Дело № 5-541/2015

П О С Т А Н О В Л Е Н И Е
по делу об административном правонарушении

21 сентября 2015 года **г. Хабаровск**

Мировой судья судебного участка № 25 Центрального района г. Хабаровска – Маслеева Н.В.(680000, ул. Уссурийский бульвар, 9, г. Хабаровска) рассмотрев дело об административном правонарушении, предусмотренном ч.2 ст. 14.1.3 в отношении генерального директора ООО «УКЖКХ «Сервис-Центр» [redacted] года рождения, урож. г.Хабаровска, зарегистрированного по адресу: г.Хабаровск ул. 680510, [redacted], фактически проживающего по адресу: [redacted] работающего по адресу: 680000, г.Хабаровск ул. Муравьева-Амурского д. 50,

У С Т А Н О В И Л:

14 августа 2015 г. главным специалистом отдела административного делопроизводства и судебной практики управления государственного жилищного надзора главного контрольного управления Правительства Хабаровского края Тен Ю.О. составлен протокол об административном правонарушении №861ж/15-Д в отношении генерального директора ООО «УКЖКХ «Сервис-Центр» [redacted], согласно которого: в соответствии с распоряжением заместителя начальника ГКУ - начальника управления государственного жилищного надзора №2407-р от 10.07.2015 г проведена внеплановая выездная проверка в отношении юридического лица - ООО «УКЖКХ «Сервис-Центр» по адресу: г.Хабаровск ул. Профессора Даниловского, д. 14-А, задача которой являлась проверка соблюдения лицензиатом лицензионных требований по осуществлению предпринимательской деятельности по управлению МКД, основанием к проведению внеплановой проверки послужило обращение гражданина, проживающего в МКД №14 А по ул. Профессора Даниловского в г.Хабаровске.

По результатам проведенной проверки выявлены следующие нарушения: в подвальном помещении дома, расположенного по адресу: г.Хабаровск ул. Профессора Даниловского, д. 14-А , проходы между кладовками были захламлены мусором (строительной, бытовой, оконные рамы, стекла, доски, коробки картонные, тряпки, кирпичи, пластиковые бутылки, шланги, пенопласт и др.), в связи с чем допустимость прохода ко всем элементам подвала было затруднено.

Постановлением Правительства РФ от 28.10.2014г №1110 «О лицензировании предпринимательской деятельности по управлению многоквартирными домами» определены требования к лицензиату: соблюдение требований, предусмотренных ч.2.3 ст. 161 Жилищного кодекса Российской Федерации; исполнение обязанностей по договору управления многоквартирным домом, предусмотренных ч.2 ст. 162 ЖК; соблюдение требований, предусмотренных ч.1 ст. 193 ЖК РФ.

ООО «УКЖКХ «Сервис-Центр» как лицензиат, обязано соблюдать требовании части 2.3 ст. 161 ЖК РФ, ч.2 ст. 162 ЖК РФ., ч.1 ст. 193 ЖК РФ.

В соответствии с ч.2 ст. 162 ЖК РФ управляющая организация по заданию собственников помещений в многоквартирном доме, в течение согласованного срока за плату обязуется выполнять работы и (или) оказывать услуги по управлению многоквартирным домом, оказывать услуги и выполнять работы по надлежащему содержанию и ремонту общего имущества в таком доме, предоставлять коммунальные услуги собственникам помещений в таком доме и пользующимся помещениями в этом доме лицам, осуществлять иную направленную на достижение целей управления многоквартирным домом деятельность.

Установлено, что техническое состояние общего имущества жилого дома не соответствует требованию пункта 10 Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме, утвержденных постановлением правительства РФ от 13.08.2006г № 491. При управлении и

обслуживании общего имущества дома допущены нарушения п.п. 3.4.1, 4.1.15 Правил и норм технической эксплуатации жилищного фонда , утвержденных постановлением Госстроя России от 27.09.2003г №170.

[redacted], являясь должностным лицом - генеральным директором ООО «УКЖКХ «Сервис-Центр» обладающий организационно-распорядительными функциями ненадлежащим образом исполнил свои обязанности, нарушив требования вышеуказанных правил и норм, тем самым совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрено ч.2 ст. 14.1.3 КоАП РФ.

В судебном заседании представитель управления государственного жилищного надзора главного контрольного управления Правительства Хабаровского края Тен Ю.О. поддержал доводы, изложенные в протоколе, просил привлечь к административной ответственности генерального директора ООО « УКЖКХ «Сервис-Центр» [redacted] по ч.2 ст. 14.1.3 КоАП РФ и назначить наказание, в соответствии с санкцией данной статьи.

