

**ШЕСТНАДЦАТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД**

ул. Вокзальная, 2, г. Ессентуки, Ставропольский край, 357601, <http://www.16aas.arbitr.ru>,
e-mail: info@16aas.arbitr.ru, тел. 8(87934) 6-09-16, факс: 8(87934) 6-09-14

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

г. Ессентуки

Дело № А15-341/2020

07.10.2020

Резолютивная часть постановления объявлена 05.10.2020.

Полный текст постановления изготовлен 07.10.2020.



Шестнадцатый арбитражный апелляционный суд в составе: председательствующего Семенова М.У., судей: Афанасьевой Л.В., Белова Д.А., при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Руковицкой Е.О.,

в отсутствие заявителя - публичного акционерного общества «Дагестанская энергосбытовая компания» г. Махачкала (ОГРН 1050562009926, ИНН 0541031172), заинтересованного лица - Государственной жилищной инспекции Республики Дагестан, г. Махачкала (ОГРН 1020502630191, ИНН 0562046652), надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, рассмотрев в открытом судебном заседании апелляционную жалобу ПАО «Дагестанская энергосбытовая компания» на решение Арбитражного суда Республики Дагестан от 26.06.2020 по делу № А15-341/2020,

УСТАНОВИЛ:

решением Арбитражного суда Республики Дагестан от 26.06.2020 отказано в удовлетворении заявления публичного акционерного общества «Дагестанская энергосбытовая компания» (далее – общество, заявитель) к Государственной жилищной инспекции Республики Дагестан (далее – инспекция) об оспаривании постановления от 22.01.2020 №7 о привлечении к административной ответственности по статье 7.23 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ). Суд указал на доказанность вменяемого правонарушения и соблюдение инспекцией процедуры привлечения к ответственности.

В апелляционной жалобе общество просит отменить решение суда и принять новый судебный акт об удовлетворении заявленного требования, полагая, что оно необоснованно привлечено к административной ответственности. Заявитель не согласен с выводом суда первой инстанции о том, что общество несет ответственность за качество предоставляемой коммунальной услуги и является надлежащим субъектом административного правонарушения, предусмотренного статьей 7.23 КоАП РФ. Из апелляционной жалобы следует, что в силу заключенного с сетевой организацией договора на оказание услуг по передаче электрической энергии именно сетевая организация обеспечивает поставку потребителям электрической энергии надлежащего качества.

В отзыве на апелляционную жалобу инспекция не согласилась с доводами общества, просило решение суда оставить без изменения.

Апелляционная жалоба рассматривается в порядке статьи 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ) в отсутствие лиц, участвующих в деле, извещенных о времени и месте проведения судебного заседания надлежащим образом.

Изучив материалы дела, оценив доводы апелляционной жалобы и изложенные в отзыве возражения Шестнадцатый арбитражный апелляционный суд считает, что оспариваемый судебный акт не подлежит отмене по следующим основаниям.

Из материалов дела усматривается, что прокуратура г.Дербента с сопроводительным письмом от 28.11.2019 №1р-2019 в Госжилинспекцию РД направила на рассмотрение обращение жителей р/з «Первомайский» Дербентского района по вопросу отключения электроэнергии. Данное обращение поступило и зарегистрировано в инспекции 09.12.2019 вх.№32-6404.

Инспекция на поступившее обращение издала распоряжение (приказ) №39435 от 18.12.2019 о проведении внеплановой выездной проверки в отношении ПАО «ДЭСК» с 19.12.2019 по 19.12.2019 с целью проверки

фактов, указанных в обращении жильцов поселка по адресу: Дербентский район, р/з «Первомайский», 51.

Предметом проверки определено: соблюдение обязательных требований; уполномоченным на проведение проверки инспектор - главный специалист Нурахмедов М.А.

Копии распоряжения и уведомления о проведении мероприятия по государственному контролю от 18.12.2019 №39435 нарочно вручены обществу 18.12.2019, на распоряжении и уведомлении имеются оттиски штампа общества с отметками «18.12.2019, подпись».

