



ВОСЬМОЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД

644024, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д.42, канцелярия (3812)37-26-06, факс:37-26-22, www.8aas.arbitr.ru, info@8aas.arbitr.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

город Омск
10 июня 2019 года

Дело № А46-557/2019

Резолютивная часть постановления объявлена 06 июня 2019 года

Постановление изготовлено в полном объеме 10 июня 2019 года

Восьмой арбитражный апелляционный суд в составе:

председательствующего Шиндлер Н.А.

судей Ивановой Н.Е., Лотова А.Н.

при ведении протокола судебного заседания: секретарем Плехановой Е.В.

рассмотрев в открытом судебном заседании апелляционную жалобу (регистрационный номер 08АП-4812/2019) Государственной жилищной инспекции Омской области на решение Арбитражного суда Омской области от 06.03.2019 по делу № А46-557/2019 (судья Захарцева С.Г.)

по общества с ограниченной ответственностью «ЖКО «6-ой микрорайон» (ИНН 5507081528, ОГРН 1065507038519)

к Государственной жилищной инспекции Омской области

о признании недействительным предписания от 12.12.2018 № 02-02-18/86

при участии в судебном заседании представителей:

от Государственной жилищной инспекции Омской области – Мерзлых Татьяна Сергеевна (по паспорту, по доверенности № 895ю от 06.12.2018 сроком действия до 31.12.2019);

от общества с ограниченной ответственностью «ЖКО «6-ой Микрорайон» - Баландин Михаил Юрьевич (по паспорту, по доверенности б/н от 10.01.2018 сроком действия на три года).

установил:

общество с ограниченной ответственностью «ЖКО «6-ОЙ МИКРОРАЙОН» (далее также – ООО «ЖКО «6-ой МКР», заявитель, общество) обратилось в

Арбитражный суд Омской области с заявлением к Государственной жилищной инспекции Омской области (далее также – административный орган, Инспекция, заинтересованное лицо) о признании недействительным предписания № 02-02-18/86 об устранении нарушений законодательства, выявленных при проведении мероприятий по контролю от 12.12.2018.

Решением Арбитражного суда Омской области от 06.03.2019 по делу № А46-557/2019 требования ООО «ЖКО «6-ой МКР» удовлетворены в полном объеме, признано недействительным предписание Государственной жилищной инспекции Омской области № 02-02-18/86 об устранении нарушений законодательства, выявленных при проведении мероприятий по контролю от 12.12.2018, как несоответствующее требованиям закона.

Этим же судебным актом с Инспекции в пользу общества взысканы 3 000 руб. расходов по оплате государственной пошлины.

Возражая против принятого по делу решения, Инспекция в апелляционной жалобе просит его отменить и вынести по делу новый судебный акт.

В обоснование жалобы ее податель указывает на то, что в ходе проверки установлено, что обществом производилось начисление за коммунальные услуги на общедомовые нужды исходя из норматива потребления; плата должна рассчитываться как разница между показаниями общедомового прибора учета и суммой показаний индивидуальных приборов учета и (или) нормативов потребления коммунальных услуг; полученный фактический объем потребления коммунальных услуг на общедомовые нужды распределяется между всеми собственниками помещений в многоквартирном доме пропорционально их доле в праве общей долевой собственности на общее имущество в многоквартирном доме; при этом объем коммунальной услуги не может превышать объем, рассчитанный исходя из нормативов потребления соответствующего коммунального ресурса в целях содержания общего имущества в многоквартирном доме.

Инспекция ссылается на то, что размер превышения объема коммунальной услуги, предоставленный на общедомовые нужды, определен исходя из показаний коллективного (общедомового) прибора учета, над объемом, рассчитанным исходя из нормативов потребления коммунальной услуги, предоставленной на общедомовые нужды в многоквартирном доме, оплачивает управляющая организация. Если разница меньше, то начисление производится по фактическому объему потребления. По мнению административного органа, действия Общества, вызвавшие в не производстве

перерасчета коммунальных ресурсов потребленных в целях содержания общего имущества, влекут для собственников многоквартирного дома дополнительные расходы.

В заседании суда апелляционной инстанции 30.05.2019 представителем Инспекции поддержаны доводы жалобы.

