



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД РЕСПУБЛИКИ ДАГЕСТАН
Именем Российской Федерации
Р Е Ш Е Н И Е**

г. Махачкала

«28» февраля 2018 года

Дело № А15-5601/2017

Резолютивная часть решения объявлена «27» февраля 2018 года

Полный текст решения изготовлен «28» февраля 2018 года

Арбитражный суд Республики Дагестан в составе судьи Тагировой З.Т., при ведении протокола судебного заседания секретарем Изиевым Д.Б., с участием от заинтересованного лица - Салиева М.Ш. (доверенность от 30.01.2018), Велиметовой Г.А. (доверенность от 05.02.2018), в отсутствие заявителя, рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению ОАО «Махачкалаводоканал» об отмене постановления Госжилинспекции РД от 14.09.2017 №232 по делу №1581-17 о наложении штрафа в размере 7000 рублей,

УСТАНОВИЛ:

открытое акционерное общество «Махачкалаводоканал» (далее - общество) обратилось в Арбитражный суд Республики Дагестан с заявлением о признании незаконным и отмене постановления Государственной жилищной инспекции Республики Дагестан РД (далее - инспекция) №232 от 14.09.2017 о наложении штрафа по статье 7.23 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) в размере 7000 рублей.

Определением суда от 03.11.2017 указанное заявление принято к производству для рассмотрения в порядке упрощенного производства, возбуждено по нему дело №А15-5601/2017.

Определением суда от 29.12.2017 в порядке пункта 4 части 5 статьи 227 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ) настоящее дело назначено к рассмотрению по общим правилам искового производства.

Определением суда от 26.01.2018 дело назначено к судебному разбирательству на 15 час.00 мин. 27.02.2018.

Заявитель, надлежаще уведомленный о времени и месте судебного заседания назначенного на 27.02.2018, явку своего представителя в судебное заседание не обеспечил.

Заинтересованное лицо в отзыве на заявление и его представители в судебном заседании требование заявителя не признают, просят отказать по приведенным в отзыве доводам.

Суд, выслушав пояснения лиц, участвующих в деле, исследовав материалы дела и дополнительный материал, считает, что требование заявителя не подлежит удовлетворению по следующим основаниям.

Из материалов дела усматривается, что в Госжилинспекцию РД 17.08.2017 (вх.№1234) от Вагабовой Н.М. - жильца дома №121, квартиры 48 по пр.Гамзатова (Ленина) г.Махачкалы поступила телефонограмма о том, что по пр. Р.Гамзатова, дом 121, кв. 48 об отсутствии нормативной подачи воды.

Инспекция на поступившее вышеуказанное обращение издала распоряжение (приказ) №112038 от 21.08.2017 о проведении внеплановой выездной проверки в отношении ОАО «Махачкалаводоканал» с 23.08.2017 по 23.08.2017 с целью проверки фактов, указанных в обращении от 17.08.2017 №1234. Копия распоряжения обществу вручена 22.08.2017 в 11 час. 47 мин.

Уполномоченным на проведение проверки назначен инспектор - главный специалист Салиев М.Ш., предметом проверки определено: соблюдение обязательных требований.



Уведомлением от 21.08.2017 инспекция, врученным нарочно обществу 22.08.2017 (11:47), назначила на 16 час.00 мин.23.08.2017 проверку ОАО «Махачкалаводоканал» и предложила последнему направить полномочного представителя.

23.08.2017 с 16 час. 00 мин. до 16 час.30 мин. на основании вышеназванного распоряжения главным специалистом инспекции Салиевым М.Ш. в отсутствие извещенного законного представителя ОАО «Махачкалаводоканал» и присутствие жильца дома №121, кв.48 Вагабовой Н.М. проведена внеплановая выездная проверка по адресу: РД, г.Махачкала, пр.Гамзатова, д.121 (ул.Ленина).

По результатам проведенной выездной проверки 23.08.2017 главным специалистом инспекции Салиевым М.Ш. составлен акт проверки №011397, подписанный инспектором Салиевым М.Ш. и Вагабовой Н.М.