19.12.2019 с 16 час. 00 мин. до 17 час. 30 мин. на основании вышеназванного распоряжения инспектором-главным специалистом инспекции Нурахмедовым М.А. в отсутствие извещенного законного представителя ПАО «ДЭСК» и в присутствии владельцев дома №51 по адресу: Дербентский район, р/з «Первомайский», Гаджимурадова М.А., Гаджикурбановой А.А., Гаджиалиевой П.М. проведена внеплановая выездная проверка.

По результатам проведенной выездной проверки 19.12.2019 инспектором-главным специалистом Нурахмедовым М.А. составлен акт проверки №012516 от 19.12.2019.

Из данного акта проверки усматривается следующее: гарантирующим поставщиком электроэнергии по адресу: Дербентский район, р/з «Первомайский» №51 является ПАО «ДЭСК»; абоненты (потребители электрической энергии) Гаджимурадов М.А., Гаджикурбанова А.А., Гаджиалиева П.М. имеют свои лицевые счета и расчетные книжки по оплате за электроэнергию; приборы учета тип «Каскад-200МТ» в жилых домах находятся в рабочем состоянии, пломбы не нарушены, оплата за электроэнергию производится по показаниям прибора учета; напряжение электроэнергии в жилом доме Гаджимурадова М.А. составило $U = 188$ Вольт, в жилом доме Гаджикурбановой А.А. составило $U = 181$ Вольт, в доме Гаджиалиевой П.М. $U = 173$ Вольт, что не соответствует ГОСТу 32144-2014, т.е. нарушены требования качества предоставления коммунальной услуги в части электрического снабжения, предусмотренные пунктом 10 Приложения №1, пунктом 31 постановления Правительства РФ от 06.05.2011 №354; замеры произведены токоизмерительными клещами «DIGITAL CLAM METER OT-266» со сроком очередной поверки 30.12.2019 (1608253606).

Уведомлением от 19.12.2020 №39435, врученным обществу нарочно 25.12.2019 (на уведомлении имеется оттиск штампа общества, дата -25.12.2019, подпись), инспекция предложила ПАО «ДЭСК» обеспечить явку представителя в 10 час.00 мин. 27.12.2019 по адресу: г.Дербент, ул.Махачкалинская, дом 47, кааб.8, 1 этаж, для участия при составлении протокола об административном правонарушении, предусмотренного статьей 7.23 КоАП РФ, по результатам проведенной проверки по распоряжению №39435 от 18.12.2019.

27.12.2019 инспектор - главный специалист Нурахмедов М.А. в отсутствие извещенного законного представителя общества составил протокол об административном правонарушении №012282.

Из данного протокола об административном правонарушении усматривается следующее: ПАО «Дагестанская энергосбытовая компания», являясь юридическим лицом непосредственно ответственным за качественное и бесперебойное обеспечение населения коммунальной услугой (электроснабжение) допустил нарушение ППКУС и ПП по адресам: РД, Дербентский район, р/з «Первомайский», №51, владелец Гаджимурадов М.А., Гаджикурбанова А.А., Гаджиалиева П.М.; в результате произведенных замеров параметров подаваемой электрической энергии 19.12.2019 напряжение в сети на вводе в дом Гаджимурадова М.А. составило $U = 188$ Вольт, в дом Гаджикурбанова А.А. составило $U = 181$ Вольт, в доме Гаджиалиевой П.М. $U = 173$ Вольт, что не соответствует ГОСТ 32144-2014, нарушены требования качества предоставления коммунальной услуги в части электрического снабжения - п.10 Приложения №1, пункт 31 постановления Правительства РФ от 06.05.2011 №354; замеры произведены токоизмерительными клещами «DIGITAL CLAM METER OT-266» со сроком очередной поверки 30.12.2019.

Копия указанного протокола направлена и по почте вручена обществу 09.01.2020.

Определением от 13.01.2020 №40955, врученным обществу нарочно 20.01.2020, инспекция назначила дело об административном правонарушении №2868 -19 к рассмотрению на 11 час.30 мин. 22.01.2020 по адресу: г.Махачкала, пр.И.Шамиля, 58 «а», 4 этаж, кабинет №13.

