанции о приеме груза (п. 24 постановления Пленума ВАС РФ от 06.10.2005 № 30 «О некоторых вопросах практики применения Федерального закона «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации»»<sup>14</sup>).

Перевозка грузов без составления накладной может свидетельствовать о наличии фактических отношений между отправителем груза и перевозчиком. Нормы Устава к таким отношениям не применяются.

Если транспортная железнодорожная накладная составлялась и передавалась перевозчику, но оказалась утраченной, доказательством наличия между сторонами договорных отношений, регулируемых нормами Устава, могут являться дорожная ведомость и квитанция о приеме груза.

<sup>13</sup> Далее — Устав железнодорожного транспорта, Устав.

<sup>14</sup> Далее — постановление Пленума ВАС РФ от 06.10.2005 № 30.

## В Научно-консультативном совете

2. Основанием требования грузоотправителя о возврате перевозчиком излишне уплаченной провозной платы в случае, если между сторонами был в надлежащей форме заключен договор перевозки, но фактически груз перевезен не был, является неисполнение перевозчиком обязательств по договору. Нормы о неосновательном обогащении в этом случае применению не подлежат.

Указанное требование, как вытекающее из перевозки грузов, предъявляется к перевозчику с соблюдением претензионного порядка и с учетом сокращенного (годового) срока исковой давности (ст. 797 Гражданского кодекса, ст. 120 Устава железнодорожного транспорта), исчисляемого со дня наступления события, послужившего основанием предъявления претензии (ст. 125 Устава).

3. По общему правилу, установленному в п. 1 ст. 785 Гражданского кодекса, ч. 1 ст. 30 Устава железнодорожного транспорта, обязанность по внесению платы за перевозку грузов возлагается на грузоотправителя. При этом в соответствии с ч. 5 ст. 30 Устава окончательные расчеты за перевозку груза производятся грузополучателем по прибытии груза на станцию назначения до момента его выдачи.

Нормы, предусмотренные ст. 30 Устава железнодорожного транспорта, не исключают возможности перерасчета стоимости перевозки и размеров иных причитающихся перевозчику платежей и штрафов после выдачи груза (п. 19 постановления Пленума ВАС РФ от 06.10.2005 № 30). В этом случае перевозчик вправе предъявлять соответствующие требования по своему выбору как к грузоотправителю, так и к грузополучателю.

4. В соответствии со ст. 20 Устава техническую пригодность подаваемых под погрузку вагонов, контейнеров определяет перевозчик, он же обязан обеспечивать техническую исправность вагонов в пути следования.

Как следует из положений ст. 97 Устава железнодорожного транспорта, за просрочку доставки грузов, в том числе вызванную технической неисправностью вагонов, перевозчик уплачивает пени в определенном размере, если не докажет, что просрочка произошла вследствие обстоятельств, предусмотренных ч. 1 ст. 29 Устава железнодорожного транспорта.

К таким обстоятельствам ч. 1 ст. 29 Устава железнодорожного транспорта отнесены обстоятельства непреодолимой силы, военные действия, блокады, эпидемии, а также иные независимые от перевозчиков и владельцев инфраструктур обстоятельства, препятствующие осуществлению перевозок.

Таким образом, при разрешении вопроса о наличии оснований для возложения на перевозчика ответственности за просрочку доставки груза (ст. 97 Устава железнодорожного транспорта), вызванную технической непри-

## Вестник Федерального арбитражного суда Уральского округа № 3/2008

годностью вагонов, следует учитывать, что принадлежность вагонов, контейнеров грузоотправителю или третьим лицам сама по себе не является основанием, освобождающим перевозчика от ответственности.

5. В соответствии со ст. 44 Устава железнодорожного транспорта после выгрузки грузов, грузобагажа вагоны, контейнеры в соответствии с правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом должны быть очищены внутри и снаружи.

Если грузоотправитель осуществил погрузку грузов в неочищенные вагоны, а грузополучатель, выполняя возложенную на него обязанность по очистке вагонов от остатков ранее перевозимого груза, понес соответствующие убытки (расходы, связанные с оплатой стоимости очистки вагонов), грузополучатель имеет право на возмещение указанных убытков за счет грузоотправителя.

