

ОБЗОР СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ в области энергосервиса и энергосбережения за 2023 год

КРАТКАЯ ВЕРСИЯ

Москва, 2025

Оглавление

ОБОЗНАЧЕНИЯ И СОКРАЩЕНИЯ	3
ОБ ИССЛЕДОВАНИИ.....	4
ОСНОВНЫЕ РЕЗУЛЬТАТЫ ИССЛЕДОВАНИЯ.....	6
1. Анализ судебной практики за 2020-2023 годы	6
2. Анализ судебной практики за 2020 – 2023 годы по субъектам Российской Федерации.....	12
3. Основные показатели судебной практики за 2023 год	14
4. Тенденции в судебной практике	15
5. Основные вопросы, рассмотренные арбитражными судами	17
ИСТОЧНИКИ.....	21

ОБОЗНАЧЕНИЯ И СОКРАЩЕНИЯ

Закон № 44-ФЗ	– Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»
Закон № 135-ФЗ	– Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»
Закон № 223-ФЗ	– Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»
Закон № 261-ФЗ	– Федеральный закон от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»
ЕИС	– единая информационная система в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru)
Перечень № 878	перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации от 10.07.2019 № 878
Постановление № 878	– постановление Правительства Российской Федерации от 10.07.2019 № 878 «О мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации»
Приказ № 126н	– приказ Минфина России от 04.06.2018 № 126н «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд»
ЭСКО	– энергосервисная компания

ОБ ИССЛЕДОВАНИИ

РЭА Минэнерго России совместно с **Ассоциацией энергосервисных компаний – «РАЭСКО»** представляют результаты исследования судебной практики в области энергосервиса и энергосбережения за 2023 год.

Данный обзор содержит анализ судебной практики по различным спорам, возникающим при оказании энергосервисных услуг по контрактам (договорам), заключенным в соответствии с Законом № 44-ФЗ, а также Законом № 223-ФЗ.

При подготовке обзора использованы данные Картотеки арбитражных дел (<https://kad.arbitr.ru/>) по данным, актуальным на июнь 2024 года.

Обзор содержит актуальную информацию по судебным спорам: количеству исков и объему исковых требований, направлениям энергосберегающих мероприятий, по истцам и ответчикам, а также региональному распределению споров.

Обзор предназначен для:

- заказчиков энергосервисных услуг;
- энергосервисных компаний;
- органов публичной власти, участвующих в формировании и осуществлении государственной политики в сфере энергосбережения и повышения энергетической эффективности.

Цель исследования: комплексное изучение судебной практики по спорам, возникающим при реализации проектов в области энергосбережения и повышения энергетической эффективности на условиях энергосервисных договоров (контрактов).

Задачи исследования:

- выявление и классификация споров;
- выявление тенденций развития судебной практики;
- выявление системообразующих решений арбитражных судов.

Методика: анализ судебной практики проводился на основе данных Картотеки арбитражных дел: для сбора статистических данных использовались судебные акты, вынесенные судами первой инстанции, в том числе обжалованные в дальнейшем; анализ и описание дел проведен по наиболее интересным спорам, рассмотренным судами апелляционной, кассационной или надзорной инстанций.

В настоящий обзор вошли:

- судебные акты, обжалованные в 2023 году, и по которым решения вынесены в тот же календарный год;
- судебные акты судов первой инстанции, которые в дальнейшем не были обжалованы или по которым по состоянию на июнь 2024 года не было информации о их дальнейшем обжаловании.

При формировании статистических данных учтены решения, определения, постановления судов первой, апелляционной, кассационной и надзорной инстанций, судебные приказы – не рассматривались.

По результатам рассмотрения дел приведено описание наиболее интересных споров и составлен реестр судебных дел, содержащий в том числе информацию о наименовании истца и

ответчика, объеме исковых требований и решении суда, об объекте энергосервиса и направлении энергосберегающих мероприятий.

«Обзор судебной практики в области энергосервиса и энергосбережения за 2023 год» представлен в **краткой** и **расширенной версиях**.

РАСШИРЕННАЯ ВЕРСИЯ исследования дополняет краткий обзор подробным разбором правовых подходов арбитражных судов апелляционной и кассационной инстанций, содержит сведения о распределении судебных споров по субъектам Российской Федерации в разрезе направлений энергоэффективных мероприятий, позволяет глубже ознакомиться со спецификой возникающих споров в области энергосервиса.

Расширенная версия исследования размещена в сервисе «БиблиоТЭКа» <https://biblioteka.rosenergo.gov.ru>. Также по вопросам приобретения расширенной версии обзора обращаться по электронному адресу: info@escorussia.ru.

ОСНОВНЫЕ РЕЗУЛЬТАТЫ ИССЛЕДОВАНИЯ

1. Анализ судебной практики за 2020-2023 годы

В Российской Федерации в 2016-2023 годы заключено 5 814 энергосервисных контрактов с суммарной стоимостью 236 908,0 млн руб. (таблица 1), арбитражными судами за период 2020-2023 годов рассмотрено 981 дело¹, по спорам, связанным с реализацией энергосервисных контрактов с суммарным объемом исковых требований 3 871,7 млн руб. и суммарным объемом удовлетворенных требований 3 140,7 млн руб. (81%).

На протяжении всего рассматриваемого периода наблюдается ежегодный рост количества споров в области энергосервиса, при этом размер удовлетворенных исковых требований к суммарной стоимости контрактов составляет порядка 1-3% (рисунок 1).

