

исх. № _____

от «___» _____ 20___ г.



АРБИТРАЖНЫЙ СУД ПРИДНЕСТРОВСКОЙ МОЛДАВСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

3300, г.Тирасполь, ул. Ленина, 1/2. Тел. 7-70-47, 7-42-07

Официальный сайт: www.arbitr.gospmr.org

ПОСТАНОВЛЕНИЕ кассационной инстанции Арбитражного суда

«28» февраля 2023 г.

№ 1/23-02к

г. Тирасполь

по делу №896/19-09

Суд кассационной инстанции Арбитражного суда ПМР в составе судьи, заместителя Председателя Арбитражного суда ПМР Качуровской Е.В., рассмотрев в открытом судебном заседании кассационную жалобу общества с ограниченной ответственностью «Линксервис» на решение Арбитражного суда ПМР от 07 декабря 2022 года по делу №896/19-09 (судья Шевченко А.А.), возбужденному по заявлению Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций ПМР (г. Тирасполь, пер. Энгельса, 5) к обществу с ограниченной ответственностью «Линксервис» (г. Бендеры, ул. Советская, д. 54 «б») об аннулировании лицензий, при участии представителей:

Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций ПМР-Мельгаф Л.В. по доверенности от 20 мая 2022 года № 1, Орлейчук М. С. по доверенности от 7 июля 2022 года № 5;

ООО «Линксервис»: Соколовой Н.И. – руководителя согласно сведениям Государственного реестра юридических лиц, Кириченко О.В. по доверенности от 15 декабря 2022 года,

УСТАНОВИЛ:

Государственная служба связи Приднестровской Молдавской Республики (далее – ГСС ПМР) обратилась в Арбитражный суд ПМР с иском к обществу с ограниченной ответственностью «Линксервис» (далее – ООО «Линксервис», Общество) об аннулировании лицензий.

Определением от 11 июля 2022 г. Арбитражным судом ПМР было произведено процессуальное правопреемство Государственной службы связи ПМР на Министерство цифрового развития, связи и массовых коммуникаций ПМР.

Производство по делу судом неоднократно приостанавливалось (определения от 28 января 2020 г., 05 мая 2020 г., 11 июля 2022 г.) и возобновлялось (определения от 29 апреля 2020 г., 04 июля 2022 г., 27 октября 2022 г.).

Решением Арбитражного суда ПМР от 07 декабря 2022 г. заявленные требования удовлетворены. Аннулировано действие Лицензий:

- № 0018069 Серии АЮ от 18 декабря 2013 г. на вид деятельности: «предоставление услуг для целей кабельного телевизионного вещания», с территорией (местом) деятельности: г. Бендеры, и сроком действия с 16 декабря 2013 года по 16 декабря 2033 г.;

- № 0018085 Серии АЮ от 9 декабря 2016 г. на вид деятельности: «предоставление услуг по передаче данных (за исключением услуг по передаче данных, взаимно оказываемых друг другу операторами электросвязи при обеспечении взаимоподключения сетей электросвязи)», с территорией (местом) деятельности: г. Бендеры, и сроком действия с 15 декабря 2016 года по 15 декабря 2023 г.

ООО «Линксервис» не согласившись с принятым решением, подало кассационную жалобу, в которой просит обжалуемое решение суда отменить, а дело направить на новое рассмотрение в ином составе суда.

Определением от 12 января 2022 г. кассационная жалоба принята к производству суда кассационной инстанции и рассмотрена по существу 28 февраля 2023 года.

Как усматривается из содержания кассационной жалобы, **ООО «Линксервис»** находит оспариваемое решение незаконным и необоснованным, принятым при неправильном применении норм материального права, при не полном и всестороннем рассмотрении дела, в связи с чем подлежащим отмене. С точки зрения кассатора, судом первой инстанции необоснованно отказано в удовлетворении заявленного ООО «Линксервис» ходатайства о приостановлении производства по делу до 01 марта 2023 года, что привело к тому, что судебное разбирательство по делу было продолжено и вынесено решение об аннулировании лицензий, в тот момент, когда лицензии у предприятия являются действующими и не приостановлены.

Согласно доводам кассационной жалобы, суд также необоснованно отказал в удовлетворении ходатайства ООО «Линксервис» о проведении по делу судебной строительно-технической экспертизы, что привело к неполному и всестороннему рассмотрению дела и повлияло на законность и обоснованность вынесенного судебного акта.

