



ул. Дзидзария, 70 тел: 226-71-02, 226-71-05, 226-02-23 Email: ARBITRAZHNIYSUD.RA@yandex.ru

Определение
арбитражного суда кассационной инстанции

Дело № К-03/2020

г. Сухум

30 июля 2020 г.

Резолютивная часть определения объявлена «23» июля 2020г.

Полный текст определения изготовлен «30» июля 2020г.

Кассационная коллегия Арбитражного Суда Республики Абхазия в составе:

Председательствующего судьи - Джинджолия К.К.;

Судей – Логуа О.Ш., Чамагуа А.З.

При участии в заседании:

Представитель заявителя – извещенный надлежащим образом, о дне и времени рассмотрения дела, в судебное заседание не явился.

Представителя ответчика - РУП «Черноморэнерго» - Васильева Владимира Владимировича, паспорт АВК-130, №01 078340, выдан паспортным отделением по г. Сухум ПУ МВД РА от 27.06.2018г., действующего по доверенности №187 от 18.03.2020г., приказа РУП «Черноморэнерго» №59 от 18.03.2020г., ордера №16 от 18.03.2020г.

Представителя ответчика - РУП «Черноморэнерго» - Цавава Лаши Будовича, паспорт АВК-130, №01 000353, выдан паспортным отделением по г. Сухум ПУ МВД РА от 17.05.2016г., действующего по доверенности №177 от 17.03.2020г., приказа РУП «Черноморэнерго» №58 от 17.03.2020г.

Представитель заинтересованного лица – извещенный надлежащим образом, о дне и времени рассмотрения дела, в судебное заседание не явился.

Рассмотрев кассационную жалобу ответчика РУП «Черноморэнерго» на Решение Арбитражного суда Республики Абхазия от 19.05.2020г. по делу №АС-07/2020 по заявлению ООО СП «Дельфин-2000» к РУП «Черноморэнерго» о признании Решения действия РУП «Черноморэнерго» от 23.01.2020г. незаконным и устранении допущенных нарушений.



УСТАНОВИЛА:

06.02.2020г. ООО СП «Дельфин-2000» обратилось в Арбитражный суд Республики

Абхазия с заявлением к РУП «Черноморэнерго» о признании Решения-действия РУП «Черноморэнерго» от 23.01.2020г. незаконным и устранении допущенных нарушений.

Решением Арбитражного суда Республики Абхазия первой инстанции от 19.05.2020г. исковые требования ООО СП «Дельфин-2000» удовлетворены, Решение-действие РУП «Черноморэнерго» от 23.01.2020г. признано незаконным, РУП «Черноморэнерго» обязывается устранить допущенные нарушения – реализовать право потребителя ООО СП «Дельфин-2000» обеспечить передачу (транспортировку) электрической энергии от Сухумской ГЭС до объектов ООО СП «Дельфин». По мнению суда, в нарушение действующего Закона «Об электроэнергетике» Единый оператор своими действиями ущемляет законные интересы заявителя и заинтересованного лица в связи с созданием препятствий в сфере экономической деятельности.

Не согласившись с выводами суда первой инстанции, ответчик РУП «Черноморэнерго» обратился в кассационную инстанцию Арбитражного суда Республики Абхазия с Кассационной жалобой, в которой просил Решение Арбитражного суда Республики Абхазия от 19.05.2020г. отменить и принять новое решение, отказав в удовлетворении искового заявления ООО СП «Дельфин-2000» полностью, либо отменить Решение Арбитражного суда Республики Абхазия от 19.05.2020г. и направить дело на новое рассмотрение по первой инстанции в ином составе судей. Ответчик считает, что неисполнение ООО СП «Дельфин-2000» взятых на себя обязательств по оплате за технологическое присоединение согласно договору, явилось правомерным мотивом отказа в обеспечении передачи (транспортировки) электрической энергии от Сухумской ГЭС до объектов ООО СП «Дельфин», так как присоединение является незаконным. А также отмечает, что ранее выданные технические условия в связи с принятием 18 марта 2020г. Постановления Кабинета Министров Республики Абхазия №40 «Об утверждении правил присоединения к распорядительным электрическим сетям электроэнергетической системы Республики Абхазия» аннулируются. РУП «Черноморэнерго» указывает и на нарушение норм Арбитражного процессуального кодекса Республики Абхазия, а именно: в материалах дела отсутствует процессуальное оформление привлечения заинтересованного лица – ООО СП «Сухум-ГЭС» путем вынесения определения.

В соответствии с Определением Арбитражного суда Республики Абхазия от 22.06.2020г. по делу № К-03/2020 рассмотрение кассационной жалобы было назначено на 15.07.2020г. В связи с возникновением обстоятельств, приведших к невозможности рассмотрения жалобы, судебное заседание Определением Арбитражного суда Республики Абхазия от 15.07.2020г. было отложено и состоялось 23.07.2020г.