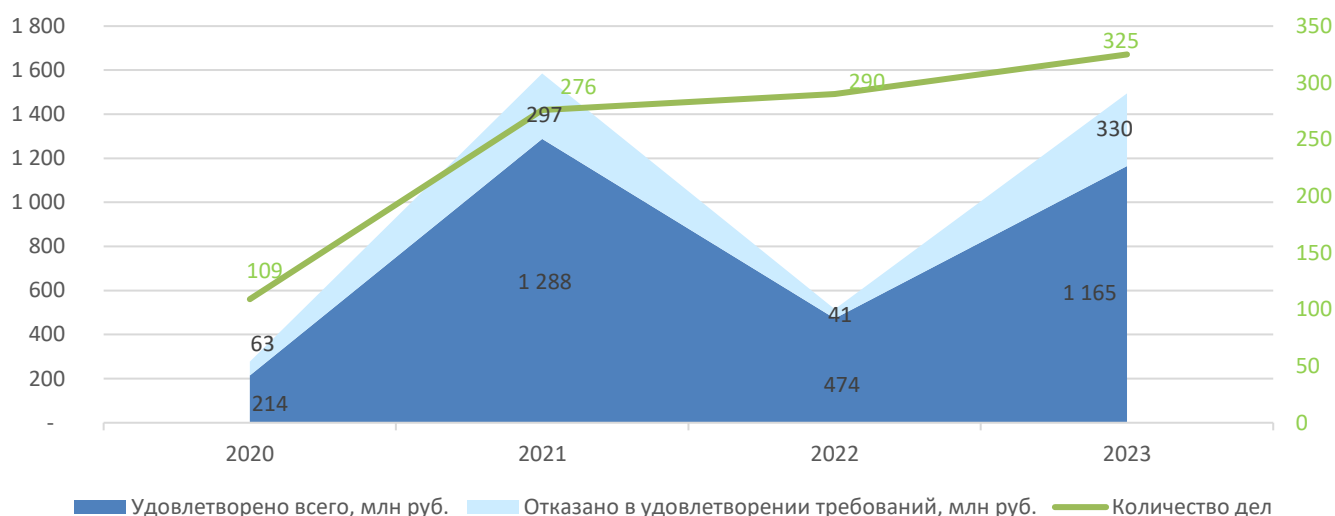


Рисунок 1. Объем требований

Следует подчеркнуть, что в 778 случаях споры касались контрактов, заключенных в период 2012 – 2019 годов, в 222 случаях – контрактов, заключенных после 2020 года. Достаточно много контрактов, в отношении которых было поданы несколько исков (как со встречными требованиями, так и самостоятельные иски), наиболее распространенные – это взыскание задолженности за различные отчетные периоды, а также иски о понуждении к исполнению договорных обязательств, о признании недействительным энергосервисного контракта.

¹ В настоящем исследовании при указании на «споры» рассматриваются как первоначальные исковые требования (981 ед.), так и встречные исковые требования (19 ед.) и таким образом количество споров составляет 1000 ед.

Таблица 1. Судебная практика по спорам, связанным с реализацией энергосервисных контрактов в 2020–2023 годах

№ п/п	Показатель	Ед. изм.	2020	2021	2022	2023	Итого
1	Количество контрактов						
	<i>накопленным итогом с 2016 года</i>	ед.	3718	4 707	5 278	5 814	5 814
	<i>заключенных в соответствующем году</i>	ед.	824	989	571	536	2 920
2	Суммарная стоимость контрактов, млн руб., накопительным итогом с 2016 года						
	<i>накопленным итогом с 2016 года</i>	млн руб.	108 449,8	165 963,0	183 431,9	236 908,0	236 908
	<i>заключенных в соответствующем году</i>	млн руб.	19 126,9	57 500,0	17 472,0	53 476,1	147 575,0
3	Количество судебных дел*	ед.	109	268	283	321	981
	<i>количество судебных дел, рассмотренных судами первой инстанции</i>	ед.	84	203	216	232	735
	<i>количество судебных дел, рассмотренных судами апелляционной, кассационной и надзорной инстанций, а также дела, направленные на новое рассмотрение</i>	ед.	25	65	67	89	246
4	Количество споров**	ед.	109	276	290	325	1 000
5	Общий объем исковых требований	млн руб.	277,3	1 585,2	515,0	1 494,2	3 871,7
	<i>основные требования</i>	млн руб.	273,9	1 485,9	472,4	1 235,0	3 467,1
	<i>неустойка, пени, проценты</i>	млн руб.	3,4	99,3	42,7	259,1	404,5
6	Размер удовлетворенных исковых требований	млн руб.	214,2	1 287,9	474,0	1 164,6	3 140,7
	<i>основные требования</i>	млн руб.	212,0	1 230,8	443,1	1 075,2	2 961,1
	<i>неустойка, пени, проценты</i>	млн руб.	2,2	57,2	30,9	89,3	179,6
7	Размер удовлетворенных исковых требований к объему заявленных требований	процент	77%	81%	92%	78%	81%
	<i>основные требования</i>	процент	77%	83%	94%	87%	85%
	<i>неустойка, пени, проценты</i>	процент	65%	58%	72%	34%	44%
8	Размер удовлетворенных исковых требований к суммарной стоимости контрактов, заключенных в соответствующем году	процент	1%	2%	3%	2%	2%

* Количество судебных дел, итоговые решения по которым приняты в рассматриваемый период

**Количество как первоначальных, так и встречных исковых требований

Из 981 дела 735 было рассмотрено судами первой инстанции и только 246 рассматривались вышестоящими судами:

- 142 постановления арбитражных судов апелляционной инстанции;
- 68 постановлений арбитражных судов кассационной инстанции;
- 1 постановление Апелляционной коллегии Верховного Суда Российской Федерации;
- 6 дел были направлены на новое рассмотрение;
- 29 кассационных жалоб рассмотрены Верховным Судом Российской Федерации, во всех случаях отказано в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации.

В подавляющем большинстве случаев на стороне истца выступали энергосервисные компании – в 859 судебных спорах, заказчики – в 78 спорах, учредители заказчиков – в 23 спорах, прочие организации – в 40 спорах (подрядчики, субподрядчики, электросетевые компании, цессионарии, организаторы закупок, органы финансового контроля, антимонопольные органы) **(рисунок 2)**.

В связи с тем, что в основном иски связаны с взысканием задолженности за оказанные услуги, то на стороне ответчика обычно выступают заказчики (844 судебных спора) **(рисунок 3)**, в 78 спорах на стороне ответчика – энергосервисные компании, в 55 спорах – антимонопольные органы, в 22 спорах – прочие организации (подрядчики, субподрядчики, цессионарии, надзорные органы, органы финансового контроля).