Из данного акта проверки усматривается следующее: при замере манометром «ТМ-5 «РОСМА» (проверен в январе 2017года) в точке водоразбора в ванной комнате квартиры 48 дома №121 г.Махачкалы давление холодной воды составило 0.2 кгс/см², что не соответствует нормативному уровню, на вводе в дом давление холодной воды составило Р=3.7 кгс/см², что также не соответствует нормативному уровню, который составляет 4.3 кгс/см²; нарушен пункт 3, пункт 31, а также пункт 3 приложения №1 постановления Правительства РФ №354 от 06.05.2011 «О предоставлении коммунальных услуг собственником и пользователям помещения в многоквартирных домах и жилых домах.

Уведомлением от 24.08.2017 №112038, врученным нарочно обществу 24.08.2017 (вх.№949-02), инспекция предложила ОАО «Махачкалаводоканал» обеспечить явку законного представителя либо представителя с доверенностью в 09 час.00 мин. 25.08.2017 по адресу: г.Махачкала, пр.И.Шамиля, 58 «а», кабинет №15, этаж 4 для участия при составлении протокола об административном правонарушении, предусмотренного статьей 7.23 КоАП РФ, по результатам проведенной проверки по распоряжению от 21.08.2017 №112038.

25.08.2017 главный специалист - инспектор инспекции Салиевым М.Ш. в отсутствие извещенного законного представителя общества составил протокол об административном правонарушении №010650.

Из данного протокола об административном правонарушении усматривается следующее: ОАО «Махачкалаводоканал», являясь юридическим лицом, ответственным за качественное и бесперебойное обеспечение холодной водой жилого дома №121 по пр.Гамзатова г.Махачкалы, допустило нарушение нормативного уровня обеспечения населения коммунальными услугами, а именно: при контрольном замере давление холодной воды на вводе в жилой дом составило Р=3.7 кгс/см², в квартире 48 на 12 этаже Р=0.2 кгс/см², что не соответствует нормативному уровню, тем самым нарушены пункт 3, пункт 31 Правил предоставления коммунальных услуг, утвержденных постановлением Правительства РФ №354 от 06.05.2011.

Копия указанного протокола нарочно вручена обществу 29.08.2017(вх.№163).

Определением от 31.08.2017 №34647 инспекция назначила дело об административном правонарушении №1581-17 к рассмотрению на 11 час. 15 мин. 14.09.2017 по адресу: г.Махачкала, пр.И.Шамиля, 58 «а», 4 этаж, кабинет №21.

14.09.2017 инспекция в отсутствие извещенного законного представителя общества по материалам проверки на основании протокола об административном правонарушении от 25.08.2017 №010650 вынесла по делу об административном правонарушении №1581-17 постановление №232 о признании общества виновным в совершении правонарушения, предусмотренного статьей 7.23 КоАП РФ, и назначения наказания в виде штрафа в размере 7000 рублей.

Считая незаконным постановление инспекции от 14.09.2017 №232, заявитель обратился в арбитражный суд с настоящим заявлением.

Согласно части 1 статьи 30.3 Кодекса об административном правонарушении Российской Федерации жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня его вручения или получения копии постановления.

В соответствии с частью 2 статьи 208 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации заявление об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности может быть подано в арбитражный суд в течение десяти дней со дня получения копии оспариваемого постановления

В случае пропуска указанного срока по ходатайству лица, подавшего жалобу, срок может быть восстановлен судом по ходатайству заявителя.

Согласно части 3 статьи 113 АПК РФ процессуальные сроки исчисляются годами, месяцами и днями, а в сроки, исчисляемые днями, не включаются нерабочие дни.

Оспариваемое постановление административным органом принято 14.09.2017, копия постановления направлена обществу и по почте вручена 25.09.2017 (почтовое уведомление с идентификатором №3670001454830). В арбитражный суд заявитель обратился 06.10.2017 согласно дате на почтовом штемпеле на конверте с заявлением, следовательно, в предусмотренный частью 2 статьи 208 АПК РФ срок подано настоящее заявление.

