



АРБИТРАЖНЫЙ СУД РЕСПУБЛИКИ ДАГЕСТАН

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕ

г. Махачкала

24 декабря 2018 года

Дело №А15-4494/2018

Резолютивная часть решения объявлена 19 декабря 2018 года.

Решение в полном объеме изготовлено 24 декабря 2018 года.

Арбитражный суд Республики Дагестан в составе судьи Цахаева С.А., при ведении протокола судебного заседания секретарем Татаевой С.Г., рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению ООО «Дагестанэнерго» к Государственной жилищной инспекции Республики Дагестан о признании незаконным и отмене полностью предписания ГЖИ РД №018381 от 06 июля 2018 года,

с участием в судебном заседании представителей:

от заявителя – не явился, извещен,

от заинтересованного лица – Магомедшарипова А.М., доверенность от 18.09.2018 №32.02./5336,

УСТАНОВИЛ:

ООО «Дагестанэнерго» (далее – заявитель, общество) обратилось в Арбитражный суд РД с заявлением к Государственной жилищной инспекции Республики Дагестан о признании незаконным и отмене полностью предписания ГЖИ РД №018381 от 06 июля 2018 года.

Определением суда от 03.12.2018 судебное разбирательство по делу отложено на 17 час. 10 мин. 19.12.2018.

Заявитель, надлежаще уведомленный о времени и месте судебного разбирательства, явку в суд своего представителя не обеспечило, в связи с чем суд определил: судебное разбирательство провести в его отсутствие в соответствии со ст. 156 АПК РФ.

Заинтересованное лицо представило отзыв на заявление, его представитель в судебном заседании заявленные требования не признала, просила суд в их удовлетворении отказать по основаниям и возражениям, изложенным в отзыве на заявление.

Выслушав представителя заинтересованного лица, рассмотрев заявленные требования, исследовав и оценив в порядке статьи 71 АПК РФ в совокупности все доказательства, арбитражный суд в удовлетворении заявленных требований отказывает на основании следующего.

Как следует из материалов дела, в связи с поступлением от гражданина Садыкова М.С. жильца дома по адресу: г. Махачкала, ул. И. Казака, д. 3, кв. 53 заявления о необоснованном начислении платы за горячее водоснабжение, вынесено распоряжение (приказ) №61821 от 03.07.2018 о проведении в отношении ООО «Дагестанэнерго» 06.07.2018 внеплановой выездной проверки.

Распоряжение и уведомление о проведении проверки от 03.07.2018 вручены обществу 03.07.2018, о чем на распоряжении и уведомлении имеются штампы входящей корреспонденции от 03.07.2018.

По итогам проверки, проведенной с участием представителя общества - начальника абонетской службы Джафарова Г. Государственной жилищной инспекцией РД составлен акт проверки от 06.07.2018 №016864, в котором зафиксировано, что поставщиком услуг - ООО «Дагестанэнерго» на лицевой счет №10135003000530 абоненту Газалиеву И.К. произведено необоснованное начисление, в том числе с применением повышающего коэффициента на городского водоснабжение в сумме – 2 523 руб.

По итогам рассмотрения материалов проверки Государственная жилищная инспекция РД с участием представителя общества в отношении него 06.07.2018 вынесла предписание №018381, в котором обществу в срок до 10.08.2018 предписано произвести корректировку необоснованного начисленной суммы в размере 2 523 руб.

Общество, считая указанное предписание от 06.07.2018 незаконным, в порядке главы 24 АПК РФ оспорило его в арбитражном суде.

Согласно части 1 статьи 198 АПК РФ организация вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании незаконными действий (бездействия) органов местного самоуправления, если полагает, что оспариваемое действие (бездействие) не соответствует закону или иному нормативному правовому акту и нарушает ее права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагает на нее какие-либо обязанности, создает иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

В соответствии с частью 4 статьи 200 АПК РФ при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Обязательным условием для принятия решения об удовлетворении заявленных требований о признании ненормативных правовых актов, действий (решений)

государственных органов недействительными (незаконными) является установление судом совокупности юридических фактов: несоответствия данных актов, действий закону и нарушения ими законных прав и интересов заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (часть 2 статьи 201 АПК РФ).