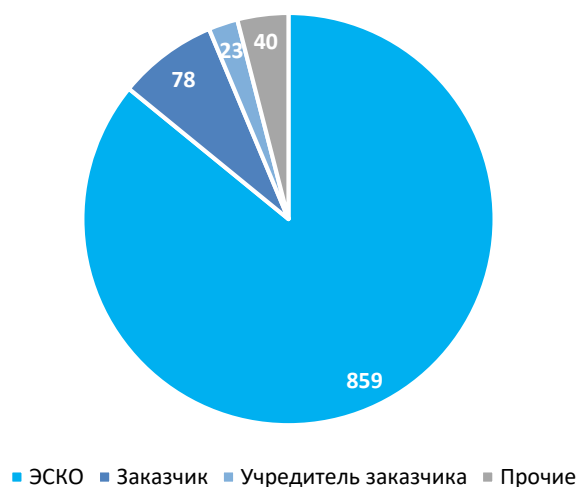


Рисунок 2. Распределение споров по стороне истца

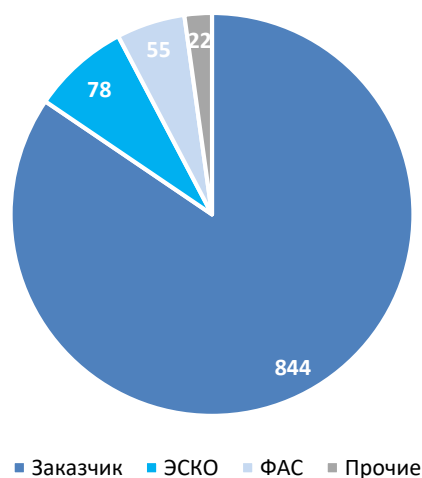


Рисунок 3. Распределение споров по стороне ответчика

В основном суды вынесли решения об удовлетворении исковых требований энергосервисных компаний (90%), которые преимущественно связаны со взысканием задолженности за оказанные услуги по достижению экономии электрической и (или) тепловой энергии и воды в спорные периоды, а также взысканием неустойки, пени, процентов за пользование чужими денежными средствами в связи с невыполнением обязательств по оплате достигнутой экономии. По искам заказчиков только по 33% споров было принято положительное решение.

Суды отказывали в удовлетворении исковых требований учредителей заказчика по спорам, связанным с признанием недействительными энергосервисных контрактов, являющихся по мнению учредителей заказчика крупными сделками и совершенными без его одобрения (96% дел данной категории).

При рассмотрении споров, возникающих при проведении закупок энергосервисных услуг в соответствии с Законами № 44-ФЗ и № 223-ФЗ, при реализации энергосервисных контрактов (договоров), можно выделить ключевые типы споров:

1) взыскание денежных средств:

- взыскание задолженности по энергосервисным контрактам;
- взыскание задолженности по договорам подряда и субподряда;
- взыскание задолженности по договорам цессии и факторинга;
- взыскание стоимости установленного оборудования по энергосервисному контракту;
- взыскание убытков по энергосервисному контракту;
- взыскание штрафа;
- взыскание неустойки (пени, процентов);

2) споры при проведении закупок:

- признание недействительными результатов торгов (результатов конкурса);
- признание незаконными действий при заключении договора (контракта);
- признание недействительными энергосервисных контрактов;
- признание недействительными решений и (или) предписаний антимонопольных органов;
- признание недействительными иных документов антимонопольных органов;

3) споры по выполнению условий контракта:

- понуждение к исполнению договорных обязательств;
- требование об устранении недостатков по энергосервисному контракту;

4) споры о внесении изменений в энергосервисный контракт:

- о внесении изменений в условия энергосервисного контракта;
- об обязанности заключить (подписать) дополнительное соглашение к энергосервисному контракту;

5) иные:

- признание незаконным и отмена постановления по делу об административном правонарушении;
- признание недействительным требования об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии;
- признание права собственности на нежилое здание.

За 2020-2023 годы **(таблица 2)** наибольшее количество исковых заявлений поданы энергосервисными компаниями к заказчикам энергосервисных мероприятий (832 спора / удовлетворено полностью или частично 764) и связаны в том числе с:

- невыполнением заказчиком обязательств по оплате услуг в рамках энергосервисных договоров (оплата достигнутой экономии за отчетный период), в том числе взысканием неустойки (пени, процентов) вследствие невыполнения обязательств заказчиком (782 / 747);

- признанием недействительными результатов торгов (результатов конкурса) (18 / 4);
- признанием недействительным энергосервисного контракта (10 / 6).

На втором месте по количеству исков – иски заказчиков к энергосервисным компаниям (48 споров / удовлетворено полностью или частично 14) и связаны с:

- взысканием задолженности и(или) неустойки (пени, процентов) или неосновательного обогащения (17 / 6);
- признанием недействительным энергосервисного контракта (15 / 3).

На третьем месте споры заказчиков энергосервисных мероприятий с ФАС России о признании недействительными решения и (или) предписания антимонопольного органа (28 / 10).

Такой значительный разрыв между количеством исков энергосервисных компаний и иными участниками (заказчик, учредитель заказчика, ФАС России, подрядчики и пр.) обусловлен тем, что споры в большинстве случаев возникают после реализации энергосервисными компаниями перечня мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности, на этапе достижения экономии энергетического ресурса. При этом во многих спорах по взысканию с заказчика задолженности по оплате оказанных услуг (достигнутой экономии) факт оказания услуг и наличие задолженности заказчиком не оспариваются (например, в 2022 и 2023 годах доля таких дел составила около 30%). Остальные споры касаются как возможности применения расчетно-измерительного способа или показаний приборов учета, так и правильности произведенных расчетов, факта достижения плановой экономии энергетического ресурса, наличия оснований по оплате дополнительной экономии и др.

