



## ШЕСТНАДЦАТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД

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

### ПОСТАНОВЛЕНИЕ

г. Ессентуки

Дело № А15-1258/2020

26 марта 2021 года

Резолютивная часть постановления объявлена 25 марта 2021 года.

Полный текст постановления изготовлен 26 марта 2021 года.

Шестнадцатый арбитражный апелляционный суд в составе председательствующего Сомова Е.Г., судей Белова Д.А. и Семенова М.У. при ведении протокола секретарем судебного заседания Руковицкой Е.О., рассмотрев в открытом судебном заседании апелляционную жалобу публичного акционерного общества «Дагестанская энергосбытовая компания» на решение Арбитражного суда Республики Дагестан от 30.11.2020 по делу № А15-1258/2020, в отсутствие представителей лиц, участвующих в деле, извещенных надлежащим образом,

#### УСТАНОВИЛ:

публичное акционерное общество «Дагестанская энергосбытовая компания» (далее – общество) обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании незаконным и отмене постановления Государственной жилищной инспекции Республики Дагестан (далее – инспекция) № 47 от 04.03.2020 по делу №329-20 о привлечении к ответственности по статье 7.23 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в виде наложения штрафа в размере 10 000 рублей.

Судом первой инстанции заявление принято к производству в порядке упрощенного производства согласно статье 227 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Определением от 17.08.2020 суд перешел к рассмотрению дела по общим правилам искового производства (пункт 2 части 5 статьи 227 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации).

Решением суда от 30.11.2020 суд отказал в удовлетворении заявления.

В апелляционной жалобе общество просит решение суда от 30.11.2020 отменить, принять по делу новый судебный акт, которым удовлетворить требования общества. В обоснование своих доводов общество указывает, что оно не владеет объектами электросетевого хозяйства, следовательно, не является надлежащим субъектом вменяемого административным органом правонарушения. Вместе с тем инспекцией не представлено доказательств подтверждающих, что именно деяния общества привели к поставке потребителям электрической энергии, не соответствующей требованиям государственных стандартов, а также не обосновала в каких именно действий (бездействий) выражены эти деяния.

В отзыве на апелляционную жалобу инспекция просила оставить решение без изменения, апелляционную жалобу – без удовлетворения.

Информация о времени и месте судебного заседания с соответствующим файлом размещена 06.02.2021 в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://arbitr.ru/> в соответствии с положениями статьи 121 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Лица, участвующие в деле, извещенные о месте и времени судебного заседания надлежащим образом, явку своих представителей в судебное заседание не обеспечили, что в силу положений статьи 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации не является препятствием для рассмотрения дела в их отсутствие.

Изучив материалы дела, оценив доводы апелляционной жалобы, возражений, и проверив законность обжалуемого судебного акта в порядке, установленном главой 34 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный апелляционный суд пришел к выводу, что обжалуемое решение подлежит оставлению без изменения, исходя из следующего.

Как установлено судом и усматривается из материалов дела, 11.02.2020 в инспекцию поступило обращение от Шмелевой А.В. (далее – заявитель) и других жильцов дома по адресу: г. Махачкала, мкр. Эльтав, ул. Лиственная, дом 46 о том, что в названном доме наблюдаются частые отключения электроэнергии.

12 февраля 2020 года инспекция издала распоряжение (приказ) № 40214 о проведении 17.02.2020 в отношении общества внеплановой выездной проверки с целью проверки фактов, указанных в обращении заявителя.

Копии распоряжения и уведомления о проведении мероприятия по государственному контролю от 12.02.2020 № 40214 нарочно вручены обществу 12.02.2020, о чем имеется подпись.

17 февраля 2020 года с 10 час. 30 мин. до 11 час. 00 мин. на основании упомянутого распоряжения инспектором - главным специалистом инспекции Далгатовым А.М. в отсутствие извещенного законного представителя общества и в присутствии заявителя (жильца дома № 46 по ул. Лиственной), директора общества с ограниченной ответственностью «Финанс Компас» (далее – управляющая организация) проведена внеплановая выездная проверка.