В силу пункта 6 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.07.1996 N 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" основанием для принятия решения суда о признании ненормативного правового акта недействительным, действия (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, является одновременно как его несоответствие закону, так и нарушение указанным актом, действием (бездействием) гражданских прав и охраняемых законом интересов гражданина или юридического лица, обратившихся в суд в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона 02.05.2006 N 59-ФЗ "О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации" (далее - Закон N 59-ФЗ) следует, что граждане имеют право обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения, включая обращения объединений граждан, в том числе юридических лиц, в государственные органы, органы местного самоуправления и их должностным лицам, в государственные и муниципальные учреждения и иные организации, на которые возложено осуществление публично значимых функций, и их должностным лицам.

На основании пункта 2 Постановления Правительства РФ от 11.06.2013 N 493 "О государственном жилищном надзоре" задачами государственного жилищного надзора являются предупреждение, выявление и пресечение нарушений органами государственной власти, органами местного самоуправления, а также юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями и гражданами установленных в соответствии с жилищным законодательством, законодательством об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности требований к использованию и сохранности жилищного фонда независимо от его форм собственности, в том числе требований к созданию и деятельности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих управление многоквартирными домами.

Согласно Положению о Государственной жилищной инспекции Республики Дагестан, утвержденному Постановлением Правительства Республики Дагестан от 11.11.2013 N 576, Государственная жилищная инспекция Республики Дагестан является исполнительным органом государственной власти Республики Дагестан, уполномоченным на осуществление регионального государственного жилищного надзора на территории Республики Дагестан.

В соответствии с ч. 1 ст. 20 Жилищного кодекса Российской Федерации под государственным жилищным надзором понимаются деятельность уполномоченных

органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, направленная на предупреждение, выявление и пресечение нарушений органами государственной власти, органами местного самоуправления, а также юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями и гражданами установленных в соответствии с жилищным законодательством, законодательством об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности требований к использованию и сохранности жилищного фонда независимо от его форм собственности, в том числе требований к жилым помещениям, их использованию и содержанию, использованию и содержанию общего имущества собственников помещений в многоквартирных домах, формированию фондов капитального ремонта, созданию и деятельности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих управление многоквартирными домами, оказывающих услуги и (или) выполняющих работы по содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирных домах, предоставлению коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домах, специализированных некоммерческих организаций, которые осуществляют деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах (далее - региональный оператор), нарушений ограничений изменения размера вносимой гражданами платы за коммунальные услуги, требований энергетической эффективности и оснащенности помещений многоквартирных домов и жилых домов приборами учета используемых энергетических ресурсов, требований к предоставлению жилых помещений в наемных домах социального использования (далее - обязательные требования), посредством организации и проведения проверок указанных лиц, принятия предусмотренных законодательством Российской Федерации мер по пресечению и (или) устранению выявленных нарушений, и деятельность указанных органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации по систематическому наблюдению за исполнением обязательных требований, анализу и прогнозированию состояния исполнения обязательных требований при осуществлении органами государственной власти, органами местного самоуправления, юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями и гражданами своей деятельности.

Проверкой установлено и материалы дела подтверждают, что согласно сверки расчетов лицевого счета № 10135003000530 по адресу: г. Махачкала, ул. И.Казака, д.3, кв. 53, Обществом производится начисление на горячее водоснабжение по нормативу па одного зарегистрированного человека с применением повышающего коэффициента. В обоснование применения повышающего коэффициента, предусмотренный пунктом 11 Правил применения повышающих коэффициентов к базовым нормативам, утвержденных приказом Минстроя РД от 01.07.2016 № 237 (далее - Правила № 237), акт по форме и в порядке, установленным приказом Минрегионразвития РФ № 627 от 29.12.2011 не представлен.