Таблица 2. Количество споров в 2020 – 2023 годы

Истец	Классификация спора	Количество споров	Количество удовлетворенных споров
ЭСКО	О взыскании задолженности и(или) неустойки (пени, процентов), неосновательного обогащения	785	749
	О признании недействительными решения и (или) предписания антимонопольного органа	25	6
	О признании недействительными результатов торгов (результатов конкурса)	19	4
	О признании недействительным энергосервисного контракта	10	6
	О взыскании убытков по энергосервисному контракту	4	2
	О внесении изменений в энергосервисный контракт	3	0
	О взыскании штрафа	2	1
	О взыскании убытков, связанных с получением банковской гарантии	2	0
Заказчик	Прочие	9	3
	О признании недействительными решения и (или) предписания антимонопольного органа	27	10
	О взыскании задолженности и (или) неустойки (пени, процентов), неосновательного обогащения	17	6
	О признании недействительным энергосервисного контракта	15	3
	О взыскании убытков по энергосервисному контракту	5	1
	О взыскании штрафа	4	1
	О понуждении к исполнению договорных обязательств	2	2

Истец	Классификация спора	Количество споров	Количество удовлетворенных споров
	Прочие	8	3
Учредитель заказчика	О признании недействительным энергосервисного контракта	22	0
	О признании недействительными решения и (или) предписания антимонопольного органа	1	1
Подрядчик, субподрядчик, электросетевая компания, цессионарий, цедент	О взыскании задолженности и (или) неустойки (пени, процентов), неосновательного обогащения	33	27
Подрядчик	О взыскании убытков по энергосервисному контракту	1	0
Организатор закупок	О признании недействительными решения и (или) предписания антимонопольного органа	4	0
ФАС России	О признании недействительным энергосервисного контракта	1	0
Орган финансового контроля	О признании недействительными результатов торгов (результатов конкурса)	1	0
Итого		1 000	825

Наибольшее количество споров связано с реализацией энергосервисных контрактов на объектах наружного освещения (49%) и объектах образовательных организаций (33%), при этом в разбивке по направлению энергосберегающих мероприятий споры распределились следующим образом: споры, касающиеся наружного (уличного) освещения – 43%, систем отопления зданий – 10%, комплексных проектов – 9%. При этом в 25% споров отсутствуют данные о направлениях энергосберегающих мероприятий, что связано со значительным количеством споров рассмотренных в порядке упрощенного производства (**рисунки 4**).

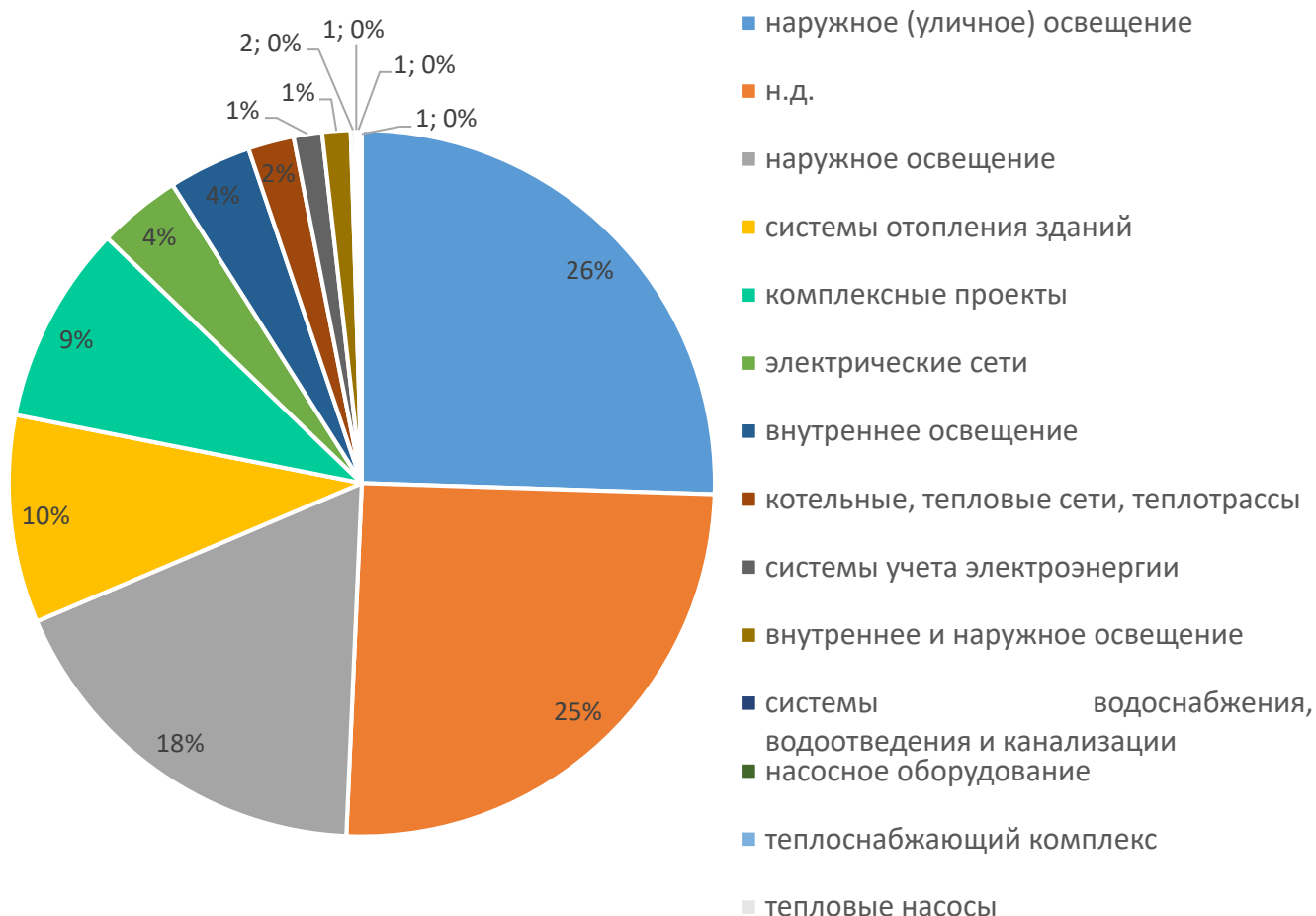


Рисунок 4. Распределение споров по направлениям энергосберегающих мероприятий 2020 – 2023 годы

2. Анализ судебной практики за 2020 – 2023 годы по субъектам Российской Федерации

Интерес представляет распределение споров по субъектам Российской Федерации. Так, наибольшее количество споров рассмотрено в Ульяновской области (130 споров), из них в 53 случаях направлением энергосберегающих мероприятий стали системы наружного освещения, в 14 случаях – системы уличного освещения; в Республике Башкортостан – 77 споров, в 65 из них объектом энергосервиса стали образовательные организации; в Московской области – 47 споров, 33 из которых – в отношении систем отопления зданий образовательных организаций; в Томской области 47 споров, во всех из них направлением энергосберегающих мероприятий стало наружное (уличное) освещение (**рисунок 5**).