Порядок рассмотрения дел об оспаривании решений (постановлений) административных органов о привлечении к административной ответственности установлен главой 25 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Согласно статье 65 АПК РФ каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений.

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).

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 (часть 1 статьи 1.6 КоАП РФ).

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 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации 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.

В силу статьи 7.23 КоАП РФ за нарушение нормативного уровня или режима обеспечения населения коммунальными услугами предусмотрена административная ответственность в виде 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 постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 №354 «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов» утверждены Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов (далее - Правила №354).

В соответствии с подпунктом «а» пункта 31 Правил №354 исполнитель обязан предоставлять потребителю коммунальные услуги в необходимых для него объемах и надлежащего качества в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, настоящими Правилами и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг.

Пунктом 1 Приложения №1 к Правилам предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов от 06.05.2011 №354 установлены требования к качеству коммунальных услуг, а именно: бесперебойное круглосуточное холодное водоснабжение в течение года.

Согласно пункту 3 Приложения №1 Правил №354 давление в системе холодного водоснабжения в точке водоразбора в многоквартирных домах и жилых домах должна составлять от 0,03 МПа (0,3 кгс/кв.см) до 0,6 МПа (6 кгс/кв.см).

В силу пункта 5.11 СНиП 2.04.02-84 «Водоснабжение. Наружные сети и сооружения», утвержденных приказом Минрегиона России №635/14 от 29.12.2011, минимальный напор в сети водопровода на вводе в жилой дом для десятиэтажного дома составляет 4,6 кгс/см².

В данном случае проверка инспекцией проведена в квартире 48, находящемся на 12-м этаже дома, 121 по пр.Гамзатова и на вводе в дом давление составило 3,7 кгс/см², что не соответствует нормативному уровню - 4,3 кг/см².

Основанием привлечения общества к административной ответственности по статье 7.23 КоАП РФ явилось нарушение нормативного уровня и режима обеспечения населения коммунальными услугами.

Согласно статье 7 Федерального закона от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон №416-ФЗ) водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных систем горячего и холодного водоснабжения и (или) водоотведения осуществляются на основании договоров горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения.

В силу подпункта 8 пункта 5 статьи 13 Закона №416-ФЗ существенным условием водоснабжения являются границы эксплуатационной ответственности сторон по водопроводным сетям, определяемые по признаку обязанностей (ответственности) по эксплуатации этих сетей.

В соответствии с пунктом 2 Правил холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 №644

(далее - Правила №644), граница балансовой принадлежности - эта линия раздела объектов централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, в том числе водопроводных и (или) канализационных сетей, между владельцами по признаку собственности или владения на ином законном основании.

Граница эксплуатационной ответственности - эта линия раздела объектов централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, в том числе водопроводных и (или) канализационных сетей, по признаку обязанностей (ответственности) по эксплуатации этих систем или сетей, устанавливаемая в договоре холодного водоснабжения, договоре водоотведения или едином договоре холодного водоснабжения и водоотведения, договоре по транспортировке холодной воды, договоре по транспортировке сточных вод.

Местом исполнения организацией водопроводно-канализационного хозяйства своих обязательств по договору холодного водоснабжения является точка, расположенная на границе эксплуатационной ответственности абонента и организации водопроводно-канализационного хозяйства или транзитной организации, если иное не предусмотрено договором холодного водоснабжения (пункт 23 Правил №644).

Согласно пункту 31 Правил №644 к договору холодного водоснабжения, договору водоотведения, единому договору холодного водоснабжения и водоотведения прилагаются акты разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности абонента и организации водопроводно-канализационного хозяйства либо другого абонента по объектам централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, в том числе водопроводным и (или) канализационным сетям и сооружениям на них.

При отсутствии акта разграничения эксплуатационной ответственности граница эксплуатационной ответственности по объектам централизованных систем холодного водоснабжения (или) водоотведения, в том числе водопроводным и (или) канализационным сетям и сооружениям на них, устанавливается по границе балансовой принадлежности абонента и организации водопроводно-канализационного хозяйства либо другого абонента.

