# Дело № 05-0002/16/2017

# ПОСТАНОВЛЕНИЕ

**о прекращении производства по делу об административном правонарушении**

22 февраля 2017 года г. Севастополь

Мировой судья Ленинского судебного района г.Севастополя судебного участка № 16 Рубан М.В. (299029, г. Севастополь, ул. Хрусталева, 4), рассмотрев дело об административном правонарушении, поступившее из Управления по промышленной безопасности, электроэнергетике и безопасности гидротехнических сооружений города Севастополя (Севтехнадзор), в отношении:

**юридического лица Общества с ограниченной ответственностью «Управляющая компания «СевРЭП»,** ИНН \*\*\*, КПП \*\*\*, ОГРН \*\*\*, юридический адрес: [адрес], генеральный директор Ильчишина Е.А., к административной ответственности ранее не привлекавшегося (сведений не представлено),

**по ст.7.19 КоАП РФ,**

**УСТАНОВИЛ:**

Согласно протоколу об административном правонарушении № \*\*\* от 21.11.2016 ООО «УК СевРЭП» 04.08.2016 и 25.08.2016 осуществлено самовольное подключение энергопринимающих устройств многоквартирных домов [номер], [номер] и офисных помещений в МКД № [номер] по [адрес] к электрическим сетям и самовольное использование электрической энергии.

Действия ООО «УК СевРЭП» должностным лицом, составившим протокол об административном правонарушении, квалифицированы по ст.7.19 КоАП РФ, как самовольное подключение к электрическим сетям, а равно самовольное (безучетное) использование электрической энергии, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния.

При рассмотрении дела защитник юридического лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, Ласица А.В. просил прекратить производство по делу в виду отсутствия в действиях ООО «УК СевРЭП» состава административного правонарушения, поскольку самовольного потребления электрической энергии не имелось, в домах установлены приборы учета, о чем отмечено в самих актах, поставщик электрической энергии ПАО «Название» производит начисления за потребленную электрическую энергию по действующему договору, заключенному с ОК «ЖСК «Название», с которой ООО «УК СевРЭП» заключен агентский договор на оказание услуг по начислению и приему платежей граждан за коммунальные услуги, производится оплата поставленной электрической энергии по данным договорам, потому отсутствует безучетное потребление электрической энергии, кроме того, Севтехнадзором грубо нарушены требования Федерального закона № 294-ФЗ от 26.12.2008 «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» и Административный регламент исполнения Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору государственной функции по осуществлению федерального государственного энергетического надзора, утвержденного Приказом Ростехнадзора от 30.01.2015 № 38, в части непроведения должным образом проверки юридического лица, потому собранные доказательства по делу являются недопустимыми, поскольку получены с нарушением установленного законом порядка.

 Выслушав объяснения защитника лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, допросив свидетеля, исследовав материалы дела, мировой судья приходит к следующему.

Согласно ст.24.1 КоАП РФ задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом.

Согласно ст.1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. При этом лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, считается невиновным, пока его вина не будет доказана в порядке, предусмотренном кодексом, и установлена вступившим в законную силу постановлением судьи, органа, должностного лица, рассмотревших дело. Лицо, привлекаемое к административной ответственности, не обязано доказывать свою невиновность. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

В силу ч.1 ст.2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое названным кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Статьей 26.1 КоАП РФ предусмотрено, что одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении, является виновность лица в совершении административного правонарушения.

Как усматривается из материалов дела, основанием для составления протокола об административном правонарушении в отношении ООО «УК СевРЭП» по ст.7.19 КоАП РФ явились составленные представителями поставщика электрической энергии ПАО ЭК «Название» акты № \*\*\* от 04.08.2016, № \*\*\* от 04.08.2016, № \*\*\* от 25.08.2016 о бездоговорном потреблении ООО «УК СевРЭП» электрической энергии в домах № [номер], [номер] и офисных помещений в МКД № [номер] по [адрес] с 01.07.2015 по 04.08.2016 и 25.08.2016 соответственно. В актах указано, что представитель ООО «УК СевРЭП» ФИО от подписи отказался.

Мировым судьей установлено, что между ООО «УК СевРЭП» и собственниками многоквартирного дома [адрес] заключен 09.06.2015 договор № \*\*\* управления многоквартирным домом (оказания услуг и выполнения работ по содержанию, ремонту общего имущества жилого дома, оказания коммунальных услуг). Аналогичный договор заключен 12.06.2015 ООО «УК СевРЭП» с собственниками многоквартирного дома № [адрес] (договор № \*\*\*).