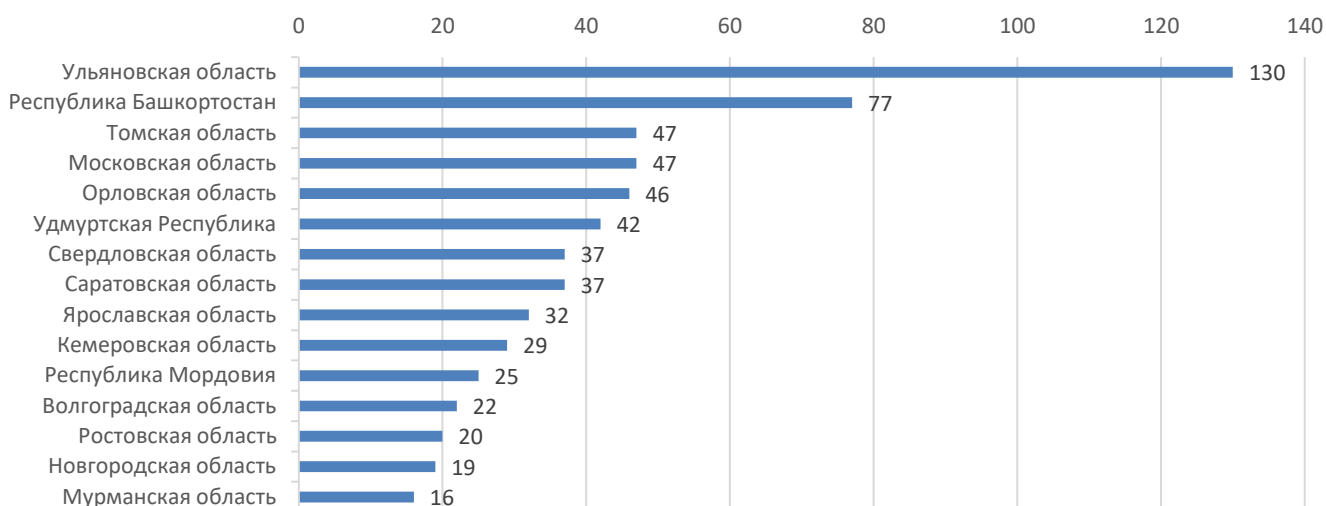


Рисунок 5. Топ-15 субъектов Российской Федерации по количеству судебных споров за 2020 – 2023 годы

Наибольшие требования в денежном выражении (**рисунок 6**) были заявлены в отношении объектов энергосервиса, расположенных в Республике Карелия (14 споров, 415,2 млн руб.), из них по 10 спорам в отношении систем уличного освещения в объеме 411,6 млн руб.

Исковые требования на 291,8 млн руб. были заявлены по 46 спорам в отношении объектов энергосервиса, расположенных в Орловской области, из них по 15 спорам в отношении систем наружного освещения в объеме 245,8 млн руб. В Краснодарском крае по 5 спорам были заявлены требования в объеме 184,1 млн руб., из них по 3 спорам в отношении систем наружного освещения в объеме 182 млн руб.

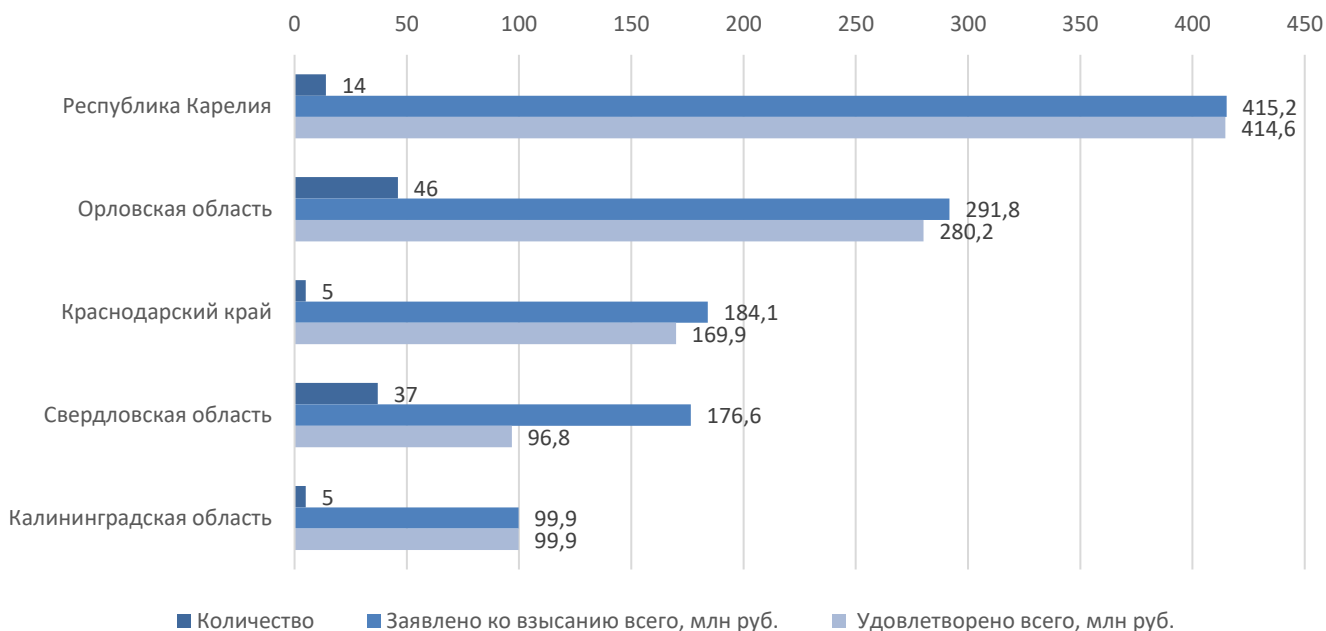


Рисунок 6. Топ-5 субъектов Российской Федерации с наибольшими исковыми требованиями в денежном выражении за 2020 – 2023 годы

3. Основные показатели судебной практики за 2023 год

В 2023 году был вынесен 321 судебный акт по спорам, связанным с заключением и исполнением энергосервисных контрактов:

- 232 решений арбитражных судов первой инстанции;
- 49 постановлений арбитражных судов апелляционной инстанции;
- 25 постановлений арбитражных судов кассационной инстанции;
- 2 постановления Апелляционной коллегии Верховного Суда Российской Федерации;
- 1 постановление Верховного Суда Российской Федерации при новом рассмотрении дела;
- 12 кассационных жалоб рассмотрены Верховным Судом Российской Федерации (во всех случаях отказано в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации).