22.01.2020 инспекция в отсутствие извещенного законного представителя общества по материалам проверки на основании протокола об административном правонарушении от 27.12.2019 №012282 вынесла по делу об административном правонарушении №2868-19 постановление №7 о признании общества виновным в совершении правонарушения, предусмотренного статьей 7.23 КоАП РФ, и назначении наказания в виде штрафа в размере 10000 рублей.

Считая данное постановление незаконным, общество обратился в арбитражный суд с настоящим заявлением.

Отказывая обществу в удовлетворении заявленных требований, суд первой инстанции обоснованно исходил из следующего.

В соответствии с частью 6 статьи 210 АПК РФ при рассмотрении дела об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности арбитражный суд в судебном заседании проверяет законность и обоснованность оспариваемого решения, устанавливает наличие соответствующих полномочий административного органа, принявшего оспариваемое решение, устанавливает, имелись ли законные основания для привлечения к административной ответственности, соблюден ли установленный порядок привлечения к ответственности, не истекли ли сроки давности привлечения к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для дела.

При рассмотрении дела об оспаривании решения административного органа арбитражный суд не связан доводами, содержащимися в заявлении, и проверяет оспариваемое решение в полном объеме (часть 7 статьи 210 АПК РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 1.6 КоАП РФ лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию и мерам обеспечения производства по делу об административном правонарушении иначе как на основаниях и в порядке установленных законом.

По смыслу статей 26.2, 28.2, 28.3, 28.4 КоАП РФ факт совершения административного правонарушения (его событие) устанавливаются протоколом об административном правонарушении либо соответствующим постановлением прокурора.

В силу части 1 статьи 65 и части 4 статьи 210 АПК РФ по делам об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемых актов, решений, совершения действий (бездействия) возлагается на соответствующие орган или должностное лицо.

В силу положений статьи 26 КоАП РФ доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основании которых судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело, устанавливают наличие или отсутствие события административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела. Эти данные устанавливаются протоколом об административном правонарушении, иными протоколами, предусмотренными КоАП РФ, объяснениями лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, показаниями потерпевшего, свидетелей, заключениями эксперта, иными доказательствами, а также показаниями специальных технических средств, вещественными доказательствами.

Статьей 7.23 КоАП РФ за нарушение нормативного уровня или режима обеспечения населения коммунальными услугами предусмотрена административная ответственность в виде административного штрафа на юридических лиц в размере от пяти тысяч до десяти тысяч рублей.

Объектом правонарушения, предусмотренного статьей 7.23 КоАП РФ, являются права потребителей (граждан), а непосредственным предметом посягательства - утвержденные нормативы и режим потребления населения коммунальными услугами.

Объективная сторона предусмотренного статьей 7.23 КоАП РФ состава административного правонарушения выражается в действиях либо бездействии лиц, повлекших нарушение установленного нормативного уровня либо режима обеспечения населения коммунальными услугами.

Субъектом правонарушения по статье 7.23 КоАП РФ являются должностные лица, юридические лица, обязанные обеспечить нормативный уровень или режим обеспечения населения коммунальными услугами.

В целях защиты прав потребителей коммунальных услуг и в соответствии со статьей 157 Жилищного кодекса Российской Федерации Правительством Российской Федерации утверждены Правила №354.

Подпунктом «д» пункта 3 Правил №354 установлено, что качество предоставляемых коммунальных услуг соответствует требованиям, приведенным в приложении №1 к настоящим Правилам.

Пунктом 10 приложения №1 к Правилам №354 предусмотрено, что напряжение и частота электрического тока должны постоянно соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации о техническом регулировании (ГОСТ 13109-97 и ГОСТ 29322-92); отклонение напряжения и (или) частоты электрического тока от требований законодательства Российской Федерации не допускается.

В соответствии с пунктом 5.2 «Отклонение напряжения» ГОСТ 13109-97 «Электрическая энергия». Совместимость технических средств электромагнитная. Нормы качества электрической энергии в системе электроснабжения общего назначения» отклонение напряжения характеризуется показателем установившегося отклонения напряжения, для которого установлены следующие нормы: нормально допустимые и предельно допустимые значения установившегося отклонения напряжения на выводах приемников электрической энергии равны соответственно ± 5 и ± 10 (от номинального напряжения электрической сети по ГОСТ 721 и ГОСТ 21128 (номинальное значение)). Номинальное напряжение в системе электроснабжения, сетей и приемников - 220В.