В соответствии с ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 23.11.2009г. № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении

изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон № 261-ФЗ) производимые, передаваемые, потребляемые энергетические ресурсы подлежат обязательному учету с применением приборов учета используемых энергетических ресурсов.

Расчеты за энергетические ресурсы должны осуществляться на основании данных о количественном значении энергетических ресурсов, произведенных, переданных, потребленных, определенных при помощи приборов учета используемых ресурсов (ч. 2 ст. 13 Закона № 261-ФЗ).

В силу ч. 5 ст. 13 Закона № 261-ФЗ до 01 июля 2012 года собственники жилых домов, за исключением указанных в части 6 настоящей статьи, собственники помещений в многоквартирных домах, введенных в эксплуатацию на день вступления в силу настоящего Федерального закона, обязаны обеспечить оснащение таких домов приборами учета используемых воды, тепловой энергии, электрической энергии, а также ввод установленных приборов учета в эксплуатацию. При этом многоквартирные дома в указанный срок должны быть оснащены коллективными (общедомовыми) приборами учета используемых воды, тепловой энергии, электрической энергии, а также индивидуальными и общими (для коммунальной квартиры) приборами учета используемых воды, электрической энергии.

Согласно ч. 12 ст. 13 Закона № 261-ФЗ до 1 июля 2013 года (в отношении объектов, предусмотренных частями 5 и 6 настоящей статьи, в части оснащения их приборами учета используемых воды, тепловой энергии, электрической энергии, в том числе оснащения многоквартирных домов коллективными (общедомовыми) приборами учета используемых воды, тепловой энергии, электрической энергии, а также индивидуальными и общими (для коммунальных квартир) приборами учета используемых воды, электрической энергии), организации, указанные в части 9 (организации, которые осуществляют снабжение водой, природным газом, тепловой энергией, электрической энергией или их передачу) настоящей статьи, обязаны совершить действия по оснащению приборами учета используемых энергетических ресурсов, снабжение которыми и передачу которых указанные организации осуществляют, объектов, инженерно-техническое оборудование которых непосредственно присоединено к принадлежащим им сетям инженерно-технического обеспечения и которые в нарушение требований частей 3 - 6.1 и 8 настоящей статьи не были оснащены приборами учета используемых энергетических ресурсов в установленный срок. При этом собственники помещений в многоквартирных домах, не исполнившие в установленный срок обязанностей, предусмотренных частями 5 - 6.1 и 8 настоящей статьи, если это потребовало от указанных организаций совершения действий по установке приборов учета используемых энергетических ресурсов, оплачивают равными долями в течение пяти лет с даты их установки расходы указанных организаций на установку этих приборов учета. После 1 июля 2013 года (в отношении предусмотренных частями 5 и 6 настоящей статьи объектов и введенных в эксплуатацию

после дня вступления в силу настоящего Федерального закона аналогичных объектов в части оснащения их приборами учета используемых воды, тепловой энергии, электрической энергии, в том числе оснащения многоквартирных домов коллективными (общедомовыми) приборами учета используемых воды, тепловой энергии, электрической энергии, а также индивидуальными и общими (для коммунальных квартир) приборами учета используемых воды, электрической энергии) положения настоящей части должны выполняться во всех случаях выявления указанными организациями фактов нарушений установленных настоящей статьей требований об учете используемых энергетических ресурсов с применением приборов их учета и неустранения таких нарушений совершившим их лицом до истечения двух месяцев с момента их выявления. Указанные организации при выявлении фактов невыполнения собственниками приборов учета используемых энергетических ресурсов обязанности по обеспечению надлежащей эксплуатации этих приборов учета и неустранении такого невыполнения до истечения двух месяцев с момента его выявления также обязаны приступить к эксплуатации этих приборов учета с отнесением понесенных расходов на собственников этих приборов учета.