По мнению подателя кассационной жалобы, обжалуемое решение суда не соответствует требованиям статей 113, 116 АПК ПМР, поскольку не содержит в мотивировочной части анализ представленных ООО «Линксервис» письменных доказательств и в решении не указано, по какой причине Арбитражным судом ПМР не приняты во внимание доводы ООО «Линксервис», приведенные в ходе судебного спора.

Податель жалобы также считает, что судом неправильно применены статьи 58 и 60 Закона ПМР «Об электросвязи», так как основанием для аннулирования лицензии является факт ее приостановления и не устранения обстоятельств, вызвавших ее приостановление, но никак не обстоятельства, вызвавшие предупреждение о приостановлении. В настоящее время лицензии № 0018069 Серии АЮ и № 0018085 Серии АЮ являются действующими и на момент рассмотрения дела не приостановлены, так как само приостановление действия лицензий будет иметь место только с 01 марта 2023 года. Вывод суда о том, что на момент рассмотрения дела не обязательно наличие факта приостановления лицензий, прямо противоречит положениям подпункта б) пункта 1 статьи 60 Закона ПМР «Об электросвязи», пункту 100 Положения о лицензировании, считает кассатор.

На основании изложенного, податель кассационной жалобы просит отменить решение суда первой инстанции и передать дело на новое рассмотрение.

Представители ООО «Линксервис» в судебном заседании поддержали доводы, изложенные в кассационной жалобе, и просили ее удовлетворить.

Министерство цифрового развития, связи и массовых коммуникаций ПМР в порядке статьи 143 АПК ПМР представило письменный отзыв на поданную кассационную жалобу, согласно которому считает обжалуемое решение законным и обоснованным, вынесенным при полном и всестороннем исследовании существенных обстоятельств дела. По мнению министерства, судом обоснованно отказано как в удовлетворении ходатайства ООО «Линксервис» о приостановлении производства по делу до 1 марта 2023 года, так и в удовлетворении ходатайства о проведении по делу судебной строительно-технической экспертизы, препятствий для рассмотрения дела об аннулировании лицензий не имелось, целесообразность проведения судебной строительно-технической экспертизы отсутствовала.

Судом также сделан правильный вывод о том, что доводы ООО «Линксервис», касающиеся его действий после принятия Госслужбой связи решения о приостановлении действия лицензий и направления заявления об аннулировании лицензий в суд, не могут влиять на рассмотрение дела, поскольку основанием обращения в суд явилось не устранение в установленный срок обстоятельств, вызвавших приостановление действия лицензий. В удовлетворении кассационной жалобы представители министерства просили отказать.

Арбитражный суд кассационной инстанции, изучив материалы дела, оценив доводы кассационной жалобы, заслушав объяснения представителей лиц, участвующих в деле, проверив в порядке статьи 149 АПК ПМР правильность применения норм права при принятии решения, не усматривает оснований для удовлетворения кассационной жалобы, исходя из следующего.

Как установлено судом первой инстанции и следует из материалов дела, ООО «Линксервис» является оператором по предоставлению услуг, действуя на основании:

- лицензии № 0018085 Серии АЮ на вид деятельности: «предоставление услуг по передаче данных (за исключением услуг по передаче данных, взаимно оказываемых друг другу операторами электросвязи при обеспечении взаимоподключения сетей электросвязи)», с территорией (местом) деятельности: г. Бендеры, выданной 09 декабря 2016 г. сроком действия с 15 декабря 2016 г. по 15 декабря 2023 г.;

- лицензии № 0018069 Серии АЮ на вид деятельности: «предоставление услуг для целей кабельного телевизионного вещания», с территорией (местом) деятельности: г. Бендеры, выданной 18 декабря 2013 г. сроком действия с 16 декабря 2013 г. по 16 декабря 2033 г.

Пунктом 3 статьи 50 Закона ПМР «Об электросвязи» установлено, что для лицензиата лицензирующим органом разрабатываются и устанавливаются путем включения в лицензию лицензионные требования и условия.

Лицензия № 0018085 Серии АЮ (пункт 4) содержит обязательство лицензиата об оказании услуг по передаче данных (за исключением услуг по передаче данных, взаимно оказываемых друг другу операторами электросвязи при обеспечении взаимоподключения сетей электросвязи) на объектах электросвязи, введенных в эксплуатацию в порядке, действующем законодательством ПМР.

Требование об оказании лицензиатом услуг в соответствии с действующим законодательством содержится и в лицензии № 0018069 Серии АЮ (пункт 3).

Согласно части второй пункта 6 Правил ввода в эксплуатацию объектов электросвязи в ПМР (утверждены Приказом Государственной службы связи, информации и СМИ ПМР от 2 июля 2012 года № 81) запрещается предоставление услуг электросвязи, при котором производится использование не введенных в эксплуатацию объектов электросвязи, подлежащих вводу в эксплуатацию в соответствии с настоящими Правилами.