По 4 делам были предъявлены встречные иски, таким образом, в Обзоре рассматривается 325 споров.

В 295 судебных спорах в качестве истца выступали энергосервисные компании, в 22 спорах – заказчик, в 4 спорах – цессионарий, в 3 спорах – субподрядчик, в 1 споре – подрядчик.

В 295 спорах в качестве ответчика выступали заказчики, в 22 спорах – энергосервисные компании, в 6 спорах – ФАС России, по 1 спору – субподрядчик и орган финансового контроля.

В 2023 году в большинстве споров (285 из 325) арбитражные суды приняли решение об удовлетворении исковых требований истца (в полном объеме – 237 споров (73 %), в части – 48 споров (15%)), отказано в удовлетворении исковых требований в 37 спорах (11 %), производство по 2 делам прекращено, по 1 делу заключено мировое соглашение (**рисунок 7**).



Рисунок 7. Результаты рассмотрения споров арбитражными судами в 2023 году

Из 325 споров (321 судебное дело) 306 споров связаны с требованиями о взыскании задолженности и(или) неустойки (пени, процентов), неосновательного обогащения, убытков, штрафов (объемом исковых требований 1 494,2 млн руб.), 19 споров связаны с прочими требованиями.

Наибольшие исковые требования были заявлены энергосервисными компаниями – 1 075,8 млн руб., из них удовлетворено 933,4 млн руб. (87%); заказчиками заявлены исковые требования на 221,5 млн руб., из них удовлетворено 53,7 млн руб. (24%); субподрядчиками заявлены исковые требования на 184,6 млн руб., из них удовлетворено 167,9 млн руб. (91%); цессионарными заявлены исковые требования на 9,2 млн руб., из них удовлетворено 6,8 млн руб. (88%); подрядчиками заявлены исковые требования на 3,0 млн руб., из них удовлетворено 2,8 млн руб. (91%).

В 2023 году не менее 37% споров были связаны с образовательными организациями, не менее 26% со спорами при реализации энергосервисных проектов на системах уличного освещения, не менее 11% со спорами на системах наружного освещения.

4. Тенденции в судебной практике

Сохраняется тенденция по взысканию в судебном порядке задолженности с заказчика при отсутствии каких-либо возражений последнего: так, в 2022 и 2023 годах доля таких дел составляла порядка 30%.

В ряде случаев суды признавали неправомерным отказ заказчика от оплаты услуг по энергосервисным контрактам:

- заказчик пояснял, что при включении системы погодного регулирования происходит разбалансировка, вследствие чего нарушаются санитарные нормы по тепловому режиму. При этом заказчик не представил доказательств некорректной работы внутренней системы отопления ;

- заказчик, возражая против исковых требований, указывал на неполучение от ЭСКО оригиналов счетов для оплаты, актов определения величины экономии энергетических ресурсов. Суды пришли к выводу, что **отсутствие у заказчика оригиналов документов основанием для освобождения от оплаты оказанных ЭСКО в соответствующий период услуг не является и от необходимости осуществления оплаты в установленном договором порядке, размере и в срок не освобождает;**

- заказчик, возражая против исковых требований, указывал на несвоевременное предоставление энергосервисной компанией платежных документов, в связи с чем заказчик не произвел оплату (так как не представлялось возможным принять к финансированию, ввиду закрытия финансового года). Суд отклонил данное возражение, указав, что **недофинансирование заказчика или исчерпание лимитов бюджетных средств не являются законным основанием для освобождения от оплаты задолженности по энергосервисному контракту.**

Дополнительная экономия

При рассмотрении ряда дел суды пришли к выводу, что оплата заказчиком цены контракта не освобождает его от обязанности уплатить энергосервисной компании вознаграждение, размер которого определяется при достижении плановой и дополнительной экономии энергетического ресурса, обосновывая это следующим:

- 1) контракт предусматривает непрерывность оказания услуг подрядчиком в течение всего срока действия контракта. Оплата заказчиком цены, указанной в контракте, не освобождает его от обязанности уплатить энергосервисной компании вознаграждение, размер которого определяется при достижении плановой и дополнительной экономии энергетического ресурса. При ином толковании условий контракта положительный экономический эффект от дополнительной экономии энергетического ресурса возникнет только у заказчика, при этом расходы для

достижения дополнительной экономии будут понесены ЭСКО, что повлечет нарушение баланса интересов сторон;

2) цель контракта достигнута, выполненные ЭСКО мероприятия обеспечили заказчику экономию ресурса; в контракте содержится условие о распределении дополнительной экономии, однако заказчиком не осуществлены выплаты сумм дополнительной экономии;

3) особенностью энергосервисных контрактов является то, что цена контракта – это не сумма денежных средств, а фиксированный процент экономии в денежном выражении соответствующих расходов заказчика на поставки энергетических ресурсов, предложенный участником закупки, что соответствует пункту 3 части 13 статьи 108 Закона № 44-ФЗ.

Таким образом, цена энергосервисного контракта не является твердой. Порядок определения цены энергосервисных контрактов регулируется специальной главой 7 Закона № 44-ФЗ. Оплата заказчиком цены, указанной в контракте, не освобождает заказчика от обязанности уплатить ЭСКО вознаграждение, размер которого определяется при достижении плановой и дополнительной экономии энергетического ресурса.

Национальный режим

В 2023 году был рассмотрен спор о правомерности установления **национального режима** при осуществлении закупок по энергосервисному контракту.

Так, в одном из дел суды первой и апелляционной инстанций установили, что проводимая закупка предполагала поставку светодиодных светильников внутреннего освещения, а также светодиодных прожекторов (ОКПД2 27.40.25.123, 27.40.33.130), входящих в перечень радиоэлектронной продукции, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок, а также в перечень товаров, указанных в Приложении № 1 Приказа № 126н, в отношении которых устанавливаются условия допуска при их происхождении из иностранного государства или группы иностранных государств, в связи с чем пришли к обоснованному выводу о ***наличии у заказчика правовых оснований для включения указанных ограничений и условий допуска в конкурсную документацию.***

Данный подход соответствует правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, отраженной в апелляционном определении Апелляционной коллегии Верховного Суда Российской Федерации от 26.07.2022 № АПЛ22-245.