По результатам проверки составлен акт проверки №024987 от 17.02.2020, согласно которому в жилом доме по адресу: г. Махачкала, мкр. «Эльтав», ул. Лиственная, дом 46, в котором поставщиком электроснабжения является общество, произведены замеры параметров электроэнергии в квартире 30, где параметры напряжения составляет 213 В, что соответствует нормативному уровню; из запроса определения об истребований сведений в Единую дежурно-диспетчерскую службу г. Махачкалы (далее - ЕДДС) установлено, что в период с 11.12.2019 по 11.02.2020 в адрес ЕДДС поступали обращения граждан об отсутствии электроэнергии в микрорайоне «Эльтав», на территории которого находится ул. Лиственная дом 46, по следующим датам: 26.12.2019, 30.12.2019, 09.01.2020, 16.01.2020, 23.01.2020, 24.01.2020, 25.01.2020. Также имеются акты установления факта непредоставления коммунальной услуги (электроснабжения), подписанные жильцами и представителем управляющей организации в период 30.12.2019 с 12 час. 26 мин. до 18 час. 17 мин. (5 час.51 мин.), 30.12.19 с 22 час. 20 мин. по 31.12.19 с 08 час.46 мин. (10 час.26 мин.), 23.01.2020 с 10 час.58 мин. по 23.01.2020 до 16 час. 58 мин. (6 час.), 08.01.2020 с 12 час. 43 мин. по 08.01.2020 до 18 час.52 мин. (6 час. 9 мин.); частые отключения электричества приводят к отключению котельной находящейся в 100-150 метрах от многоквартирного дома, что обеспечивает безаварийную работу внутридомовой инженерной системы централизованного отопления, а также влечет отключению сетей оборудования, входящего в состав общего имущества МКД (электропит лифтового оборудования).

Данные обстоятельства нарушают пункт 10 Приложения №1 и пункт 31 ППКУС и ПП в МКД и жилых домах, утвержденных постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354.

17 февраля 2020 года инспекцией вынесено уведомление № 40214, которое нарочно вручено обществу 17.02.2020 (о чем имеется подпись), обществу предложено явиться в 17 часов 00 минут 18.02.2020 для составления протокола об административном правонарушении.

18 февраля 2020 года инспектором - главным специалистом Далгатовым А.М. с участием представителя общества, составлен протокол об административном правонарушении № 012977.

Согласно протоколу общество, являясь ответственным за качественное и бесперебойное обеспечение населения коммунальной услугой (энергоснабжение), допустило нарушение Правил предоставления коммунальных услуг населению, а именно: по данным Единой дежурно-диспетчерской службы г. Махачкалы от 13.02.2020 в период с 11.12.2019 по 11.02.2020 были кратковременные отключения в мкр. «Эльтав», на территории которого находится ул. Лиственная, дом 46 (26.12.2019, 30.12.2019, 09.01.2020, 16.01.2020, 23.01.2020, 24.01.2020, 25.01.2020); имеются акты установления факта непредоставления коммунальной услуги (электроснабжения), подписанные жильцами и представителем управляющей организации ООО «Финанс Компас» (акт от 23.01.2020 с 10 час. 58 мин до 18 час. 17 мин., акт от 31.12.2019 в период 30.12.2019 с 22 час. 20 мин. По 31.12.2019 до 08 час. 46 мин., акт 23.01.2020 с 10 час. 58 мин. До 16 час. 58 мин., акт от 08.01.2020 с 12 час. 43 мин. До 18 час.52 мин., акт от 16.01.2020 с 11 час.32 мин. До 16 час. 07 мин., акт от 14.01.2020 с 20 час. 56 мин. До 23 час. 40 мин.), тем самым нарушен пункт 10 Приложения №1 и пункт 31 ППКУС и ПП в МКД и жилых домах, утвержденных постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 №354.

Копия указанного протокола вручена нарочно обществу 19.02.2020.

21 февраля 2020 года инспекцией вынесено определение № 41307, в соответствии с которым рассмотрение дела об административном правонарушении назначено на 11 часов 00 минут 04.03.2020 по адресу: г. Махачкала, пр. И. Шамиля, 58 «а», 4 этаж, кабинет № 21.

Названное определение вручено обществу 25.02.2020.

04 марта 2020 года инспекцией в отсутствие извещенного представителя общества в отношении общества вынесено постановление № 47, которым общество признано виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрено статьей 7.23 КоАП РФ, с назначением административного наказания в виде штрафа в размере 10 000 рублей.

Общество, считая незаконным вынесенное постановление инспекции, обратилось в арбитражный суд.

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.

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 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).

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  $\pm 5$  и  $\pm 10$  (от номинального напряжения электрической сети по ГОСТ 721 и ГОСТ 21128 (номинальное значение). Номинальное напряжение в системе электроснабжения, сетей и приемников – 220 В.

Согласно пункту 10 Приложения № 1 к Правилам № 354 отклонение напряжения от действующих федеральных стандартов не допускается.

В соответствии с пунктом 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 220 В.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц основным видом деятельности (ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС) общество является торговля электрической энергией.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон №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, 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.

Основанием для привлечения общества оспоренным постановлением к административной ответственности по статье 7.23 КоАП РФ явилось нарушение режима обеспечения населения коммунальными услугами.