Согласно пункту 4.1 раздела 4. Показатели и нормы качества электрической энергии ГОСТ 32144-2013, введенным в действие приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 22.07.2013 №400-ст, в электрических сетях низкого напряжения номинальное напряжение электропитания $U_{ном}$ равно 220В.

Согласно сведениям Единого государственного реестра юридических лиц основным видом деятельности ПАО «ДЭСК» является торговля электрической энергией (ОКВЭД 35.14).

Постановлением Республиканской службы по тарифам Республики Дагестан (далее – РСТ по РД) от 29.01.2007 № 1 установлено, что в соответствии с Правилами функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 31 августа 2006 года № 530, ПАО «ДЭСК» (ранее – ОАО «Дагестанская энергосбытовая компания») является гарантирующим поставщиком электрической энергии на территории Республики Дагестан. Границами зоны деятельности ПАО «ДЭСК» являются административные границы Республики Дагестан. Приказом Дагестанского УФАС России от 30.08.2005 №48 ПАО «ДЭСК» внесено в Реестр хозяйствующих субъектов по Республике Дагестан, занимающих на рынке определенного товара долю более 35%.

Таким образом, указанными нормативными актами подтверждается, что общество занимает доминирующее положение на рынке поставки (реализации) электрической энергии и является гарантирующим поставщиком на всей территории Республики Дагестан.

Кроме того, согласно информации с официального сайта ПАО «ДЭСК» <http://www.dag-esk.ru/> в разделе «О компании» содержится информация, что на региональном рынке общество имеет статус гарантирующего поставщика и занимает доминирующее положение на оптовом рынке электроэнергии.

В соответствии со статьей 3 Закона №35-ФЗ субъектами электроэнергетики признаются лица, осуществляющие деятельность в сфере электроэнергетики, в том числе по производству электрической энергии, поставкам (продажам) электрической энергии, энергоснабжению потребителей, сбыту электрической энергии. Энергосбытовые организации - это организации, осуществляющие в качестве основного вида деятельности продажу другим лицам произведенной или приобретенной электрической энергии.

Согласно статье 38 Закона №35-ФЗ субъекты электроэнергетики, обеспечивающие поставки электрической энергии потребителям электрической энергии, в том числе энергосбытовые организации, гарантирующие поставщики и территориальные сетевые организации (в пределах своей ответственности), отвечают перед потребителями электрической энергии за надежность обеспечения их электрической энергией и ее качество в соответствии с требованиями технических регламентов и иными обязательными требованиями.

В соответствии с пунктом 30 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 №442 (далее – Правила № 442), в рамках договора энергоснабжения гарантирующий поставщик несет перед потребителем (покупателем) ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору, в том числе за действия сетевой организации, привлеченной для оказания услуг по передаче электрической энергии, а также других лиц, привлеченных для оказания услуг, которые являются неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям.

Согласно пункту 150 Правил №354 исполнитель освобождается от ответственности за нарушение качества предоставления коммунальных услуг, если докажет, что такое нарушение произошло вследствие обстоятельств непреодолимой силы или по вине потребителя. К обстоятельствам непреодолимой силы не относятся, в частности, нарушение обязательств со стороны контрагентов исполнителя или действия (бездействие) исполнителя, включая отсутствие у исполнителя необходимых денежных средств.

Материалами дела подтверждается, что основанием для привлечения общества к административной

ответственности по статье 7.23 КоАП РФ явилось нарушение обществом нормативного уровня и режима обеспечения населения коммунальными услугами.

Факт нарушения обществом Правил №354 подтверждается актом проверки от 19.12.2019 №012516, протоколом об административном правонарушении от 27.12.2019 №012282.

Согласно имеющимся в материалах деле квитанциям потребителей электроэнергии - жильцов пос. «Первомайский», 51 Гаджимурадова М., Гаджикурбановой А. за сентябрь 2019 год ими произведены оплата за электроэнергию согласно открытому обществом последним лицевым счетам №14419, №14240.