В дополнительных соглашениях к указанным договорам от 10.06.2015 и 12.06.2015 стороны согласовали условие, согласно которого договоры № \*\*\* и № \*\*\* вступают в силу с момента включения многоквартирных домов в лицензию Управляющей организации на право осуществления предпринимательской деятельности по управлению многоквартирными домами и действуют в течение 1 года.

В ответе на запрос ПАО «ЭК «Название» Госжилнадзор Севастополя письмом от 26.02.2016 уведомил, что управление многоквартирными домами № [номер], № [номер] по [адрес] осуществляет ООО «УК СевРЭП».

Согласно представленной лицензии № \*\*\* от 03.12.2015 на осуществление ООО «УК СевРЭП» предпринимательской деятельности по управлению многоквартирными домами с приложением № 1 к приказу Госжилнадзора Севастополя № 188 от 03.12.2015 вышеуказанные дома в лицензию не включены.

В письме от 31.01.2017 № 206 Госжилнадзор Севастополя уведомил мирового судью, что многоквартирные дома № [номер], № [номер] по [адрес] в лицензию ООО «УК СевРЭП» не были включены.

Согласно ст.192 Жилищного кодекса РФ деятельность по управлению многоквартирными домами осуществляется управляющими организациями на основании лицензии на осуществление предпринимательской деятельности по управлению многоквартирными домами (далее также - лицензия), выданной органом государственного жилищного надзора на основании решения лицензионной комиссии субъекта Российской Федерации (далее - лицензионная комиссия). Под деятельностью по управлению многоквартирным домом понимаются выполнение работ и (или) оказание услуг по управлению многоквартирным домом на основании договора управления многоквартирным домом.

Допрошенный при рассмотрении дела свидетель ФИО, замещающий должность заместителя директора ООО «УК СевРЭП», показал, что ООО «УК СевРЭП» осуществляет текущий ремонт общего имущества домов № [номер], № [номер] по [адрес], уборку придомовой территории, вывоз мусора, осуществляет посреднически действия по сбору платежей с собственников квартир за коммунальные услуги и их перечислению. Также свидетель подтвердил, что он присутствовал 04.08.2016 и 25.08.2016 при осмотре представителями ПАО «Название» общедомовых приборов учета в указанных домах, расположенных на фасаде зданий, снимались показания потребленной электрической энергии по трем приборам учета, замечаний не имелось. С 01.10.2016 управление данными домами осуществляет иная управляющая компания.

Таким образом, мировой судья приходит к выводу, что, несмотря на отсутствие лицензии, ООО «УК СевРЭП» фактически осуществляло управление многоквартирными домами № [номер], № [номер] по [адрес], исходя из содержания оказываемых собственникам квартир данных домов услуг.

Вместе с тем, объективная сторона вменяемой в вину ООО «УК СевРЭП» ст.7.19 КоАП РФ заключается в самовольном подключении к электрическим сетям и самовольном (безучетном) потреблении электрической энергии.

Исходя из содержания ст.2 Основных положений функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденных постановлением Правительства РФ от 04.05.2012 № 442, разграничиваются понятия бездоговорного потребления электрической энергии и безучетного потребления.

Так, бездоговорное потребление электрической энергии - это самовольное подключение энергопринимающих устройств к объектам электросетевого хозяйства и (или) потребление электрической энергии в отсутствие заключенного в установленном порядке договора, обеспечивающего продажу электрической энергии (мощности) на розничных рынках, кроме случаев потребления электрической энергии в отсутствие такого договора в течение 2 месяцев с даты, установленной для принятия гарантирующим поставщиком на обслуживание потребителей.

Безучетное потребление - это потребление электрической энергии с нарушением установленного договором энергоснабжения (купли-продажи (поставки) электрической энергии (мощности), договором оказания услуг по передаче электрической энергии) и настоящим документом порядка учета электрической энергии со стороны потребителя (покупателя), выразившимся во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета), обязанность по обеспечению целостности и сохранности которого (которой) возложена на потребителя (покупателя), в том числе в нарушении (повреждении) пломб и (или) знаков визуального контроля, нанесенных на прибор учета (систему учета), в несоблюдении установленных договором сроков извещения об утрате (неисправности) прибора учета (системы учета), а также в совершении потребителем (покупателем) иных действий (бездействий), которые привели к искажению данных об объеме потребления электрической энергии (мощности).

Из совокупного анализа вышеприведенных норм права усматривается, что ответственность по ст.7.19 КоАП РФ возникает в связи с самовольным подключением к электрическим сетям и безучетном потреблении электрической энергии, а не бездоговорном, т.е. это такие действия, которые направлены фактически на хищение электрической энергии, электрическая энергия потребляется, но не учитывается в виду вмешательства в работу прибора учета, потребление электроэнергии в обход прибора учета и т.п., в связи с чем оплата за ее потребление не производится вовсе или производится, но не в объеме потребленной электроэнергии.