Факт нарушения обществом Правил № 354 подтверждается актом проверки от 17.02.2020, протоколом об административном правонарушении 18.02.2020 № 012977, актами управляющей организации от 30, 31.12.2019, 08.01.2020, 14, 16, 23.01.2020, письмом МКУ «Единая дежурно-диспетчерская служба» от 13.02.2020 №21 подтверждается факт неоднократного отключения электроэнергии жильцам дома № 46 по ул. Лиственная г. Махачкалы без предварительного предупреждения.

Согласно имеющейся в материалах дела квитанции потребителя Коротковой Л.А. от 23.10.2019 произведена оплата общества за электроэнергию по лицевому счету, открытому последним.

Как верно указал суд первой инстанции, общество (гарантирующий поставщик) является исполнителем коммунальной услуги по электроснабжению, находится с заявителем в договорных отношениях, получает оплату за поставленную электроэнергию. Следовательно, общество является лицом, ответственным за предоставление коммунальной услуги по электроснабжению надлежащего качества, и субъектом вменяемого ему административного правонарушения.

В соответствии со статьей 1.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В соответствии с ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В материалах дела отсутствуют доказательства того, что общество приняло все зависящие от него меры по соблюдению установленных законодательством норм.

Каких-либо доказательств невозможности соблюдения обществом требований законодательства в силу чрезвычайных обстоятельств, которые оно не могло предвидеть и предотвратить, в материалах дела не имеется.

Суд первой инстанции не установил оснований для признания правонарушения малозначительным.

Нарушений административного законодательства при производстве по делу об административном правонарушении судом апелляционной инстанции не установлено, равно как и обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении.

Процессуальных нарушений закона, не позволивших объективно, полно и всесторонне рассмотреть материалы дела об административном правонарушении и принять правильное решение, административным органом не допущено.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения оспариваемого постановления не истек.

Обстоятельств смягчающих административную ответственность не установлено.

В соответствии со статьей 3.1. КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Административный орган, учитывая характер допущенных нарушений, наличие отягчающих обстоятельств назначил административное наказание в виде административного штрафа в размере 10 000 рублей.

Назначенное административное наказание соответствует его превентивным целям и принципам законности, справедливости и неотвратимости.

Назначенный размер штрафа не является инструментом подавления экономической самостоятельности и инициативы и не влечет ограничений конституционных прав и свобод заявителя, свободы предпринимательства и права собственности.

В материалах дела отсутствуют и обществом не представлены доказательства того, что имущественное и финансовое положение привлекаемого к административной ответственности лица не позволяют ему выплатить назначенный административный штраф; общество не является убыточным, финансовое положение устойчивое, доказательств обратного не представлено.

Приведенные в апелляционной жалобе доводы, судебной коллегией отклоняются, поскольку основаны на неверном понимании норм материального права ввиду следующего.

В соответствии с Уставом основными видами деятельности общества являются: покупка электрической энергии на оптовом и розничных рынках 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 26.03.2003г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее - Закон № 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.

В силу ч. 1 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.

Согласно имеющейся в материалах деле квитанции произведена оплата за электроэнергию обществу.

Таким образом, именно общество является исполнителем, ответственным за бесперебойное предоставление коммунальной услуги по электроснабжению надлежащего качества и субъектом вменяемого ему административного правонарушения.

В силу пункта 1 статьи 540 ГК 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 п. 30 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442, в рамках договора энергоснабжения гарантирующий поставщик несет перед потребителем 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 таковым обстоятельствам не относятся нарушение обязательств со стороны контрагентов исполнителя или действия (бездействие) исполнителя, включая отсутствие у исполнителя необходимых денежных средств.

Применительно к установленным по делу обстоятельствам суд сделал правильный вывод о наличии в действиях общества состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 7.23 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При таких обстоятельствах у суда апелляционной инстанции отсутствуют основания для отмены решения суда первой инстанции и удовлетворения апелляционной жалобы.

Нарушения и неправильного применения норм материального или процессуального права, влекущих отмену судебного акта в силу статьи 270 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, судом апелляционной инстанции не установлено.

На основании части 4 статьи 208 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, части 4 статьи 30.1 и части 5 статьи 30.2 КоАП РФ государственная пошлина по делам об оспаривании решений о привлечении к административной ответственности (определений об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении) не уплачивается, в связи с чем вопрос о ее взыскании не рассматривался.

Руководствуясь статьями 110, 266, 268, 269, 271, 275 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Шестнадцатый арбитражный апелляционный суд,

**ПОСТАНОВИЛ:**

решение Арбитражного суда Республики Дагестан от 30.11.2020 по делу № А15-1258/2020 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

Е.Г. Сомов

Судьи

Д.А. Белов

М.У. Семенов