



АРБИТРАЖНЫЙ СУД РЕСПУБЛИКИ ДАГЕСТАН

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕ

г. Махачкала
02 декабря 2016 года

Дело №А15-4266/2016

Резолютивная часть решения оглашена 30 ноября 2016 г.
Полный текст решения изготовлен 02 декабря 2016 г.

Арбитражный суд Республики Дагестан в составе судьи Магомедовой Ф.И., при ведении протокола судебного заседания секретарем с/з Шихкеримовой З.К., рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению публичного акционерного общества «Дагестанская энергосбытовая компания» (ОГРН 1050562009926, ИНН 0541031172) к Государственной жилищной инспекции Республики Дагестан (ОГРН 1020502630191, ИНН 0562046652) о признании незаконным и отмене постановления от 25.08.2016 за №242 о привлечении к административной ответственности по статье 7.23 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначении наказания в виде штрафа в размере 10000 руб., в отсутствие лиц, участвующих в деле,

УСТАНОВИЛ:

публичное акционерное общество «Дагестанская энергосбытовая компания» (далее – заявитель, общество, ПАО «ДЭСК») обратилось в Арбитражный суд Республики Дагестан с заявлением к Государственной жилищной инспекции Республики Дагестан (далее – заинтересованное лицо, Инспекция) о признании незаконным и отмене постановления №242 от 25.08.2016 о привлечении к административной ответственности, предусмотренной статьей 7.23 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), и назначении наказания в виде административного штрафа в размере 10 000 руб.

Определением от 14.09.2016 заявление принято к производству суда в порядке упрощенного производства в соответствии со статьями 226-228 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ).

Определением от 08.11.2016 суд перешел к рассмотрению дела по общим правилам административного судопроизводства и назначил предварительное судебное заседание на 30.11.2016.

Заявитель и заинтересованное лицо получили определение суда от 08.11.2016, о чем свидетельствуют почтовые уведомления о вручении им заказной корреспонденции (уведомление с почтовым идентификатором №367009 91 74514 4 вручено заявителю 11.11.2016, уведомление с почтовым идентификатором №367009 91 74515 1 вручено заинтересованному лицу 11.11.2016).

Лица, участвующие в деле, надлежаще извещенные о времени и месте судебного заседания, явку своих представителей в суд не обеспечили.

В порядке части 4 статьи 137 АПК РФ суд завершил предварительное судебное заседание и открыл судебное заседание в первой инстанции.

Заявитель в обоснование своих требований указал в заявлении, что оспариваемое постановление вынесено с нарушением норм процессуального права, не соответствует действующему законодательству Российской Федерации по тем основаниям, что ПАО «ДЭСК» не является сетевой организацией по передаче электрической энергии потребителям, а является субъектом электроэнергетики, осуществляющим деятельность по закупке и продаже электрической энергии на розничном рынке электрической энергии и мощности, в силу чего является сбытовой компанией по отношению к потребителям электрической энергии, вина общества административным органом не доказана и оснований для привлечения ПАО «ДЭСК» к административной ответственности не имеется.

Инспекция в отзыве на заявление от 05.10.2016 № 32.02/4081 требования общества не признала, указав на законность и обоснованность вынесенного административным органом постановления о привлечении ПАО «ДЭСК» к административной ответственности, просила отказать в удовлетворении заявленных требований.

Дело рассмотрено в отсутствие представителей лиц, участвующих в деле, в порядке статей 123, части 3 статьи 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ).

Рассмотрев материалы дела и оценив, руководствуясь статьей 71 АПК РФ, относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств, суд приходит к выводу о том, что требования заявителя не подлежат удовлетворению по следующим основаниям.

Как следует из материалов дела, в Государственную жилищную инспекцию РД из отдела по работе с обращениями граждан администрации Главы и Правительства РД поступило обращение жителей села Шамшагар Карабудахкентского района о том, что в селе отсутствует нормативная подача электроэнергии в жилые дома (перепады напряжения).

На основании распоряжения №107470 от 02.08.2016 Инспекцией проведена проверка на предмет соблюдения требований Жилищного кодекса РФ и Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям жилых помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 №354 по адресу: Карабудахкентский район, с.Шамшагар.

Указанное распоряжение (приказ) и уведомление о проведении мероприятия по государственному контролю №107470 от 02.08.2016 были доставлены нарочно в канцелярию ПАО «ДЭСК» 02.08.2016 (согласно отписке штампа входящей корреспонденции).

В ходе проверки административным органом установлено, что в с.Шамшагар, Карабудахкентского района находятся трансформаторы. На I трансформаторе напряжение по фазам составляет: A=206вт, B=218вт, C=212вт; на II трансформаторе напряжение по фазам составляет: A=357вт, B=359вт, C=361вт; на III трансформаторе напряжение по фазам составляет: A=207вт, B=209вт, C=226вт, что не соответствует нормативному уровню. У собственника жилого дома Ибашева А.А. напряжение в электросети составляет U=169вт, в жилом доме №74 напряжение в электросети составляет U=176вт, в жилом доме №52 напряжение в электросети составляет U=175вт, в жилом доме №55 напряжение в электросети составляет U=173вт, в жилом доме №16 напряжение в электросети составляет U=171вт, что не соответствует нормативному уровню предоставления коммунальных услуг потребителям. Замеры произведены прибором 266 CLAMP METER прошедшим государственную поверку в 2016 году.