Представитель ООО «ЖКО «6-ой МКР» с доводами апелляционной жалобы не согласился, просил оставить решение без изменения, апелляционную жалобу - без удовлетворения.

Определением суда апелляционной инстанции от 30.05.2019 судебное разбирательство отложено на 06.06.2019.

В поступившем 04.06.2019 отзыве на жалобу общество просит оставить решение по делу без изменения, апелляционную жалобу – без удовлетворения, ссылаясь на то, что Правительством Российской Федерации не утвержден порядок перерасчета размера расходов на содержание и обслуживание общего имущества многоквартирного дома, основания для применения норм Постановления Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов» (далее – Правила № 354) в обоснование обязанности заявителя по осуществлению перерасчета отсутствуют, так как собственниками помещений многоквартирного дома (далее – МКД) выбран способ управления – управление управляющей организацией, расходы на оплату коммунальных ресурсов, потребляемых при использовании и содержании общего имущества в МКД, вносятся в составе платы за содержание жилого помещения.

В заседании суда апелляционной инстанции 06.06.2019 представителем Инспекции поддержаны доводы жалобы.

Представитель ООО «ЖКО «6-ой МКР» с доводами апелляционной жалобы не согласился, высказался согласно доводам отзыва.

Рассмотрев апелляционную жалобу, отзыв, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, и исследовав материалы дела, суд апелляционной инстанции установил следующие обстоятельства.

Из материалов дела следует, что в Госжилинспекцию поступило обращение (Б-8698(18) от 02.11.2018) собственника квартиры № 17 многоквартирного дома № 14 по ул. Степанца в г. Омске по вопросу нарушений при расчете платы на ОДН.

Распоряжением Госжилинспекции от 15.11.2018 № 000003752 было организовано проведение внеплановой документарной проверки в рамках лицензионного контроля в отношении ООО «ЖКО «6-ой МКР».

В ходе проверки было установлено, что ООО «ЖКО «6-ой Микрорайон» производит начисление платы за коммунальные ресурсы (холодная и горячая вода, электроэнергия), потребляемые в целях содержания общего имущества, собственникам многоквартирного дома № 14 по ул. Степанца в г. Омск исходя из нормативов потребления коммунальных ресурсов.

12.12.2018 Инспекция по результатам мероприятий по контролю выдала предписание № 02-02-18/86, которым возложила на ООО «ЖКО «6-ой Микрорайон» обязанность произвести перерасчет размера платы за коммунальный ресурс (электроэнергия), необходимый в целях содержания общего имущества многоквартирного дома № 14 по ул. Степанца в г. Омске за 2017 год в соответствии с действующим законодательством, а именно: исходя из объема потребления коммунальных ресурсов, определяемого по показаниям общедомовых приборов учета. Указанное предписание поступило в ООО «ЖКО «6-ой Микрорайон» 25.12.2018. Срок исполнения предписания - до 01.02.2019.

Полагая, что названное предписание нарушает его права и законные интересы, а также не соответствует закону, заявитель обратился в суд.

Требования заявителя удовлетворены судом первой инстанции, с чем Инспекция не согласилась, реализовав право апелляционного обжалования вынесенного по делу судебного акта.

Проверив законность и обоснованность решения по делу в соответствии с правилами статей 266, 268 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ), суд апелляционной инстанции не усматривает оснований для его отмены.

В соответствии с частью 1 статьи 198, частью 4 статьи 200, частью 2 статьи 201 АПК РФ для удовлетворения требований о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия необходимо наличие двух условий: несоответствие их закону или иному нормативному правовому акту, а также нарушение прав и законных интересов заявителя.

В силу положений главы 24 АПК РФ обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, возлагается на орган, принявший акт (часть 5 статьи 200 АПК РФ).

Статьей 210 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) предусмотрено, что собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором. На основании статьи 249 ГК РФ каждый участник долевой собственности обязан соразмерно со своей долей участвовать в уплате налогов, сборов и иных платежей по общему имуществу, а также в издержках по его содержанию и сохранению.

В соответствии с частью 1 статьи 39 ЖК РФ собственники помещений в многоквартирном доме несут бремя расходов на содержание общего имущества в многоквартирном доме.