На основании Приказа № 19 от 08 февраля 2019 г. с изменениями, внесенными Приказом № 24 от 19 февраля 2019 г., № 25 от 21 февраля 2019 г., №31 от 05 марта 2019 г., Государственной службой связи ПМР (далее ГСС ПМР, Служба) проведено совместное плановое мероприятие по контролю деятельности ООО «Линксервис».

В ходе проверки были выявлены допущенные ООО «Линксервис» нарушения действующего законодательства в области электросвязи, в том числе пункта 6 Правил ввода в эксплуатацию объектов электросвязи в ПМР (Приложение к Приказу Государственной службы связи, информации и СМИ ПМР от 2 июля 2012 г. № 81), выразившиеся в предоставлении ООО «Линксервис» абонентам услуг на не введенных в эксплуатацию объектах электросвязи, что нашло отражение в Акте проверки № 4 от 18 апреля 2019 г.

В соответствии с Положением о ГСС ПМР, утвержденным Постановлением Правительства ПМР от 06 апреля 2017 года №63 (пп. д), е), ж) п. 7 Положения), действовавшим в период проверки, Служба является исполнительным органом, в чью компетенцию входит государственный контроль в области электросвязи.

В рамках предоставленных ГСС ПМР полномочий, по результатам проведенного в отношении заявителя совместного планового мероприятия по контролю, 18 апреля 2019 г. Приказом №61 с изменениями, внесенными Приказом от 05 июня 2019 года №78, ООО «Линксервис» было вынесено предупреждение о приостановлении действия лицензий, в том числе Лицензии №0018069 Серии АЮ на предоставление услуг для целей кабельного телевизионного вещания и Лицензии №0018085 Серии АЮ на предоставление услуг по передаче данных, а также был установлен срок для устранения нарушений – до 19 октября 2019 г.

Одновременно с предупреждением, 18 апреля 2019 г. ГСС ПМР ООО «Линксервис» было выдано Представление №2, в котором были определены меры по устранению нарушений, в том числе в области ввода в эксплуатацию объектов электросвязи (подпункты а), б) подпункта 2.1.), и был равным образом установлен срок для устранения таковых (с учетом изменений, внесенных 31 мая 2019 г.) – до 19 октября 2019 г.

В последующем, для проверки устранения ООО «Линксервис» ранее выявленных нарушений при проведении планового контрольного мероприятия в соответствии с Приказом от 02 ноября 2019 года №164 Службой в период с 04 ноября 2019 г. по 22 ноября 2019 г. было проведено мероприятие по контролю. По результатам названного мероприятия установлено, что ООО «Линксервис» в установленный срок (до 19 октября 2019 г.) не устранены в полном объеме нарушения норм действующего законодательства ПМР в области ввода в эксплуатацию используемых объектов электросвязи, что нашло отражение в Акте проверки от 27 ноября 2019 г. №27.

Ввиду выявления факта невыполнения лицензиатом – ООО «Линксервис» в установленный срок содержащегося в подпунктах а), б) подпункта 2.1. пункта 2 Представления №2 от 18 апреля 2019 года предписания контролирующего органа в области электросвязи, которое обязывало устранить выявленное нарушение, ГСС ПМР, руководствуясь подпунктом в) пункта 2, пунктом 4 статьи 58 Закона ПМР «Об электросвязи» вынесла Приказ № 205 от 20 декабря 2019 г. о приостановлении с 27 февраля 2020 г. действия Лицензий №0018069 Серии АЮ и №0018085 Серии АЮ, выданных ООО «Линксервис». В Приказ № 205 неоднократно вносились изменения и переносился срок, с которого действие лицензий приостанавливается (Приказы №57 от 28 апреля 2020 г., №271 от 24 октября 2022 г.).

Подпунктом а) пункта 1 статьи 58 Закона ПМР «Об электросвязи» установлено, что исполнительный орган государственной власти в области электросвязи до приостановления действия лицензии вправе выносить предупреждение о приостановлении ее действия в случае выявления нарушения, связанного с несоблюдением норм, установленных законами и иными нормативными правовыми актами Приднестровской Молдавской Республики в области электросвязи.

В соответствии с подпунктом в) пункта 2 статьи 58 Закона ПМР «Об электросвязи» исполнительный орган государственной власти в области электросвязи вправе приостановить действие лицензии в случае невыполнения лицензиатом в установленный срок предписания контролирующего органа в области электросвязи, которое обязывало устранить выявленное нарушение, в том числе предписания, которое было выдано при вынесении предупреждения о приостановлении действия лицензии.