Результаты проверки зафиксированы в акте проверки № 008468 от 04.08.2016, в котором отражены нарушения «Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов», утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 №354.

Усмотрев в действиях общества состав административного правонарушения, предусмотренного статьей 7.23 КоАП РФ, Инспекция составила протокол об административном правонарушении №009733 от 08.08.2016 без участия законного представителя ПАО «ДЭСК», извещенного уведомлением от 04.08.2016 №107470 о времени и месте составления протокола (уведомление доставлено обществу нарочно согласно штампу входящей корреспонденции 05.08.2016).

Копия протокола об административном правонарушении согласно штампу входящей корреспонденции получено обществом нарочно 09.08.2016.

Определением Инспекции от 15.08.2016 №31932 рассмотрение дела об административном правонарушении назначено на 10 часов 00 минут 25.08.2016. Данное определение получено обществом нарочно 16.08.2016, согласно штампу входящей корреспонденции.

На основании указанного выше протокола об административном правонарушении общество привлечено к административной ответственности по статье 7.23 КоАП РФ, о чем заместителем руководителя Госжилинспекции РД Алиевым М.З. вынесено постановление №242 по делу об административном правонарушении №1319-16 от 25.08.2016. Копия постановления направлена обществу заказным письмом с уведомлением и получена им 01.09.2016 (почтовый идентификатор № 367000 99 13511 4).

Не согласившись с вынесенным Государственной жилищной инспекцией РД постановлением, заявитель обжаловал его в арбитражный суд.

Предусмотренный частью 2 статьи 208 АПК РФ десятидневный срок оспаривания решения административного органа о привлечении к административной ответственности заявителем не пропущен.

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

Согласно части 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.

В соответствии со статьей 7.23 КоАП РФ нарушение нормативного уровня или режима обеспечения населения коммунальными услугами влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - 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 обеспечения населения коммунальными услугами.

Объективную сторону административного правонарушения, предусмотренного статьей 7.23 КоАП РФ, образуют действия либо бездействие лица, повлекшие нарушение установленного нормативного уровня либо режима обеспечения населения коммунальными услугами.

Субъектом правонарушения по данной статье являются должностные и юридические лица, а также индивидуальные предприниматели, обязанные обеспечивать нормативный уровень или режим обеспечения населения коммунальными услугами.

Целью установления административной ответственности по статье 7.23 КоАП РФ является защита интересов населения в области коммунального обслуживания.

В целях защиты прав потребителей коммунальных услуг и в соответствии со статьей 157 Жилищного кодекса Российской Федерации Правительство Российской Федерации постановлением от 06.05.2011 №354 "О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов" утвердило «Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов» (далее – Правила №354).

Пунктом 2 Правил № 354 предусмотрено, что потребителем коммунальных услуг является лицо, пользующееся на праве собственности или ином законном основании помещением в многоквартирном доме, жилым домом, домовладением.

Исполнитель - юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы или индивидуальный предприниматель, предоставляющие потребителю коммунальные услуги.

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.

Подпунктом "а" пункта 33 Правил № 354 установлено, что потребитель имеет право получать в необходимых объемах коммунальные услуги надлежащего качества.

Согласно пункту 149 Правил № 354 за нарушение качества предоставления потребителю коммунальных услуг исполнитель несет установленную законодательством Российской Федерации административную, уголовную или гражданско-правовую ответственность.

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 о техническом регулировании 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 напряжение). Номинальное напряжение в системе электроснабжения, сетей и приемников - 220 В.

В силу пункта 10 Приложения № 1 к Правилам № 354 отклонение напряжения от действующих федеральных стандартов не допускается.

Из материалов дела следует, что основанием для привлечения общества к административной ответственности явилось нарушение обеспечения населения коммунальными услугами.

Факт нарушения Правил № 354 подтверждается актом проверки от 04.08.2016 №008468 и протоколом об административном правонарушении № 009733 от 08.08.2016, полученным ПАО «ДЭСК».

Довод общества о том, что оно необоснованно привлечено к административной ответственности, поскольку не несет ответственности за качество предоставляемой коммунальной услуги и не является надлежащим субъектом административного правонарушения, предусмотренного статьей 7.23 КоАП РФ, судом отклоняется по следующим основаниям.

В соответствии с Уставом основными видами деятельности общества являются: покупка электрической энергии на оптовом и розничных рынках электрической энергии (мощности), реализация (продажа) электрической энергии на оптовом и розничных рынках электрической энергии (мощности) потребителям (в том числе гражданам), предоставление коммунальных услуг населению (п. 3.2 Устава).

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ "Об электроэнергетике" 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.

В силу ст. 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.

Из представленных в материалы дела копий квитанций видно, что потребители электроэнергии, проживающие по адресу: Карабудахкентский район, с.Шамшагар, производит оплату за электроэнергию в кассу отделения почтовой связи.