В силу пункта 42 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства РФ от 06.05.2011г. № 354 (далее - Правила № 354) размер платы за коммунальную услугу, предоставленную потребителю в жилом помещении, оборудованном индивидуальным или общим (квартирным) прибором учета, определяется в соответствии с формулой 1 приложения № 2 к настоящим Правилам исходя из показаний такого прибора учета за расчетный период.

При отсутствии индивидуального или общего (квартирного) прибора учета холодной воды, горячей воды, электрической энергии и газа и отсутствии технической возможности установки такого прибора учета размер платы за коммунальную услугу, предоставленную потребителю в жилом помещении, определяется в соответствии с формулами 4 и 5 приложения № 2 к настоящим Правилам исходя из нормативов потребления коммунальной услуги.

При отсутствии индивидуального или общего (квартирного) прибора учета холодной воды, горячей воды, электрической энергии и в случае наличия обязанности установки такого прибора учета размер платы за коммунальную услугу по холодному водоснабжению, горячему водоснабжению и (или) электроснабжению, предоставленную потребителю в жилом помещении, определяется по формуле 4 (1) приложения № 2 к настоящим Правилам исходя из норматива потребления коммунальной услуги по холодному водоснабжению, горячему водоснабжению и (или) электроснабжению с применением повышающего коэффициента.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.06.2016 № 603 «О внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации по вопросам предоставления коммунальных услуг» с 30.06.2016 пункт 42 Правил № 354

дополнен абзацем третьим, согласно которому при наличии технической возможности установки приборов учета холодной воды, горячей воды, электрической энергии размер платы за коммунальную услугу, предоставленную потребителю в жилом помещении в многоквартирном доме, определяется по формуле 4 (1) приложения № 2 к настоящим Правилам исходя из норматива потребления коммунальной услуги с учетом повышающего коэффициента.

Из вышеизложенного следует, что повышающий коэффициент к установленному нормативу может применяться при условии наличия технической возможности установки приборов учета. При отсутствии такой возможности повышающий коэффициент применен быть не может.

Пунктами 10, 11, 12, 14 Правил № 237 предусмотрены случаи применения повышающих коэффициентов на территории Республики Дагестан. Каждому случаю применения повышенного норматива потребления коммунальных услуг должно предшествовать обследование на предмет установления наличия (отсутствия) технической возможности установки приборов учета с составлением соответствующего акта по форме и в порядке, установленном приказом Минрегионразвития РФ от 29.12.2011 № 627 (далее - акт). Наличие технической возможности установки приборов учета на территориях муниципальных образований Республики Дагестан определяется в строгом соответствии с Критериями наличия (отсутствия) технической возможности установки индивидуального, общего (квартирного), коллективного (общедомового) приборов учета, утвержденными приказом Минрегионразвития РФ от 29.12.2011г. № 627 (далее - приказ N 627 и Критерии).

Применение повышенных нормативов потребления коммунальных услуг для определения размера платы граждан за потребленные коммунальные услуги при отсутствии приборов учета соответствующих коммунальных ресурсов без составления акта, указанного в пункте 11 Правил № 237, а также в случаях, не предусмотренных Критериями или в их нарушение, не допускается и неправомерно. Начисленные в нарушение указанного порядка платежи подлежат безусловному перерасчету и возврату либо их зачету при оплате будущих расчетных периодов.

Применение повышенных нормативов потребления коммунальных услуг для определения размера платы граждан за потребленные коммунальные услуги при отсутствии приборов учета соответствующих коммунальных ресурсов производится с месяца, следующего за месяцем, в котором составлен акт.

При этом ресурсоснабжающая организация не располагает сведениями, подтверждающими наличие технической возможности установки индивидуальных приборов учета в указанном жилом помещении. Документальных доказательств (в том числе акта), свидетельствующих о наличии технической возможности установки индивидуального прибора учета в жилом помещении № 53 многоквартирного дома № 3 по ул. И.Казака г. Махачкала, обществом не представлено.