В силу статьи 156 ЖК РФ плата за содержание жилого помещения включает в себя плату за коммунальные ресурсы, потребляемые при использовании и содержании общего имущества в МКД, при условии, что конструктивные особенности МКД предусматривают возможность потребления соответствующего вида коммунальных ресурсов при содержании общего имущества, определяемую в порядке, установленном Правительством Российской Федерации (часть 9.1).

Размер расходов граждан и организаций в составе платы за содержание жилого помещения в МКД на оплату коммунальных ресурсов, потребляемых при использовании и содержании общего имущества в МКД, согласно части 9.2 приводимой нормы, определяется при наличии коллективного (общедомового) прибора учета (ОДПУ), исходя из норматива потребления соответствующего вида коммунальных ресурсов, потребляемых при использовании и содержании общего имущества в МКД, который утверждается органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, по тарифам, установленным органами государственной власти субъектов Российской Федерации, с проведением перерасчета размера таких расходов исходя из показаний ОДПУ в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Исключения составляют случаи оснащения МКД автоматизированной информационно-измерительной системой учета потребления коммунальных ресурсов и коммунальных услуг, при котором размер расходов граждан и организаций в составе платы за содержание жилого помещения в МКД на оплату коммунальных ресурсов, потребляемых при использовании и содержании общего имущества в МКД,

определяется исходя из показаний этой системы учета при условии обеспечения этой системой учета возможности одномоментного снятия показаний, а также случаи принятия на общем собрании собственников помещений в МКД решения об определении размера расходов граждан и организаций в составе платы за содержание жилого помещения в МКД на оплату коммунальных ресурсов, потребляемых при использовании и содержании общего имущества в МКД:

1) исходя из среднемесячного объема потребления коммунальных ресурсов, потребляемых при использовании и содержании общего имущества в МКД, с проведением перерасчета размера таких расходов исходя из показаний ОДПУ в порядке, установленном Правительством Российской Федерации;

2) исходя из объема потребления коммунальных ресурсов, определяемого по показаниям ОДПУ, по тарифам, установленным органами государственной власти субъектов Российской Федерации.

Частью 10 статьи 12 Федерального закона от 29.06.2015 № 176-ФЗ «О внесении изменений в ЖК РФ и отдельные законодательные акты Российской Федерации» предусмотрено, что при первоначальном включении в плату за содержание жилого помещения расходов на оплату холодной воды, горячей воды, электрической энергии, потребляемых при содержании общего имущества в МКД, отведения сточных вод в целях содержания общего имущества в МКД, их размер не может превышать норматив потребления коммунальных услуг на общедомовые нужды, установленный субъектом Российской Федерации по состоянию на 01.11.2016. Для первоначального включения расходов в плату за содержание жилого помещения не требуется решение общего собрания собственников помещений в МКД.

Нормативы потребления электрической энергии в целях содержания общего имущества в МКД на территории Омской области утверждены приказом Региональной энергетической комиссии Омской области от 31.05.2017 № 62/27. Размер платы за коммунальные ресурсы в целях содержания общего имущества в МКД определялся с 01.06.2017 согласно размеру соответствующего норматива потребления.

Таким образом, в случае если МКД оснащен ОДПУ, размер расходов на оплату потребленных коммунальных ресурсов в целях содержания общего имущества определяется исходя из норматива потребления соответствующего вида коммунальных ресурсов, по тарифам, установленным органами государственной власти субъекта Российской Федерации, с проведением перерасчета размера таких расходов, исходя из показаний ОДПУ в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Из этого правила, что следует из части 9.2 статьи 156 ЖК РФ, есть исключения:

1) если МКД оснащен автоматизированной информационно-измерительной системой учета потребления коммунальных ресурсов и коммунальных услуг, обеспечивающей одномоментное снятие показаний, то начисление платы за коммунальные ресурсы производится исходя из показаний этой системы;

2) если общим собранием собственников помещений в МКД принято одно из двух решений об определении размера расходов на оплату коммунальных ресурсов в целях содержания общего имущества в МКД, исходя из следующих величин:

среднемесячный объем потребления коммунальных ресурсов, потребляемых при использовании и содержании общего имущества в МКД, с проведением перерасчета размера таких расходов исходя из показаний ОДПУ в порядке, установленном Правительством Российской Федерации;

объем потребления коммунальных ресурсов, определяемого по показаниям ОДПУ, по тарифам, установленным органами государственной власти субъектов Российской Федерации.