В судебном заседании [redacted], его защитник- Лозинский В.В. (доверенность от 21.09.2015 г.) просили прекратить производство по делу об административном правонарушении , в связи с отсутствием состава административного правонарушения, позицию изложенную в письменных возражениях поддержали.

В письменных возражениях просили признать недопустимым доказательством по делу акт проверки № 529 от 14.07.2015г, в связи с тем, что распоряжение о проведении выездной проверки с датой начала -14.07.2015г поступило в ООО «УК ЖКХ «Сервис-Центр» - 13.07.2015г, то есть менее чем за 24 часа до начала проверки. Считают, что протокол об административном правонарушении составлен не уполномоченным на проведение проверки лицом, поскольку согласно пункту 3 распоряжения от 10.07.2015г № 2407-р, лицом уполномоченным на проведение выездной проверки назначена Новикова И.В., тогда как протокол об административном правонарушении составлен иным должностным лицом Тен Ю.Ю. Указали на отсутствие субъективной стороны состава административного правонарушения, указав на то, что нарушение, указанное в протоколе об административного правонарушения было устранено сразу же в день проведения проверки, после обнаружения мусора, что подтверждается графиком уборки, актом выполненных работ. Дополнили, что выводы административного органа о наличии в действиях состава по ч.2 ст. 14.1.3 КоАП РФ не соответствует фактическим обстоятельствам по делу и действующему законодательству, поскольку согласно правовой позиции, сформулированной в пункте 5 письма Минстроя России от 24.04.2015г №12258-АЧ/04 «О возможности отнесения многоквартирных домов к «местам осуществления лицензируемого вида деятельности» по смыслу Федерального закона №99-ФЗ местом осуществления лицензируемого вида деятельности является объект (помещение, здание, сооружение, иной объект), который предназначен для осуществления лицензируемого вида деятельности и (или) используется при его осуществлении, принадлежит соискателю лицензии или лицензиату на праве собственности либо ином законом основании. Многоквартирные дома, находящиеся в управлении управляющей организацией, не относятся к местам осуществления лицензируемого вида деятельности. Указали на неправильную квалификацию вмененного в вину состава административного правонарушения, поскольку нарушение ПиНТЭЖФ, а также Правил содержания не связано с нарушением лицензионных требований по смыслу Федерального закона от 04.05.2011г № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», ч.1 ст. 193 ЖК РФ Положения « О лицензировании предпринимательской деятельности по управлению многоквартирным домами» утв. постановлением Правительства РФ от 26.10.2014г №1110. Указанные в протоколе об административном правонарушение на нарушением Правил №491; №170 не являются нарушением лицензионных требований, поскольку данные нормативные акты применяются в жилищной сфере деятельности в целом.

Выслушав участников процесса, исследовав материалы административного дела, мировой судья приходит к следующему.

Часть 2 статьи 14.1.3 КоАП РФ предусматривает ответственность за осуществление предпринимательской деятельности по управлению многоквартирными домами с нарушением лицензионных требований, за исключением случаев, предусмотренных ст.7.23.1 КоАП РФ.

Из материалов дела следует, что в ходе выездной внеплановой проверки проведенной главным специалистом Хабаровского отдела управления государственного жилищного надзора главного контрольного управления Правительства Хабаровского края с целью осуществления лицензионного контроля в связи с поступившим обращением гражданина, проживающего по адресу: г.Хабаровск ул. Профессора Даниловского, д. 14-А выявлены нарушения: в подвале 4 подъезда жилого дома имеет место захламление проходов между кладовками мусором строительным, бытовым, имеются рамы оконные, стекло, доски, картонные коробки, тряпки, кирпичи, пластиковые бутылки, шланг, пенопласт и др. в связи с чем, доступ прохода ко всем алиментам подвала затруднен.

По результатам проверки был составлен акт проверки №529 от 14.07.2015 года, произведена фотосъемка. На снование акта главным специалистом отдела административного делопроизводства и судебной практики управления государственного жилищного надзора главного контрольного управления Правительства Хабаровского края Тен Ю.О. составлен протокол об административном правонарушении №861ж/15-Д в отношении генерального директора ООО «УКЖКХ «Сервис-Центр» Миненко А.В.

Объектом правонарушения, предусмотренного ч.2 ст.14.1.3 КоАП РФ являются общественные отношения в области лицензирования предпринимательской деятельности по управлению многоквартирными домами. Порядок лицензирования в этой сфере регламентирован ЖК РФ.

Объективная сторона правонарушения (ч.2) выражается в осуществлении предпринимательской деятельности по управлению многоквартирными домами с нарушением лицензионных требований.