Согласно договору №1/360 от 01.08.2006, заключенному между ОАО «ДЭСК» (Заказчик) и ФГУП «Почта России» (Исполнитель), последний за вознаграждение выполняет функции по приему платы от населения за потребленную электроэнергию через отделения почтовой связи городов и районов республики, согласно Приложению №1, являющемуся неотъемлемой частью договора.

Исходя из изложенного, между потребителями – жильцами домов, расположенных по адресу: Карабудахкентский район, с.Шамшагар, и обществом сложились договорные отношения по электроснабжению, так как оплату за оказанные обществом коммунальные услуги потребитель производит обществу.

В силу пункта 1 статьи 540 Гражданского кодекса РФ в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, договор считается заключенным с момента первого фактического подключения абонента в установленном порядке к присоединенной сети. Если иное не предусмотрено соглашением сторон, такой договор считается заключенным на неопределенный срок и может быть изменен или расторгнут по основаниям, предусмотренным статьей 546 Кодекса.

В соответствии с пунктом 30 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 №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.

Кроме того, 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.

При таких обстоятельствах суд пришел к выводу, что в рассматриваемом случае именно заявитель является исполнителем коммунальной услуги по электроснабжению, вступает с жильцами домов, расположенных по адресу: Карабудахкентский район, с.Шамшагар, в договорные отношения, получает оплату за поставленную электроэнергию, следовательно, является лицом, ответственным за бесперебойное предоставление коммунальной услуги по электроснабжению надлежащего качества и субъектом вменяемого ему административного правонарушения.

Доказательств обратного обществом в суд не представлено и в материалах дела они не имеются.

Привлекая общество к административной ответственности за совершение правонарушения, предусмотренного статьей 7.23 КоАП РФ, Инспекция применила санкцию в размере 10 000 рублей.

В пункте 19 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 02.06.2004 №10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что при рассмотрении заявления об оспаривании постановления административного органа о привлечении к административной ответственности судам необходимо исходить из того, что оспариваемое постановление не может быть признано законным, если при назначении наказания не были учтены обстоятельства, указанные в частях 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ. К таким обстоятельствам относится характер совершенного юридическим лицом административного правонарушения, его имущественное и финансовое положение, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность (часть 3 статьи 4.1 КоАП РФ).

В силу статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, признается повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 настоящего Кодекса.

В силу статьи 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении административного наказания.

Из представленного инспекцией постановления №457 от 27.11.2015 усматривается, что на ПАО «Дагестанская энергосбытовая компания» Государственной жилищной инспекцией РД был наложен административный штраф по статье 7.23 КоАП РФ в размере 10 000 рублей, который оплачен заявителем платежным поручением №2997 от 27.04.2016.

Данное обстоятельство является отягчающим в силу того, что со дня окончания исполнения указанного постановления и на день принятия оспариваемого постановления не прошло свыше одного года.

Таким образом, административным органом в силу статей 4.1, 4.2 КоАП РФ при назначении административного наказания в виде штрафа в размере 10 000 руб. были

учтены обстоятельства, отягчающие административную ответственность заявителя, которые подтверждаются материалами дела.

Процедура привлечения общества к административной ответственности, в том числе требования, установленные статьями 28.2, 29.7 Кодекса для составления протокола об административном правонарушении и рассмотрения дела, Инспекцией соблюдена; права, установленные статьей 25.1 Кодекса, иные права, предусмотренные Кодексом, обеспечены. Факт надлежащего извещения общества о времени и месте составления протокола и рассмотрения дела об административном правонарушении подтвержден документально.

Постановление №242 от 25.08.2016 вынесено в пределах срока давности привлечения к административной ответственности, установленного статьей 4.5 КоАП РФ.

В связи с изложенным в удовлетворении заявления ПАО «Дагестанская энергосбытовая компания» о признании незаконным постановления Государственной жилищной инспекции Республики Дагестан №242 от 25.08.2016 по делу об административном правонарушении №1319-16 о наложении штрафа на ПАО «Дагестанская энергосбытовая компания» по статье 7.23 КоАП РФ в размере 10 000 руб. следует отказать.

В соответствии с пунктом 4 статьи 208 АПК РФ заявление об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности государственной пошлиной не облагается.

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

РЕШИЛ:

в удовлетворении заявления публичного акционерного общества «Дагестанская энергосбытовая компания» (ИНН 0541031172, ОГРН 1050562009926) о признании незаконным и отмене постановления Государственной жилищной инспекции Республики Дагестан №242 от 25.08.2016 по делу об административном правонарушении №1319-16, предусмотренном статьей 7.23 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, о назначении наказания в виде административного штрафа в размере 10 000 руб. отказать.

Решение суда вступает в законную силу в десятидневный срок со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба.

В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено и не изменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражного суда апелляционной инстанции.

Решение суда может быть обжаловано в Шестнадцатый арбитражный апелляционный суд (г. Ессентуки Ставропольского края) в течение десяти дней со дня его принятия (изготовления в полном объеме) через Арбитражный суд Республики Дагестан.

Судья

Ф.И. Магомедова