

**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 № А15-201/2020

Резолютивная часть постановления объявлена 07.09.2020

Полный текст постановления изготовлен 08.09.2020

Шестнадцатый арбитражный апелляционный суд в составе: председательствующего Белова Д.А., судей: Макаровой Н.В., Цигельникова И.А., при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Калугиной У.В., в отсутствие процессуальных лиц, участвующего в деле, надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте судебного заседания, апелляционную жалобу ПАО «Дагестанская энергосбытовая компания» на решение Арбитражного суда Республики Дагестан от 07.07.2020 по делу № А15-201/2020,

УСТАНОВИЛ:

в Арбитражный суд Республики Дагестан обратилось ПАО «Дагестанская энергосбытовая компания» (далее – заявитель, ПАО «ДЭСК», общество) с заявлением о признании незаконным и отмене постановления Государственной жилищной инспекции Республики Дагестан (далее – заинтересованное лицо, инспекция) от 30.12.2019 № 394 по делу № 2481-19 о наложении по статье 7.23 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) штрафа в размере 10 000 рублей.

Решением суда в заявленных требованиях отказано.

Решение мотивировано тем, что административным органом обществу правомерно назначено административное наказание, предусмотренное статьей 7.23 КоАП РФ в виде административного штрафа в размере 10 000 рублей.

Не согласившись с принятым решением, общество обратилось с апелляционной жалобой, в которой просит его отменить, ссылаясь на его необоснованность. Заявитель считает, что решение суда первой инстанции принято с нарушением норм материального и процессуального права, при неполном исследовании письменных доказательств, имеющихся в материалах дела; выводы суда не соответствуют обстоятельствам дела.

Отзыв на апелляционную жалобу суду не представлен.

Изучив и оценив материалы дела в их совокупности, проверив правильность применения норм материального и процессуального права в соответствии с требованиями статей 268 – 271 АПК РФ, арбитражный суд апелляционной инстанции считает, что судебный акт не подлежит отмене, по следующим основаниям.

Из материалов дела усматривается.

15.11.2020 в Госжилинспекцию Республики Дагестан из прокуратуры Кайтагского района с сопроводительным письмом от 07.11.2019 № 1р-2019 поступило обращение от жителей сел. Маджалис Кайтагского района о том, что в поселке низкое напряжение электрической энергии.

На основании распоряжения (приказ) № 38842 от 19.11.2019 о проведении внеплановой выездной проверки в отношении ПАО «ДЭСК» с 28.11.2019 по 28.11.2019 с целью проверки фактов, указанных в обращении жильцов домов сел. Маджалис.

В отсутствие извещенного законного представителя ПАО «ДЭСК» и в присутствии жителя дома №13 Абдуразакова Г.М. по адресу: г. Махачкала, пгт. Семендер, ул. 26 Бакинских Комиссаров, дом 13, проведена внеплановая выездная проверка.

Согласно результатам проведенной выездной проверки составлен акт проверки № 012487 от 29.11.2019, из которого следует, жилой дом № 2 «А» по ул. 3 Речная с. Маджалис Кайтагского района, владелец которого - Гасанова Х.Г., обслуживается самим собственником; поставщиком электрической энергии в жилой дом Гасановой Х.Г. является ПАО «Дагестанская энергосбытовая компания», абонент (потребитель электрической энергии) Гасанова Х.Г. имеет лицевой счет № 22061 и расчетную книжку по оплате за электроэнергию, прибор учета тип «Каскад - 200 МТ» находится в рабочем состоянии, пломбы не нарушены; для проверки качества предоставления коммунальной услуги - электрической энергии в 15:10 28.11.2019 до 15 час.10 мин. 29.11.2019 установлен регистратор показателей качества подаваемой электроэнергии «ПАРМА РК1.01» с заводским № 0225; по результатам испытаний на соответствие в контрольных точках за весь период испытаний установлено, что параметры качества электрической энергии не соответствует ГОСТ 32144-14 (протокол испытаний показателей качества электроэнергии от 29.11.2019); так же были произведены 28.11.2019 замеры параметров подаваемой электрической энергии в жилом доме Гасановой Х.Г. прибором «DIGITAL CLAM METER DT - 266» со сроком очередной поверки 30.12.2019; параметры напряжения в сети на границе эксплуатационной ответственности (на вводе в дом) и в жилом помещении по вышеуказанному адресу собственника Гасановой Х.Г., составляют 173 В, то есть электрическое напряжение на границе эксплуатационной ответственности и в жилом помещении не соответствует ГОСТ 32144-14., нарушены требования качества предоставления коммунальной услуги в части электроснабжения - приложение № 1 пункт 10, подпункт «д» п. 3, подпункт «а» пункта 31 ППКУС и ПП в МКД и жилых домах, что не соответствует нормативному уровню предоставления коммунальных услуг потребителям согласно пункту 31 постановления Правительства РФ от 06.05.2011 №354.