Исполнительный орган государственной власти в области электросвязи обязан установить разумный срок устранения лицензиатом нарушения, повлекшего за собой вынесение предупреждения о приостановлении действия лицензии. Указанный срок **не может превышать 6 (шести) месяцев**. В случае, если в указанный срок лицензиат не устранил такое нарушение, исполнительный орган государственной власти в области электросвязи вправе приостановить действие лицензии и обратиться в суд с требованием об аннулировании лицензии (пункт 4 статьи 58 Закона ПМР «Об электросвязи»).

Подпунктом б) пункта 1 статьи 60 Закона ПМР «Об электросвязи» установлено, что **в случае неустранения в установленный срок обстоятельств, вызвавших приостановление действия лицензии, осуществляется аннулирование лицензии** в судебном порядке по заявлению исполнительного органа государственной власти в области электросвязи.

Исходя из приведенных норм, Законом ПМР «Об электросвязи» установлен максимально допустимый срок для устранения нарушений и такое основание для аннулирования лицензии как неустранение нарушений в установленный срок.

Факт неустранения в предоставленный ООО «Линксервис» срок (до 19 октября 2019 г.) обстоятельств, вызвавших приостановление действия лицензий № 0018069 и №0018085 установлен вступившим в законную силу решением Арбитражного суда ПМР от 12 марта 2020 г. по делу № 38/20-07.

Законность вынесения ГСС ПМР Приказа № 205 от 20 декабря 2019 г. о приостановлении действия лицензий № 0018069 и №0018085, проверялась в судебном порядке в рамках указанного дела.

Как верно указано судом первой инстанции, обстоятельства, установленные решением Арбитражного суда от 12 марта 2020 г. по делу № 38/20-07, на основании пункта 2 статьи 50 АПК ПМР имеют преюдициальное значение, то есть не доказываются вновь при рассмотрении судом другого дела, в котором участвуют те же лица.

Указанным решением судом установлено, что ООО «Линксервис» приступило к исполнению Представления № 2 от 18 апреля 2019 г. и устранению нарушений норм действующего законодательства, однако, впоследствии отказалось от исполнения, приняв решение о демонтаже не введенных в эксплуатацию объектов связи. То есть установлен факт неустранения нарушений норм действующего законодательства ПМР в области ввода в эксплуатацию объектов электросвязи в срок, указанный в Представлении № 2 от 18 апреля 2019 г.

Также решением Арбитражного суда от 12 марта 2020 г. по делу № 38/20-07 установлено, что Приказ ГСС ПМР от 20 декабря 2019 года № 205 соответствует требованиям законодательства Приднестровской Молдавской Республики, принят в пределах полномочий ГСС ПМР (подпункт я-5) пункта 11 Положения о Государственной службе связи ПМР, утвержденного Постановлением Правительства ПМР от 6 апреля 2017 года № 63).

Принимая во внимание наличие достоверных доказательств неустранения в установленный срок обстоятельств, вызвавших приостановление действия лицензии, суд первой инстанции обоснованно, руководствуясь подпунктом б) пункта 1 статьи 60 Закона ПМР «Об электросвязи», аннулировал лицензии № 0018069 и №0018085.

Утверждение кассатора об отсутствии факта приостановления лицензии на момент обращения ГСС ПМР в Арбитражный суд ПМР с требованием об аннулировании лицензии, и на момент вынесения судом первой инстанции решения об аннулировании лицензии, не основано на материалах дела. Приказ № 205 о приостановлении действия лицензий, принятый 20 декабря 2019 г. действует, не был отменен либо признан недействительным.

Несостоятельны и доводы подателя кассационной жалобы о том, что суд не дал оценку представленным ООО «Линксервис» документам о выполнении Обществом действий, направленных на ввод объектов в эксплуатацию и устранение нарушений законодательства ПМР, отраженных в Представлении № 2 от 19 апреля 2019 г.

Суд первой инстанции в оспариваемом решении верно указал, что действия, совершенные ООО «Линксервис» после вынесения 20 декабря 2019 г. ГСС ПМР Приказа о приостановлении действия лицензий и обращения в суд с требованием об аннулировании лицензий, не свидетельствуют об отсутствии оснований для аннулирования лицензии.

Исходя из подпункта б) пункта 1 статьи 60 Закона ПМР «Об электросвязи», аннулирование лицензии осуществляется в случае неустранения обстоятельств, вызвавших приостановление лицензии в установленный срок.