При переадресовке перевозимых грузов с изменением грузополучателя грузоотправитель возмещает убытки, понесенные в связи с очисткой вагонов от остатков ранее перевозимого груза, новому получателю грузов. Доказательствами переадресовки грузов являются документы, составленные (первоначальные перевозочные документы, исправленные) в соответствии с Правилами переадресовки грузов на железнодорожном транспорте, утвержденными приказом Министерства путей сообщения Российской Федерации от 18.06.2003 № 44.

6. Статьей 98 Устава железнодорожного транспорта установлена ответственность грузоотправителя за искажение в транспортной железнодорожной накладной в числе прочего сведений о грузах (включая занижение веса груза). Статьей 102 Устава установлена ответственность грузоотправителя за превышение грузоподъемности (перегруз) вагона, контейнера.

При разграничении ответственности, предусмотренной ст. 98 и 102 Устава железнодорожного транспорта, необходимо иметь в виду следующее.

Привлечение к ответственности по ст. 98 Устава возможно лишь в случае наступления в результате искажения сведений в накладной последствий в виде снижения стоимости перевозок грузов и (или) возможности возникновения обстоятельств, влияющих на безопасность движения и эксплуатации железнодорожного транспорта. Ответственность грузоотправителя по ст. 98 Устава наступает за нарушение обязательств по договору перевозки.

Ответственность по ст. 102 Устава наступает за сам факт перегруза вагона, контейнера. Указанная ответственность наступает как за нарушение обязательств по договору перевозки, так и за нарушение обязательств по предъявлению груза и его погрузке в поданные транспортные средства, поскольку перегруз вагона, контейнера возможен еще до оформления накладной.

## В Научно-консультативном совете

В том случае, когда грузоотправитель занижает в накладной вес груза (что влечет снижение стоимости грузоперевозки) и одновременно фактический вес груза превышает грузоподъемность вагона, контейнера, возможно привлечение грузоотправителя к ответственности за два правонарушения – по ст. 98 и ст. 102 Устава.

7. Штрафы, предусмотренные Уставом как мера ответственности за нарушение обязательств, связанных с перевозкой, являются законной неустойкой (ст. 332 Гражданского кодекса). Это не препятствует уменьшению размеров штрафов судом в соответствии со ст. 333 Гражданского кодекса (п. 36 постановления Пленума ВАС РФ от 06.10.2005 № 30).

При применении ст. 333 Гражданского кодекса суд, уменьшая размер штрафа, явно несоразмерного последствиям нарушения обязательства, исходит из баланса между применяемой к нарушителю мерой ответственности и оценкой действительного (а не возможного) размера ущерба, причиненного в результате конкретного правонарушения (определение Конституционного Суда Российской Федерации от 21.12.2000 № 263-О).

Явная несоразмерность штрафа последствиям нарушения обязательства определяется в каждом конкретном случае исходя из обстоятельств дела. Сам по себе высокий размер штрафа, установленный нормами Устава, не может служить основанием для его снижения. Основаниями к уменьшению штрафа по ст. 333 Гражданского кодекса являются, в частности, следующие обстоятельства: истец, требующий взыскания штрафа, своими действиями прямо или косвенно содействовал наступлению ответственности ответчика; нарушение обязательства ответчиком не повлекло убытков у истца, не повлияло на безопасность движения, не вызвало иных негативных последствий; штраф многократно превышает плату, которую истец получил бы за использование вагонов, и т.д.

Отсутствие вины ответчика, нарушившего обязательство, связанное с перевозками, не может служить основанием для освобождения от ответственности, если перевозки производились в связи с осуществлением ответчиком предпринимательской деятельности (п. 3 ст. 401 Гражданского кодекса). Однако обстоятельства, при которых произошло нарушение обязательства перевозчиком (специфика пропускной способности подъездных путей; зависимость сроков оборота вагонов не только от ответчика, но и от иных организаций, и др.), могут быть приняты во внимание при разрешении вопроса о снижении размера ответственности на основании ст. 333 Гражданского кодекса.