Материалами дела подтверждается факт оказания обществом услуг холодным водоснабжением дома №121 по ул.Ленина (пр.Гамзатова) г.Махачкалы и взимание с жильца названного дома платы за эти услуги (квитанция от 14.08.2017 №104170814131034).

Таким образом, материалами административного дела - актом проверки от 23.08.2017 №011397, протоколом об административном правонарушении от 23.08.2017 №010650, подтверждается, что на момент проведения проверки в жилом доме №121 по пр.Гамзатова (ул.Ленина) г.Махачкалы давление в системе холодного водоснабжения на вводе в двенадцатиэтажного дома составило 3.7 кгс/см², тогда как норматив составляет 4,6 кгс/см².

Обществом нарушены требования Правил №354.

Согласно имеющейся в деле квитанции от 14.08.2017 №104170814131034 житель дома №121 по пр.Р.Гамзатова (ул.Ленина), квартиры 48 оплату за коммунальную услугу - водоснабжение согласно открытому ему ОАО «Махачкалаводоканал» лицевому счету производит последнему в кассе данного общества.

Изложенное свидетельствует о том, что общество вступает с жильцами дома №121 по пр.Р.Гамзатова в договорные отношения, получает оплату за водоснабжение.

Следовательно, общество является лицом, ответственным за предоставление коммунальной услуги по водоснабжению надлежащего нормативного уровня 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, отсутствует в его действиях вина, необоснованный и подлежит отклонению по вышеприведенным основаниям.

По совершенному обществом правонарушению предусмотренный статьей 4.5 КоАП РФ срок давности не истек. Правомерно инспекцией привлечено общество за совершенное

правонарушение по статье 7.23 КоАП РФ с соблюдением процессуальных требований, предусмотренных нормами КоАП РФ, и с назначением ему штрафа в размере 10000 рублей.

Таким образом, административным органом доказано наличие в действиях общества состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена статьей 7.23 КоАП РФ.

С учетом характера и общественной опасности совершенного обществом правонарушения основания для признания правонарушения малозначительным и применения положений статьи 2.9 КоАП РФ суд не усматривает оснований для назначения обществу административного штрафа в размере ниже низшего предела.

В материалах дела имеется постановление инспекции от 30.01.2017 №40 о привлечении общества к административной ответственности по статье 7.23 КоАП РФ и об оплате последним по чеку-ордеру от 24.03.2017 штрафа в размере 10000 рублей, что свидетельствует о наличии обстоятельства, отягчающего административную ответственность общества.

С учетом характера совершенного правонарушения и степени вины общества административное наказание в виде штрафа в размере 7000 рублей соответствует целям предупреждения совершения новых правонарушений.

В материалы дела общество не представило доказательства, подтверждающие, что его имущественное и финансовое положение не позволяет ему выплатить назначенный оспоренным постановлением штраф в размере 7000 рублей.

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.

Событие вмененного обществу правонарушения подтверждается материалами дела и признается судом доказанным.

Нарушений процедуры привлечения юридического лица к административной ответственности судом не установлено, равно как и обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении.

Оспариваемое заявителем постановление о наложении штрафа инспекцией вынесено правомерно и является законным.

Административным материалом подтверждается наличие в действиях общества состава административного правонарушения, предусмотренного статьей 7.23 КоАП РФ, и законность вынесенного инспекцией в отношении заявителя оспоренного постановления от 14.09.2017 №232 по делу №1581-17 о наложении штрафа.

При таких обстоятельствах в удовлетворении заявления об отмене постановления инспекции от 14.09.2017 №232 по делу №1581-17 о наложении на общество по статье 7.23 КоАП РФ штрафа в размере 7000 рублей следует отказать.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 156, 167-170, 176-177, 207-211 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

РЕШИЛ:

в удовлетворении заявления об отмене постановления Госжилинспекции РД от 14 сентября 2017 года №232 по делу №1581-17 о наложении на ОАО «Махачкалаводоканал» по статье 7.23 КоАП РФ штрафа в размере 7000 рублей отказать.

На решение может быть подана апелляционная жалоба в Шестнадцатый арбитражный апелляционный суд в течение десяти дней со дня его принятия.

Судья

З.Т.Тагирова