В соответствии с ч.1 ст. 193 Жилищного кодекса Российской Федерации лицензионными требованиями являются:

1)регистрация лицензиата, соискателя лицензии в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя на территории Российской Федерации. Юридические лица и индивидуальные предприниматели, зарегистрированные на территориях иностранных государств. К осуществлению деятельности по управлению многоквартирными домами не допускаются;

2)наличие у должностного лица лицензиата, должностного лица соискателя лицензии квалификационного аттестата;

3)отсутствие у должностного лица лицензиата, должностного лица соискателя лицензии неснятой или непогашенной судимости за преступление в сфере экономики. За преступления средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие преступления;

4)отсутствие в реестре лиц, осуществляющих функции единоличного исполнительного органа лицензиата, лицензия которого аннулирована, а также лиц, на которых уставом или иными документами возложена ответственность за соблюдение требований к обеспечению надлежащего содержания общего имущества в многоквартирном доме и в отношении которых применено административное наказание в виде дисквалификации. Индивидуальных предпринимателей, лицензия которых аннулирована и (или) в отношении которых применено административное наказание в виде дисквалификации, информации о должностном лицензиате, должностном лице соискателя лицензии;

5)отсутствие в сводном федеральном реестре лицензий на осуществление предпринимательской деятельности по управлению многоквартирными домами информации об аннулировании лицензии, ранее выданной лицензиату, соискателю лицензии;

6)соблюдение лицензиатом требований к раскрытию информации, установленных частью 10 статьи161 настоящего кодекса;

7)иные требования, установленные Правительством Российской Федерации (введен Федеральным законом от 29.06.2015 г. №176-ФЗ»).

В соответствии с п.п. а,б, ст.3 Положения «О лицензировании предпринимательской деятельности по управлению многоквартирными домами» утв. Постановлением Правительства РФ от 26.10.2014 г. №1110, лицензионными требованиями являются: соблюдение требований, предусмотренных ч.2.3 ст. 161 Жилищного кодекса Российской Федерации, исполнение обязанностей по договору управления многоквартирным домом, предусмотренных ч.2 ст. 162 Жилищного кодекса РФ, соблюдение требований. Предусмотренных ч.1 ст. 193 ЖК РФ.

В ч.4 ст. 8 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 04.05.2011 г. №99-ФЗ, к лицензионным требованиям не могут быть отнесены:

-требования о соблюдении законодательства Российской Федерации в соответствующей сфере в целом;

- требования законодательства Российской Федерации, соблюдение которых является - обязанностью любого хозяйствующего субъекта;

- требования к конкретным видам деятельности и объему выпускаемой или планируемой к выпуску продукции;

- требования к объему выполняемых работ, оказываемых услуг.

Нарушение требований действующего законодательства Российской Федерации в любой сфере деятельности влечет за собой административную ответственность индивидуального предпринимателя, юридического лица или должностных лиц или уголовную ответственность виновных лица в зависимости от характера и тяжести совершенного правонарушения, в случае, если это предусмотрено законодательством.

Согласно ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим кодексом или законом субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность».

Из смысла указанного положения следует, что в случае, если будет установлено, что у юридического или физического лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, это лицо будет признано виновным в совершении административного правонарушения.

За несоблюдение требований действующего законодательства КоАП РФ предусмотрена ответственность. Поэтому в части 4 ст.8 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности», законодатель четко указал на недопустимость отнесения к лицензионным требованиям о соблюдении законодательства Российской Федерации в соответствующей сфере деятельности.

В протоколе об административном правонарушении указывается на нарушение ООО «УКЖКХ «Сервис-Центр» следующих норм законодательства: п.10 Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме, утв. постановлением Правительства РФ №491 от 13.08.2006 г., п.п. 3.4.1, 4.1.15 Правил и норм технической эксплуатации жилищного фонда, утв. Постановлением Госстроя России от 27.09.2003г №170.

Данные нормативные акты применяются в жилищной сфере деятельности в целом. Поэтому в силу ч.4 ст. 8 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности», требование по их соблюдению и выполнению лицензиатом, не может быть отнесены к нарушению лицензионных требований.

Кроме этого, Федеральным законом от 21.07.2014 N 255-ФЗ "О внесении изменений в Жилищный кодекс Российской Федерации, отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации" установлено, что до 01.05.2015г. юридические лица, индивидуальные предприниматели осуществляющие предпринимательскую деятельность по управлению многоквартирными домами, на дату обращения с заявлением о предоставлении лицензии должны соответствовать лицензионному требованию, предусмотренному п.6 ч.1 ст.193 ЖК РФ (соблюдение лицензиатом требований к раскрытию информации, установленных ч.10 ст.161 ЖК РФ).