Инспекция в отсутствие извещенного законного представителя общества (на уведомлении имеется оттиск штампа общества и запись о получении 02.12.2019) составила протокол об административном правонарушении № 38842 от 19.11.2019. Копия указанного протокола направлена по почте.

Согласно протоколу об административном правонарушении усматривается нарушение пункта 31 Правил

предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354.

На основании указанного протокола инспекция вынесла по делу об административном правонарушении № 2481-19 постановление № 394 о признании общества виновным в совершении правонарушения, предусмотренного статьей 7.23 КоАП РФ, и назначении наказания в виде штрафа в размере 10000 рублей.

Не согласившись с постановлением инспекции, заявитель обжаловал его в установленном законом порядке в суд первой инстанции.

Статьей 7.23 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена ответственность за нарушение нормативного уровня или режима обеспечения населения коммунальными услугами в виде административного штрафа на должностных лиц в размере от пятисот до одной тысячи рублей; на юридических лиц - от пяти тысяч до десяти тысяч рублей.

Объективная сторона рассматриваемого правонарушения выражается в противоправных действиях (бездействии), вызвавших нарушение установленных нормативов или режимов обеспечения населения коммунальными услугами.

Субъектами административного правонарушения по статье 7.23 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях признаются должностные или юридические лица, нарушившие нормативный уровень или режим обеспечения населения коммунальными услугами. При этом статья 7.23 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не персонифицирует ответственность и не связывает ее с понятиями исполнитель и потребитель.

В силу статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации размер платы за коммунальные услуги рассчитывается по установленным тарифам и объемам услуг по приборам учета, а при их отсутствии - по нормативам потребления. Порядок расчетов за коммунальные услуги регламентируются Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354.

Качество предоставляемых коммунальных услуг соответствует требованиям, приведенным в приложении № 1 к настоящим Правилам (подпункт «д» пункта 3 Правил № 354).

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.

На основании пункта 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.

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

На основании пункта 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 Unom равно 220 В.

Согласно выпискам из Единого государственного реестра юридических лиц в отношении ПАО «ДЭСК», размещенной на официальном сайте ФНС России, и представленной заявителем в материалы дела, основным видом деятельности ПАО «ДЭСК» (Сведения о видах экономической деятельности по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС) является торговля электрической энергией.

Доводы ПАО «ДЭСК» 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, являются несостоятельными по следующим основаниям.

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» 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.

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.

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.

Основанием для привлечения общества оспоренным постановлением к административной ответственности по статье 7.23 КоАП РФ явилось нарушение нормативного уровня и режима обеспечения населения коммунальными услугами. Факт нарушения обществом Правил №354 подтверждается протоколом испытаний от 29.11.2019 №003, актом проверки от 29.11.2019 №012487, протоколом об административном правонарушении от 10.12.2019 №012215. Согласно имеющейся в материалах деле квитанции потребителя жильцов домов сел.Маджалис Гасановой Х.Г., Айдемирова К. последними произведена оплата за электроэнергию за 06.08.2019, 19.03.2019 согласно открытым обществом им лицевым счетам. Изложенное свидетельствует о том, что общество (гарантирующий поставщик) является исполнителем коммунальной услуги по электроснабжению, вступает с вышеуказанными жильцами домов в договорные отношения, получает оплату за поставленную электроэнергию.

Таким образом, именно общество является исполнителем коммунальной услуги по электроснабжению, вступает с жильцами дома, расположенного 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.

Оспариваемым постановлением общество привлечено к административной ответственности по статье 7.23 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за нарушение нормативного уровня или режима обеспечения населения коммунальными услугами.

Довод заявителя о вынесении контролирующим органом оспариваемого постановления на основании ненадлежащих доказательств судом отклоняется как необоснованный ввиду того, что заявителем не представлено документальных доказательств, свидетельствующих о наличии нарушений, допущенных Государственной жилищной инспекции Республики Дагестан при проведении измерений качества электрической энергии.

Заявитель представленные контролирующим органом доказательства не опроверг, документов, подтверждающих поставку потребителям электрической энергии надлежащего качества - не представил.

Таким образом, выводы суда первой инстанции соответствуют обстоятельствам, установленным по результатам исследования и оценки доказательств.

Нарушений или неправильного применения норм материального или процессуального права, являющихся в силу статьи 270 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации основанием к отмене или изменению решения, апелляционной инстанцией не установлено.

При таких обстоятельствах, руководствуясь статьями 268-271 АПК РФ, апелляционный суд

ПОСТАНОВИЛ:

решение Арбитражного суда Республики Дагестан от 07.07.2020 по делу № А15-201/2020 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
Судьи

Д.А. Белов
Н.В. Макарова
И.А. Цигельников

КОПИЯ ВЕРНА
ШЕСТНАДЦАТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ
АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД
Ст. специалист Ковтун. Н.В.

Подпись
09 сентября 2020 года