Как усматривается из материалов дела, 30.08.2012 между ПАО ЭК «Название» и ОК «ЖСК «Название» был заключен договор № \*\*\* на поставку электрической энергии для обеспечения потребностей электроустановок потребителя.

Согласно дополнительных соглашений от 08.08.2013 к указанному договору о включении новых точек учета в действующий договор установлены приборы общего учета в доме № [номер] по [адрес]- № \*\*\*, № \*\*\* (учет офисов), № \*\*\*, в доме [номер] по [адрес] - № \*\*\*, № \*\*\* (учет офисов), № \*\*\*.

Между «ЖСК «Название» и ООО «УК СевРЭП» заключен 10.01.0215 агентский договор на оказание услуг по начислению и приему платежей граждан за коммунальные услуги, поставленные в дома №№ № [номер], № [номер], № [номер] по [адрес], согласно условий которого ООО «УК СевРЭП» обязуется совершать от своего имени в интересах «ЖСК «Название», в частности, начисление гражданам платежей за электроэнергию на основании выставленного «ЖСК «Название» платежного документа, организацию сбора (приема) платежей за оказанные коммунальные услуги, учет поступивших платежей, перечисление денежных средств, поступивших в оплату коммунальных услуг на расчетный счет «ЖСК «Комплекс».

Вышеуказанный договор № \*\*\* от 30.08.2012 на поставку электрической энергии на момент составления актов о бездоговорном потреблении электрической энергии (04.08.2016, 25.08.2016) являлся действующим, что усматривается, из выставляемых поставщиком электрической энергии ПАО ЭК «Название» счетов на оплату со ссылкой на номер и дату данного договора, в частности, счет № \*\*\* от 31.01.2015, № \*\*\* от 30.06.2016, № \*\*\* от 31.07.2016, № \*\*\* от 31.08.2016, а также подписанных между сторонами актов приема-передачи поставленной электроэнергии.

Из самих актов о бездоговорном потреблении электрической энергии от 04.08.2016 и 25.08.2016 усматривается, что при проверке установлено, что дома №№ [номер], [номер], офисные помещения дома № [номер] по № [адрес] имеют приборы учета, с указанием их номеров точек присоединения, которые указаны в приложении к договору на поставку электроэнергии, а сами акты составлены не о безучетном потреблении электроэнергии, а о бездоговорном.

Вместе с тем, протокол об административном правонарушении в отношении ООО «УК СевРЭП» составлен в связи с самовольным подключением и безучетным потреблением ООО «УК СевРЭП» электрической энергии, что не соответствует установленным фактическим обстоятельствам дела.

В данном случае, несмотря на то, что фактически ООО «УК СевРЭП» осуществляло управление указанными многоквартирными домами, электрическая энергия в данные дома поставлялась на основании действующего договора поставки, заключенного с иным юридическим лицом, выполняющим функции управляющей организации, – ОК «ЖСК «Название», которое в свою очередь поручило управляющей компании ООО «УК СевРЭП» производить начисление и перечисление оплаты за потребленную электроэнергию на основании выставленных ОК «ЖСК «Название» поставщиком электроэнергии счетов, потребление электрической энергии учитывалось по общедомовым приборам учета, установленным в данных домах.

Таким образом, факт самовольного подключения к электрическим сетям и самовольного потребления ООО «УК СевРЭП» электроэнергии в домах №№ [номер], [номер] офисных помещениях дома [адрес] не нашел своего подтверждения, что исключает сам факт противоправного виновного деяния, предусмотренного диспозицией ст.7.19 КоАП РФ, вменяемого в вину ООО «УК СевРЭП».

Протокол об административном правонарушении № 69/02-ЭН от 21.11.2016 был составлен без учета указанных фактических обстоятельств дела.

При таких обстоятельствах производство по настоящему делу об административном правонарушении подлежит прекращению в силу предписаний п.1 ч.1 ст.24.5 КоАП РФ в связи с отсутствием события административного правонарушения.

На основании изложенного, руководствуясь п.1 ч.1 ст.24.5, п.2 ч.1 ст.29.9, 29.10 КоАП РФ,

**ПОСТАНОВИЛ:**

Производство по делу об административном правонарушении в отношении **юридического лица Общества с ограниченной ответственностью «Управляющая компания «СевРЭП»** по ст.7.19 КоАП РФ прекратить на основании п.1 ч.1 ст.24.5 КоАП РФ за отсутствием события административного правонарушения.

Постановление может быть обжаловано в Ленинский районный суд города Севастополя в течение десяти суток со дня вручения или получения его копии путем подачи жалобы мировому судье.

Мировой судья /подпись/ М.В. Рубан