Согласно данной позиции, при проведении закупок на право заключения энергосервисных контрактов на проведение энергоэффективных мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации объектов освещения, фактически осуществляется поставка осветительного оборудования, передаваемого в собственность заказчика. Указанный товар включен в перечень и единый реестр российской радиоэлектронной продукции в соответствии с Постановлением № 878, а также сведения о котором находятся в приложении к Приказу № 126н (абзац восьмой).

Таким образом, при проведении указанных закупок заказчикам ***необходимо устанавливать в извещении о проведении закупки и документации о закупке условия допуска в соответствии с Постановлением № 878*** (или размещать в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанного ограничения) и преференции в соответствии с Приказом № 126н (абзац девятый).

К аналогичным выводам пришли суды при рассмотрении ряда дел, проанализированных в Обзоре судебной практики в области энергосервиса и энергосбережения за 2022 год.

К противоположному выводу о том, что заказчик правомерно не включил в документацию ограничения, установленные Постановлением № 878, пришел суд в другом деле, исходя из того, что **объектом закупки** является выполнение мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов при эксплуатации системы наружного освещения, то есть **оказание услуг** (также рассмотрено в Обзоре судебной практики в области энергосервиса и энергосбережения за 2022 год).

Таким образом, в последние годы в большинстве случаев суды приходят к выводу, что при проведении закупок на право заключения энергосервисного договора должен быть установлен национальный режим. Случаи, когда суды принимают иную позицию, являются единичными.

Факторы, влияющие на объем потребления энергетических ресурсов

Суд при рассмотрении спора о порядке расчета задолженности за оказанные услуги сделал вывод о том, что **режим работы оборудования для целей контракта является постоянной величиной**, так как в соответствии с договором значения факторов, влияющих на объем потребления энергетических ресурсов, признаются постоянными величинами и для проведения расчетов величины экономии (доли размера экономии), достигнутой в результате исполнения Договора, не применяются.

В другом случае заказчик пересчитал размер экономии электроэнергии с учетом фактически неработающих линий уличного освещения со ссылкой на акты снятия показаний приборов коммерческого учета потребителей. При этом заказчик не предоставил **доказательства того, что в какой-либо период линии уличного освещения не работали**. Суд указал, что доказательств обращения заказчика в адрес ЭСКО с указанием информации о факторах, влияющих на объем потребления электрической энергии, заказчиком не представлено, в связи с чем основания для проведения перерасчетов не обоснованы.

В рамках другого дела суд признал, что увеличение (уменьшение) количества работоспособных (горящих) светильников в расчетных периодах по сравнению с базовым периодом **относится к фактору изменения режимов функционирования и (или) функционального назначения энергопотребляющих установок**, который, в свою очередь, влияет на объем потребления энергетического ресурса и учитывается при определении размера экономии, достигнутого в результате исполнения контракта в конкретном месяце, что отражено в актах оказания услуг.

5. Основные вопросы, рассмотренные арбитражными судами

Правовые подходы арбитражных судов апелляционной и кассационной инстанций:

1. Задолженность по энергосервисным контрактам.

1.1. Спор о взыскании задолженности по энергосервисному контракту при наличии неурегулированных разногласий по объемам переданной электрической энергии по договорам оказания услуг по передаче электрической энергии между сетевой организацией (заказчиком энергоэффективных мероприятий) и гарантирующим поставщиком.

1.2. Спор о взыскании задолженности по энергосервисному контракту. Оплата достигнутой экономии после расторжения энергосервисного контракта.

1.3. Спор о взыскании задолженности по энергосервисному контракту. Разногласия относительно качества установленных светильников, результатов проведенной экспертизы.

1.4. Спор о взыскании задолженности по энергосервисному контракту, стоимости установленного оборудования.

1.5. Спор об учете потерь тепловой энергии при определении объемов потребленной тепловой энергии.

1.6. Спор о взыскании задолженности по энергосервисному контракту. Разногласия относительно объемов экономии электрической энергии. Установка дополнительного оборудования, наличие безучетного потребления.

1.7. Разногласия по расчету объема потребления электрической энергии в части учета режима работы оборудования.

1.8. Спор о правомерности перерасчета общего размера достигнутой экономии электроэнергии заказчиком при наличии фактически не работающих линий уличного освещения.

1.9. Спор о взыскании задолженности по энергосервисному контракту при пропуске заказчиком сроков предоставления мотивированных возражений по актам экономии.

1.10. Спор о взыскании задолженности и неустойки по энергосервисному контракту при переходе права требования новому кредитору.

1.11. Спор о взыскании задолженности по энергосервисному контракту. Разногласия по выкупной стоимости оборудования, в части необходимости учета расходов на монтаж и пуско-наладочные работы, при досрочном расторжении энергосервисного договора.

1.12. Спор о предъявлении требований о взыскании задолженности после истечения срока контракта и выполнения заказчиком своих обязательств по оплате.

1.13. Спор об освобождении заказчика от оплаты услуг по энергосервисному контракту в случае неполучения им оригиналов счетов для оплаты и актов определения величины экономии энергетических ресурсов.

1.14. Спор о неоплате задолженности по энергосервисному контракту вследствие недофинансирования ответчика.

2. Недостижение установленного размера экономии.

2.1. Спор о неоплате заказчиком задолженности по энергосервисному контракту по мотиву неисправности оборудования и отсутствия достижения экономии тепловой энергии.

2.2. Спор о наличии обязанности по оплате фактически выполненных работ, по оплате стоимости установленного оборудования, при отсутствии достижения запланированной экономии.

3. Завышение размера экономии.

3.1. Спор о взыскании задолженности по энергосервисному контракту. Разногласия связаны с увеличением цены договора энергосервисной компанией, а также спор о том является ли акт фиксированных базовых значений (параметров) объекта энергосервиса приложением к энергосервисному контракту.

4. Дополнительная экономия энергетического ресурса.

4.1. Спор о необходимости оплаты достигнутой дополнительной экономии энергетического ресурса, обеспеченной сверх установленной цены контракта.