Представители заявителя и заинтересованного лица, извещенные надлежащим образом, о дне и времени рассмотрения дела, в судебное заседание не явились.

Согласно ч. 8 ст. 291 Арбитражного процессуального кодекса Республики Абхазия неявка лиц, участвующих в деле, надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела, не является препятствием к разбирательству дела. В связи с этим кассационная жалоба была рассмотрена в отсутствие вышеуказанных лиц.

В заседании суда кассационной инстанции представитель ответчика РУП «Черноморэнерго» поддержал доводы кассационной жалобы.

Изучив материалы дела, заслушав представителей стороны, обсудив доводы кассационной жалобы, проверив в порядке ст. 295 Арбитражного процессуального кодекса Республики Абхазия правильность применения норм материального и



процессуального права, а также соответствие выводов, содержащихся в оспариваемом судебном акте, установленным по делу фактическим обстоятельствам и имеющимся в деле доказательствам, кассационная инстанция Арбитражного суда Республики Абхазия приходит к выводу об отсутствии правовых оснований для удовлетворения кассационной жалобы, по следующим основаниям.

Согласно ч. 1 ст. 231² Арбитражного процессуального кодекса Республики Абхазия, 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.

Для признания незаконными действий государственного органа в силу ч. 2 ст. 231⁵ Арбитражного процессуального кодекса Республики Абхазия необходимо установление отказа в совершении соответствующим органом, осуществляющим публичные полномочия, должностным лицом определенных действий при наличии обязанности их совершить в силу закона, а также противоправности, заключающейся в несоответствии действий закону или иному нормативному акту и нарушения прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской деятельности.

При рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц арбитражный суд, в соответствии с ч. 4 ст. 231⁴ Арбитражного процессуального кодекса Республики Абхазия, 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.

Координация деятельности в электроэнергетической системе закреплена в ст. 8 Закона Республики Абхазия «Об электроэнергетике», согласно которой субъекты электроэнергетики функционируют в единой системе. Производители (в случае, если генерирующая организация и Единый оператор не выступают в одном лице), Единый оператор и поставщики (в случае, если поставщик и Единый оператор не выступают в одном лице) сотрудничают на основе принципов регулируемой рыночной экономики и единого оперативно-технологического управления электроэнергетической системы. Единый оператор и поставщики могут выступать в одном лице в случаях, предусмотренных настоящим Законом. Оперативно-технологическое управление электроэнергетической системой осуществляется Единым оператором. Правоотношения между участниками рынка электроэнергии устанавливаются на основе договоров в соответствии с условиями, предусмотренными в лицензии, в нормативных правовых и

иных актах Уполномоченного органа в сфере электроэнергетики.

15.02.2007 г. ГК «Черноморэнерго» заключила с ООО Фирма «Дельфин» договор на технологическое присоединение №5, в соответствии с которым ГК «Черноморэнерго» обязуется оказать услуги по присоединению энергопринимающих устройств заявителя (потребителя) к своей электрической сети, а Заказчик обязуется выполнить мероприятия, предусмотренные техническими условиями, и оплатить услуги ГК «Черноморэнерго» (л.д. 12-17 т. I).

05.12.2007г. ООО «Дельфин» выдана Справка №317 о выполнении технических условий и обязательств по договору на технологическое присоединение (л.д. 18 т. I), а 09.07.2008г. составлен Акт выполненных работ (л.д. 19 т. I).

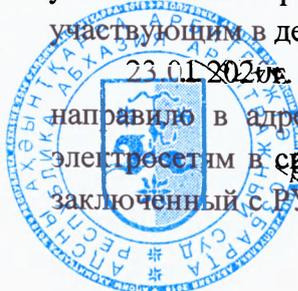
Между РУП «Черноморэнерго» и ООО «Дельфин» 01.10.2015г. был заключен Договор энергоснабжения №ФЭС-15/4, в соответствии с которым ООО «Дельфин» получает электроэнергию на свои объекты и оплачивает стоимость услуг (л.д. 20-37 т. I).

22.07.2019 за исх. №25 ООО «Дельфин» обратилось в РУП «Черноморэнерго» с просьбой оказать содействие в получении электроэнергии у ООО СП «Сухум-ГЭС» для нужд объекта (л.д. 44 т. I). РУП «Черноморэнерго» в своем ответе от 06.08.2019г. за № 594 отказало ООО «Дельфин» в виду отсутствия технического условия и договора технического присоединения в соответствии с действующим Постановлением Кабинета Министров Республики Абхазия №29 от 06.03.2009г. (л.д. 44 т. I).