Изложенное свидетельствует о том, что общество (гарантирующий поставщик) является исполнителем коммунальной услуги по электроснабжению, вступает с вышеуказанным жильцом дома в договорные отношения, получает оплату за поставленную электроэнергию. Следовательно, общество является лицом, ответственным за предоставление коммунальной услуги по электроснабжению надлежащего качества, и субъектом вменяемого ему административного правонарушения.

Доказательств обратного обществом в материалы дела не представлено.

Довод общества о том, что оно необоснованно привлечено к административной ответственности, в оспоренном постановлении инспекции не указаны установленные при рассмотрении дела обстоятельства и подтверждающие их доказательства необоснованный и подлежит отклонению.

Судом первой инстанции установлено и подтверждается материалами дела, что инспекцией доказано наличие в действиях общества состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена статьей 7.23 КоАП РФ.

Апелляционный суд считает, что, поскольку событие вменяемого обществу правонарушения подтверждается материалами дела, нарушений процедуры привлечения юридического лица к административной ответственности, равно как и обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении судом первой инстанции не установлено, привлечение инспекцией ПАО «ДЭСК» как лицо, ответственное за качество предоставляемой потребителю услуги по электроснабжению, к административной ответственности с назначением ему штрафа в размере 10 000 рублей, является законным и обоснованным.

При этом апелляционный суд поддерживает вывод суда первой инстанции о том, что с учетом характера совершенного обществом правонарушения основания для признания правонарушения малозначительным и применения положений статьи 2.9 КоАП РФ отсутствуют. Суд первой инстанции правомерно указал, что, с учетом характера совершенного правонарушения и степени вины общества, административное наказание в виде штрафа в размере 10 000 рублей соответствует целям предупреждения совершения новых правонарушений. Доказательств, подтверждающих, что имущественное и финансовое положение общества не позволяет ему выплатить назначенный оспоренным постановлением штраф, материалы дела не содержат.

Срок привлечения к административной ответственности за совершенное обществом правонарушение по статье 7.23 КоАП РФ, в соответствии со статьей 4.5 КоАП РФ составляет 1 год. Из материалов дела следует, что правонарушение зафиксировано 19.12.2019, что подтверждается актом проверки, составленным уполномоченным лицом административного органа. Следовательно, на момент вынесения постановления о привлечении ПАО «ДЭСК» к административной ответственности (22.01.2020) указанный годичный срок не истек.

Процессуальных нарушений при производстве по делу об административном правонарушении административным органом не допущено.

В соответствии с частью 3 статьи 211 АПК РФ в случае, если при рассмотрении заявления об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности арбитражный суд установит, что решение административного органа о привлечении к административной ответственности является законным и обоснованным, суд принимает решение об отказе в удовлетворении требования заявителя.

Доводы жалобы не содержат обстоятельств, которые не были проверены и учтены судом первой инстанции при рассмотрении дела и могли повлиять на обоснованность и законность принятого по делу судебного акта, либо опровергнуть выводы суда.

При таких обстоятельствах, суд апелляционной инстанции считает, что решение суда первой инстанции является законным и обоснованным, соответствует материалам дела и действующему законодательству; нормы материального и процессуального права не нарушены и применены правильно; судом полностью выяснены

обстоятельства, имеющие значение для дела, в связи с чем, оснований для отмены или изменения решения и удовлетворения апелляционной жалобы не имеется.

Руководствуясь статьями 110, 266, 268, 269, 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Шестнадцатый арбитражный апелляционный суд

ПОСТАНОВИЛ:

решение Арбитражного суда Республики Дагестан от 26.06.2020 по делу №А15-341/2020 оставить без изменения, апелляционную жалобу - без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в Арбитражный суд Северо-Кавказского округа в двухмесячный срок через арбитражный суд первой инстанции.

Председательствующий

М.У. Семенов

Судьи

Л.В. Афанасьева

Д.А. Белов

КОПИЯ ВЕРНА
ШЕСТНАДЦАТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ
АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД
Секретарь с/з Руковицкая Е.О

Подпись _____
08 октября 2020 года