Жилищной инспекцией установлено, что в названном жилом помещении обследование не проводилось, факт наличия (отсутствия) технической возможности установки индивидуального прибора учета в данном жилом помещении, не устанавливался.

Положения действующего законодательства прямо не устанавливают обязанность потребителей коммунальных ресурсов представлять соответствующим исполнителям коммунальных услуг акты об отсутствии технической возможности установки индивидуального прибора учета.

Общество, как исполнитель коммунальной услуги, располагало правом установить в предусмотренном законом порядке наличие технической возможности установки индивидуального прибора учета и начислять плату за коммунальную услугу по горячему водоснабжению с учетом повышающего коэффициента, либо не осуществлять никаких действий по установлению технической возможности и продолжать начислять плату без учета повышающего коэффициента.

Кроме того следует отметить, что на Общество положениями действующего законодательства возложена обязанность по информированию населения о праве на установку приборов учета. Кроме того, предприятие является организацией, оказывающей коммунальную услугу жителям многоквартирного дома, в связи с чем пассивное поведение потребителей не дает ему право по умолчанию применять повышающий коэффициент к нормативу. Мотивация же потребителей к установке приборов учета не означает возможность безосновательного применения повышающих коэффициентов без наличия доказательств, обосновывающих правильность такого применения.

Аналогичные позиции изложены и в определении Верховного суда РФ от 28.03.2018 № 303-КГ18-1797, вынесенного по кассационной жалобе, в том числе и на постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 12.10.2017 по делу № А24-3422/2017.

Кроме того как установлено инспекцией оспоренное предписание № 018381 от 06.07.2018 обществом в настоящее время исполнено в добровольном порядке. Так, согласно сверки расчетов от 01.08.2018, абоненту произведен перерасчет излишне начисленной суммы за потребленную коммунальную услугу. Из акта проверки от 13.08.2018 следует, что обществом оспоренное по данному делу предписание исполнено. Исполнение обществом требования предписания является доказательством признания правомерности вынесения Госжилинспекцией РД оспариваемого предписания.

Частью 1 статьи 198 АПК РФ определено, что граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и

законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

С учетом приведенных обстоятельств суд приходит к выводу о правомерности требований Государственной жилищной инспекции РД, изложенных в оспоренном предписании №018381 от 06.07.2018, которое обществом исполнено в добровольном порядке.

При проведении проверки, по итогам которой вынесено оспоренное предписание, административным органом нарушения не допущены. О проведении проверки общество было заблаговременно уведомлено.

В связи с изложенным суд установил, что доводы общества являются необоснованными и не соответствуют закону, в связи с чем оснований предусмотренных частью 2 статьи 201 АПК РФ для удовлетворения заявления общества нет.

Обществом по данному делу согласно платежному поручению от 14.09.2018 №2902 произведена уплата государственной пошлины по заявлению о приостановлении действия оспоренного ненормативного акта. Так как заявление о приостановлении действия оспоренного ненормативного акта государственной пошлиной не облагается, то уплаченная госпошлина по нему подлежит возврату обществу из федерального бюджета.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 104, 156, 167-170, 176, 197, 200, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Республики Дагестан

Р Е Ш И Л:

в удовлетворении заявления ООО «Дагестанэнерго» о признании незаконным и отмене предписания Государственной жилищной инспекции Республики Дагестан №018381 от 06 июля 2018 года отказать.

Возвратить ООО «Дагестанэнерго» (ИНН 0570006131) из федерального бюджета 3000 руб. излишне уплаченной согласно платежному поручению от 14.09.2018 №2902 государственной пошлины по заявлению о приостановлении действия оспоренного ненормативного акта.

Выдать справку на возврат.

Решение суда может быть обжаловано в Шестнадцатый арбитражный апелляционный в течении одного месяца со дня принятия через Арбитражный суд Республики Дагестан.

Судья

С.А. Цахаев