Согласно ч.4 ст.8 Закона РФ «О лицензировании отдельных видов деятельности» к лицензионным требованиям не могут быть отнесены требования о соблюдении законодательства РФ, соблюдение которых является обязанностью любого хозяйствующего субъекта, требования к конкретным видам и объему выполняемых работ, оказываемых услуг».

Выявленные в ходе проверки 14.07.2015 г. нарушения, а именно наличие различного рода мусора в проходах между кладовками в подвальном помещении дома, не обеспечивающий нормальный проход ко всем элементам подвала не могут служить основанием к привлечению ООО «УК ЖКХ «Сервис-Центр» должностного лица по ч. 2 ст. 14.1.3 КоАП РФ.

Кроме того, субъективная сторона, указанного выше административного правонарушения характеризуется умыслом.

Как следует из материалов дела, а также из пояснений [redacted], его защитника нарушение, указанное в протоколе об административном правонарушении устранено сразу же в день проведения проверки, после того как мусор был обнаружен, что подтверждается актом от 14.07.2015 года. За сутки до проверки ООО «УК ЖКХ «Сервис центр» была произведена полная уборка подвала, что подтверждается графиком уборки и актом на выполненные работы от 16.07.2015г.

Таким образом, в действиях генерального директора ООО «УК ЖКХ «Сервис Центр» [redacted] отсутствует умысел на совершение административного правонарушения.

В соответствии со ст. 26.2 КоАП РФ, доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основании которых судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело, устанавливают наличие или отсутствие события административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела. Не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона.

В соответствии с частью 2 статьи 10 Федерального закона от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» о проведении внеплановой выездной проверки, за исключением внеплановой выездной проверки, основания проведения которой указаны в пункте 2 части 2 статьи 10 Федерального закона № 294-ФЗ, юридическое лицо, индивидуальный предприниматель уведомляются органом государственного контроля (надзора), органом муниципального контроля не менее чем за двадцать четыре часа до начала ее проведения любым доступным способом.

В судебном заседании установлено, что распоряжение о проведении внеплановой выездной проверки ООО «УК ЖКХ «Сервис-Центр» вынесено 10.07.2015 года, срок начала проведения проверки обозначен с 13 июля 2015 года. Вместе с тем, проверяемое юридическое лицо было уведомлено о предстоящей внеплановой проверке в день ее проведения, то есть 13.07.2015 года, что подтверждается отметкой в уведомлении о проведении внеплановой выездной проверке. Иных доказательств, свидетельствующих соблюдение органом, составившим протокол требований ст. 10 Федерального закона от 26.12.2008г № 294-ФЗ суду не представлено.

Согласно ст.2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Под должностным лицом понимается совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно - распорядительных или административно -хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций.

Согласно п.10 Устава ООО «УКЖКХ «Сервис-Центр», единоличным исполнительным органом общества является генеральный директор, который назначается на должность решением Участника Общества. Генеральный директор без доверенности действует о имени Общества, представляет его интересы, совершает сделки, осуществляет иные полномочия.

В соответствии с Протоколом № 3 от 21.01.2015г на должность генерального директора назначен [redacted]

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ по состоянию на 14.08.2015г, Генеральным директором ООО «УК ЖКХ «Сервис-Центр» является [redacted]

В соответствии с ч.1 ст. 1.5 КоАп РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в которых установлена его вина.

В соответствии с ч.4 ст. 1.5 КоАП РФ неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Мировой судья оценив в совокупности все представленные по делу доказательства по правилам ст. 26.11 КоАП РФ приходит к выводу о том, что дело об административном правонарушении, возбужденное производством в отношении Генерального директора ООО «УК ЖКХ «Сервис-Центр» является [redacted] подлежит прекращению за отсутствием состава административного правонарушения.

Руководствуясь ч.2 ст. 14.1.3 и ст. 24.5 п. 1 КоАП РФ,

П О С Т А Н О В И Л:

Производство по делу об административном правонарушении, предусмотренном ч. 2 ст. 14.1.3 КоАП РФ в отношении должностного лица Общества с ограниченной ответственностью «Управляющая компания по жилищно-коммунальному хозяйству «Сервис-Центр» [redacted] производством прекратить на основании п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ, в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

Настоящее постановление может быть обжаловано в Центральный районный суд г. Хабаровска через мирового судью, вынесшего настоящее постановление, в течении 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Постановление в полном виде изготовлено 24.09. 2015 года

Мировой судья: Маслеева Н.В.

Копия верна мировой судья Маслеева Н.В.