4.2. Спор о необходимости оплаты достигнутой дополнительной экономии энергетического ресурса, обеспеченной сверх установленной цены контракта. Спор о взыскании неосновательного обогащения.

5. Закупки. Признание недействительными результатов торгов и (или) признание недействительным энергосервисного контракта.

5.1. Спор о включении в заявку двусмысленных и неоднозначных предложений.

6. Споры о внесении изменений в энергосервисный контракт.

6.1. Спор о внесении изменений в энергосервисный контракт по требованию одной из сторон.

7. Расторжение или признание недействительным энергосервисного контракта.

7.1. Спор о расторжении энергосервисного контракта. Сроки и качество исполнения обязательств по контракту.

7.2. Спор об одностороннем отказе заказчика от исполнения энергосервисного договора.

7.3. Спор о применении последствий недействительности сделки, о взыскании неосновательного обогащения и убытков по энергосервисному контракту.

8. Гарантийные обязательства.

8.1. Спор об обязанности заказчика возместить подрядчику стоимость устранения неисправностей оборудования, выявленных в гарантийный период.

9. Споры о понуждении к исполнению договорных обязательств.

9.1. Спор об обязанности энергосервисной компании передать заказчику программное обеспечение производителя оборудования и об исполнении гарантийных обязательств в отношении неисправных приборов учета.

10. Оспаривание актов антимонопольного органа.

10.1. Спор о признании недействительными решения антимонопольного органа. Разногласия по поводу согласования проектной документации по проведению работ в рамках энергосервисного контракта.

10.2. Спор об установленных условиях допуска и ограничений в отношении товаров, происходящих из иностранных государств (Постановление № 878, Приказ № 126н) при проведении закупки на право заключения энергосервисного контракта, а также требованиях к индексу цветопередачи светильников.

10.3. Спор о признании недействительными решения и предписания антимонопольного органа. Спор о возможности определения в закупочной документации цены контракта конкретным значением, а также о возможности в рамках энергосервисного договора предусматривать мероприятия по строительству новых капитальных объектов.

10.4. Спор о признании недействительными решения и предписания антимонопольного органа. Нарушения в документации при проведении открытого конкурса в электронной форме.

10.5. Спор о признании недействительными решения и предписания антимонопольного органа. Указание в конкурсной документации особых характеристик товара. Технические ошибки в конкурсной документации.

11. Споры об иных требованиях по энергосервисному контракту.

11.1. Изменение объекта энергосервиса заказчиком без согласования с ЭСКО. Спор о наличии неосновательного обогащения на стороне ЭСКО.

11.2. Спор о взыскании убытков, представляющих собой затраты на получение банковской гарантии, необходимой для заключения энергосервисного контракта.

11.3. Спор о взыскании убытков по энергосервисному контракту. Доказывание связи несения убытков с недостатками в выполненных энергосервисных мероприятиях.

11.4. Спор о возмещении расходов на устранение недостатков по договору, заключенному в целях реализации энергосервисного контракта.

11.5. Спор о признании недействительным требования об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

В расширенной версии подробно рассмотрены позиции судов по перечисленным вопросам.

ИСТОЧНИКИ

1. Обзор «Российский рынок энергосервиса – 2023», Ассоциация энергосервисных компаний – «РАЭСКО», 2023 г., <http://www.escorussia.ru>
2. Система КонсультантПлюс, <https://www.consultant.ru>
3. Картотека арбитражных дел и решений, <https://kad.arbitr.ru>

ИССЛЕДОВАНИЯ

Обзор судебной практики в области энергосервиса и энергосбережения



Рынок энергосервиса в городах СНГ



Наилучшие практики в области энергоэффективности



РЭА МИНЭНЕРГО РОССИИ

Имеет опыт реализации проектов в области энергосбережения и повышения энергетической эффективности, проводит судебную и внесудебную экспертизу. РЭА Минэнерго России также осуществляет экспертно-аналитические работы: проводит анализ судебной практики и практики антимонопольных органов по вопросам заключения и реализации энергосервисных договоров, мониторинг законодательства в области энергосбережения и повышения энергетической эффективности.

Наши преимущества:

- высококвалифицированные эксперты;
- значительный опыт проведения судебных и внесудебных экспертиз;
- широкая филиальная сеть в субъектах Российской Федерации;
- издание экспертно-аналитических материалов.

ПРЕДОСТАВЛЯЕТ УСЛУГИ:

- консультации по вопросам заключения и реализации энергосервисных контрактов (договоров);
- проведение судебной или внесудебной экспертизы в области энергосбережения и повышения энергетической эффективности;
- разработка программ энергосбережения и повышения энергетической эффективности;
- исследования в области энергетического права;
- мониторинг законодательства в области ТЭК, в том числе энергосбережения и повышения энергетической эффективности.

КОНТАКТНАЯ ИНФОРМАЦИЯ

Дирекция по развитию законодательства в ТЭК

e-mail: energylaw@rosenergo.gov.ru

тел.: +7 (495) 789-92-92 (доб. 20-85)

Все материалы, представленные в настоящем документе, носят исключительно информационный характер и не могут рассматриваться как рекомендации к совершению тех или иных действий, в том числе в рамках реализации государственной политики. Любое использование и распространение данной публикации полностью или частично допускается только при оформлении надлежащей ссылки на источник информации. Использование информации в нарушение указанных требований или в незаконных целях запрещено.

РЭА Минэнерго России имеет более чем полувековую историю и за это время стало важным элементом системы информационно-аналитического сопровождения реализации государственной энергетической политики и выстраивания диалога между государством и компаниями ТЭК.

В числе ключевых направлений деятельности РЭА Минэнерго России: исследование, анализ, моделирование и разработка сценариев развития отраслей ТЭК, поставок и использования энергии в современном обществе, содействие обеспечению энергетической безопасности страны, развитию новых и возобновляемых источников энергии, научно-технологическому развитию.

Агентство обладает уникальным опытом ведения баз данных и создания информационных систем, в основе которых лежит официальная энергетическая статистика.

127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 12

Тел.: +7(495) 789-92-92

E-mail: info@rosenergo.gov.ru

Web: <https://rosenergo.gov.ru>

 https://t.me/rea_minenergo

 <https://vk.com/rea.minenergo>

 <https://ok.ru/group/61614265991251>