Решением Верховного суда Республики Абхазия от 21.10.2019г. по делу №7-4 по административному исковому заявлению ООО СП «Дельфин-2000» к Кабинету Министров Республики Абхазия «О признании недействительным полностью Постановления Кабинета Министров Республики Абхазия от 06.03.2009г. №29 об утверждении «Положения по технологическому присоединению к электрическим сетям энергосистемы Республики Абхазия» и «Тарифов за технологическое присоединение электроустановок потребителей к электрическим сетям» оспариваемое Постановление Кабинета Министров Республики Абхазия №29 от 06.03.2009г. признано нарушающим права, свободы и законные интересы ООО СП «Дельфин-2000» в сфере свободной экономической деятельности и подлежащим признанию недействующим. В Решении указано, что в настоящее время основным законодательным актом, регулирующим отношения в сфере энергетики, является Закон Республики Абхазия «Об электроэнергетике» от 11.08.2017г. №4478-с-VI и что ООО СП «Дельфин-2000» фактически подключен к подстанции «Пицунда» и является действующим абонентом РУП «Черноморэнерго» (л.д. 49 т. I).

Решение Верховного суда Республики Абхазия от 21.10.2019г. не обжаловано и вступило в законную силу. Согласно ч.3 ст. 69 Арбитражного процессуального Кодекса Республики Абхазия вступившее в законную силу решение суда общей юрисдикции по ранее рассмотренному гражданскому или административному делу обязательно для Арбитражного суда, рассматривающего дело, по вопросам об обстоятельствах, установленных решением суда общей юрисдикции и имеющих отношение к лицам, участвующим в деле.

23.01.2020г. за №41 РУП «Черноморэнерго» в ответ на обращение от 20.01.2020 №5 направил в адрес ООО СП «Дельфин-2000» отказ в присоединение его объектов к электрическим сетям в связи с тем, что ООО СП «Дельфин-2000» не выполнило в полной мере заключенный с РУП «Черноморэнерго» договор технологического присоединения (л.д. 11



т. I).

В объяснениях, данных представителем РУП «Черноморэнерго» в ходе рассмотрения дела в суде первой инстанции разъясняется, что ООО СП «Дельфин-2000» не выполнило условие Договора технологического присоединения №5 от 15.02.2007 г. – не произвело оплату (л.д. 136 т. I), в подтверждение чего в материалы дела представлена бухгалтерская справка №204 от 25.03.2020г. о наличии задолженности у ООО СП «Дельфин-2000» перед РУП «Черноморэнерго» и карточка счета 062(л.д. 120-121 т. I).

Однако, судом первой инстанции верно установлено, что в суд не представлено материалов о принятых РУП «Черноморэнерго» мерах по соблюдению ООО СП «Дельфин-2000» условий Договора технологического присоединения №5 от 15.02.2007 г.

Более того, судом справедливо отмечено, что установление факта наличия задолженности, ее происхождения и соответствующая оценка является предметом отдельного судебного разбирательства и в рамках дела о признании решения, действия (бездействия) незаконным и устранении допущенных нарушений не исследовалось.

К идентичным выводам пришел и Верховный суд Республики Абхазия в Решении от 21.10.2019г. по делу №7-4 по административному исковому заявлению ООО СП «Дельфин-2000» к Кабинету Министров Республики Абхазия «О признании недействительным полностью Постановления Кабинета Министров Республики Абхазия от 06.03.2009г. №29 об утверждении «Положения по технологическому присоединению к электрическим сетям энергосистемы Республики Абхазия» и «Тарифов за технологическое присоединение электроустановок потребителей к электрическим сетям», указав, что отсутствие оплаты со стороны ООО СП «Дельфин-2000» по Договору технологического присоединения не являлось предметом судебного разбирательства и никак не влияет на существо рассматриваемого иска (л.д. 49 т. I).

Несостоятелен и довод заявителя о том, что отказ в присоединении объектов ООО СП «Дельфин-2000» к электросетям обоснован в связи с принятием Постановления Кабинета Министров Республики Абхазия от 18.03.2020г. №40 «Об утверждении Правил присоединения к распределительным электрическим сетям электроэнергетической системы Республики Абхазия».

Суд первой инстанции верно пришел к выводу, что РУП «Черноморэнерго» не мог руководствоваться Постановлением Кабинета Министров Республики Абхазия от 18.03.2020г. №40 при принятии решения об отказе ООО СП «Дельфин-2000» №41 от 23.01.2020г., поскольку Постановление было принято позднее оспариваемого отказа.