В данном случае срок устранения нарушений был установлен до 19 октября 2019 г. на основании Представления №2 от 18 апреля 2019 г. Однако, в указанный срок, который являлся максимально допустимым в силу пункта 4 статьи 58 Закона ПМР «Об электросвязи», нарушения устранены не были, что не оспаривалось ООО «Линксервис», подтверждается вступившим в законную силу решением Арбитражного суда ПМР от 12 марта 2020 г. по делу № 38/20-07.

Согласно пункту 2 статьи 59 Закона ПМР «Об электросвязи», подтверждением устранения лицензиатом нарушения, повлекшего за собой приостановление действия лицензии, является заключение исполнительного органа государственной власти в области электросвязи. Однако такое суду не представлено.

С учетом изложенного, наличия доказательств неустранения Обществом в установленный срок предписания Службы, содержащегося в Представлении № 2 от 18 апреля 2019 г., не введение в эксплуатацию объектов до 19 октября 2019 г., обоснованно отклонено судом первой инстанции и ходатайство ООО «Линксервис» о назначении судебной

строительной-технической экспертизы для установления факта ввода в эксплуатацию ранее демонтированных объектов.

Обоснованно отклонены судом первой инстанции доводы и документы, направленные на переоценку вступившего в законную силу решения Арбитражного суда ПМР от 12 марта 2020 г. по делу № 38/20-07. Примененная судом первой инстанции некорректная формулировка отклонения не может являться основанием к отмене оспариваемого решения суда, поскольку нарушение или неправильное применение судом норм процессуального права может являться основанием к изменению или отмене решения в силу пункта 2 статьи 152 АПК ПМР только в том случае, если это нарушение привело или могло привести к принятию неправильного решения. Принимая во внимание, что обстоятельства, установленные вступившим в законную силу решением арбитражного суда согласно пункту 2 статьи 50 АПК ПМР не доказываются вновь, документы, направленные на переоценку такого решения, правомерно отклонены судом.

Утверждение подателя кассационной жалобы о том, что в Приказе ГСС ПМР № 205 от 20 декабря 2019 г. о приостановлении действия лицензии не указан срок, на который или с которого приостанавливается действие лицензии, не основано на материалах дела.

Доводы ООО «Линксервис» о нарушении законодательства при проведении контрольного мероприятия подлежат отклонению поскольку Обществом не обжаловались ни приказы о проведении контрольного мероприятия, ни его результаты, отраженные в Представлении №2 от 18 апреля 2019 года и Приказе №61 от 18 апреля 2019 г. Срок на обжалование указанных ненормативных правовых актов, установленный пунктом 3 статьи 130-10 АПК ПМР, истек. Соответственно, суд первой инстанции правомерно исходил из презумпции их законности.

Утверждения ООО «Линксервис» о том, что согласно протоколу № 36 от 10 декабря 2019 г. ООО «Линксервис» не допущено нарушений части второй пункта 6 Правил ввода в эксплуатацию объектов электросвязи в ПМР, опровергаются вступившим в законную силу решением Арбитражного суда ПМР от 12 марта 2020 г. по делу № 38/20-07, в рамках которого судом проверялась законность вынесения Приказа № 205 от 20 декабря 2019 г. о приостановлении действия лицензий.

Иные доводы, приведенные в кассационной жалобе, также являлись предметом изучения суда первой инстанции при вынесении решения, получили надлежащую правовую оценку и отклонены как необоснованные с подробным изложением мотивов отклонения.

Каких-либо аргументов, основанных на доказательствах, которые влияли бы на оценку законности и обоснованности обжалуемого судебного акта, либо опровергали выводы суда первой инстанции, кассационная жалоба не содержит.

Требования пункта 1 статьи 114, части четвертой пункта 2 статьи 116 АПК ПМР судом первой инстанции выполнены в полном объеме. Обстоятельства, подлежавшие доказыванию, судом определены верно.

Нарушений норм материального и процессуального права, которые могли бы послужить основанием для отмены или изменения судебного акта (статья 152 АПК ПМР), кассационной инстанцией не усматривается.

Правовые основания для удовлетворения кассационной жалобы отсутствуют.

Руководствуясь подпунктом 1) статьи 151, статьей 153 Арбитражного процессуального кодекса ПМР, суд кассационной инстанции Арбитражного суда ПМР

Постановил:

Оставить решение Арбитражного суда Приднестровской Молдавской Республики от 07 декабря 2022 года по делу № 896/19-09 без изменения, а кассационную жалобу общества с ограниченной ответственностью «Линксервис» - без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия и обжалованию не подлежит.

**Судья,
заместитель Председателя
Арбитражного суда ПМР**

Е.В.Качуровская