П. 2 Постановления Кабинета Министров Республики Абхазия от 18.03.2020г. №40 «Об утверждении Правил присоединения к распределительным электрическим сетям электроэнергетической системы Республики Абхазия» установлено, что в отношении юридических и физических лиц, не выполнивших на дату принятия настоящего Постановления в полной мере технических условий для подключения к распределительным сетям электроэнергетической системы Республики Абхазия, а также не осуществивших полной оплаты стоимости технологического присоединения, технологическое присоединение осуществляется в порядке, установленном настоящим Постановлением, а ранее выданные технические условия аннулируются.

В развитие Постановления издан Приказ РУП «Черноморэнерго» от 23.03.2020 за №61а, в котором были аннулированы технические условия ряда организаций, в том числе и ООО СП «Дельфин-2000».



Постановление Кабинета Министров Республики Абхазия от 18.03.2020г. №40 «Об утверждении Правил присоединения к распределительным электрическим сетям электроэнергетической системы Республики Абхазия» является действующим актом и подлежит исполнению. Между тем, ни вышеуказанное постановление, ни принятый в развитие Приказ РУП «Черноморэнерго» от 23.03.2020 за №62а, не являются предметом рассматриваемого дела. Оценка обоснованности применения норм Постановления Кабинета Министров Республики Абхазия от 18.03.2020г. №40 также будет являться выходом за пределы рассматриваемого заявления. В связи с этим суд кассационной инстанции не может руководствоваться Постановлением Кабинета Министров Республики, Абхазия от 18.03.2020г. №40 «Об утверждении Правил присоединения к распределительным электрическим сетям электроэнергетической системы Республики Абхазия» и Приказом РУП «Черноморэнерго» от 23.03.2020 за №62а при рассмотрении дела о признании Решения-действия РУП «Черноморэнерго» от 23.01.2020г. незаконным и устранении допущенных нарушений.

В кассационной жалобе РУП «Черноморэнерго» также отмечается, что судом без процессуального оформления привлечено к участию в деле в качестве заинтересованного лица ООО СП «Сухум-ГЭС», и что согласно п.4 ч. 5 ст. 297 Арбитражного процессуального Кодекса Республики Абхазия принятие решения о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле, является основанием для отмены решения Арбитражного суда по первой инстанции в любом случае.

Порядок вынесения определения Арбитражным судом определен в ст. 213 Арбитражного процессуального Кодекса Республики Абхазия. В материалах дела отсутствует определение о привлечении в качестве заинтересованного лица ООО СП «Сухум-ГЭС», что является нарушением процессуального законодательства.

Между тем, в письме Генеральному директору ООО СП «Сухум-ГЭС» Апухтину В.И. исх. №4/5-120 от 20.02.2020г. Судьей Амичба Л.В. отмечено, что в соответствии со п.2 ч.1 ст. 143 и п.4 ч.1 ст.146 Арбитражного процессуального Кодекса Республики Абхазия, суд по своей инициативе на стадии подготовки дела привлекает ООО СП «Сухум-ГЭС» к участию в деле №АС-07/2020 в качестве заинтересованного лица (л.д. 71 т. I). Указано заинтересованное лицо ООО СП «Сухум-ГЭС» и в Определении о подготовке дела к судебному разбирательству и назначении предварительного судебного заседания от 11.03.2020г. (л.д. 76 т. I). Представитель ООО СП «Сухум-ГЭС» являлась участником всех судебных заседаний, имела полную возможность отстаивать права ООО СП «Сухум-ГЭС» на всех стадиях судебного разбирательства, что нашло отражение в протоколах судебных заседаний (л.д. 97-99, 133-161 т. I).

С учетом изложенного, кассационная коллегия Арбитражного суда Республики Абхазия считает нарушение судом первой инстанции положений ст. 213 Арбитражного процессуального кодекса Республики Абхазия, в части отсутствия процессуального оформления привлечения заинтересованного лица формальным, не влекущим отмену решений, являющегося законным и обоснованным, принятого с учетом фактических обстоятельств, материалов дела и действующего законодательства.

С учетом изложенных обстоятельств и руководствуясь ст. 8 Закона Республики Абхазия «Об электроэнергетике», ст. ст. 15, 65, 69, 164, 213, 231², 231⁴, 231⁵, 231⁸, 291-298 Арбитражного процессуального Кодекса Республики Абхазия, арбитражный суд кассационной инстанции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

Решение Арбитражного суда Республики Абхазия от 19.05.2020г. по делу №АС-07/2020 по заявлению ООО СП «Дельфин-2000» к РУП «Черноморэнерго» о признании Решения-действия РУП «Черноморэнерго» от 23.01.2020г. незаконным и устранении допущенных нарушений оставить без изменения, а кассационную жалобу – без удовлетворения.

Определение арбитражного суда кассационной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в суд надзорной инстанции в течение 9-ти месяцев со дня вступления в законную силу.

Председательствующий

Судьи



Джинджолия К.К.

Логуа О.Ш.

Чамагуа А.З.