Материалы дела свидетельствуют о том, что в период с января по февраль 2017 года, расчет размера платы за коммунальный ресурс (электроэнергия), потребляемый при содержании общего имущества определен обществом следующим образом:

$$((4,28 \text{ кВтч./кв. м} \times 3218,9 \text{ кв. м}) / 13370,7 \text{ кв. м}) \times 3,56 \text{ руб./кВтч.} = 3,67 \text{ руб./кв. м,}$$
 где:

4,28 кВтч./кв. м – норматив потребления электроэнергии на ОДН, утвержденный приказом РЭК Омской области от 15.08.2012 № 136/38 «Об утверждении нормативов потребления коммунальной услуги по электроснабжению на территории города Омска и Омской области»;

3218,9 кв. м - общая площадь помещений, входящих в состав общего имущества (с учетом площади технического подвала в размере 1636,1 кв.м.) №

13370,7 кв. м – общая площадь всех жилых и нежилых помещений МКД.

В период с января по февраль 2017 года ООО «ЖКО «6-ой Микрорайон» производило начисление платы за коммунальный ресурс (электроэнергия), необходимый в целях содержания общего имущества исходя из норматива потребления соответствующего вида коммунальных ресурсов.

В период с марта по май 2018 года ООО «ЖКО «6-ой Микрорайон» производило начисление платы за коммунальный ресурс (электроэнергия), необходимый в целях

содержания общего имущества исходя из объема потребления коммунальных ресурсов, определяемого по показаниям ОДПУ.

Расчет размера платы за коммунальный ресурс (электроэнергия), потребляемый при содержании общего имущества, предъявленный обществом в июне 2017 года, был определен следующим образом:

Электроэнергия: $((1,943 \text{ кВтч./кв.м} \times 3218,9 \text{ кв.м}) / 13370,7 \text{ м}^2)) \times 3,56 \text{ руб./кВтч.} = 1,67 \text{ руб./кв.м.}$

Где:

1,943 кВтч./кв.м – норматив потребления электроэнергии на ОДН, утвержденный приказом РЭК Омской области от 31.05.2017 № 62/27;

3218,9 кв. м - общая площадь помещений, входящих в состав общего имущества (с учетом площади технического подвала в размере 1636,1 кв.м.);

13370,7 кв. м – общая площадь всех жилых и нежилых помещений МКД.

Расчет размера платы за коммунальный ресурс (электроэнергия), потребляемый при содержании общего имущества, предъявленный обществом с июля 2017 года по июнь 2018 года, был определен следующим образом:

Электроэнергия: $((1,943 \text{ кВтч./кв.м} \times 3218,9 \text{ кв.м}) / 13370,7 \text{ м}^2)) \times 3,68 \text{ руб./кВтч.} = 1,72 \text{ руб./кв.м.}$

Где:

1,943 кВтч./кв.м – норматив потребления электроэнергии на ОДН, утвержденный приказом РЭК Омской области от 31.05.2017 № 62/27;

3218,9 кв. м - общая площадь помещений, входящих в состав общего имущества (с учетом площади технического подвала в размере 1636,1 кв.м.);

13370,7 кв. м – общая площадь всех жилых и нежилых помещений МКД.

Расчет размера платы за коммунальный ресурс (электроэнергия), потребляемый при содержании общего имущества, предъявленный обществом с июля 2017 года по ноябрь 2018 года, был определен следующим образом:

Электроэнергия: $((1,943 \text{ кВтч./кв.м} \times 3218,9 \text{ кв.м}) / 13370,7 \text{ м}^2)) \times 3,86 \text{ руб./кВтч.} = 1,81 \text{ руб./кв.м.}$

Где:

1,943 кВтч./кв.м – норматив потребления электроэнергии на ОДН, утвержденный приказом РЭК Омской области от 31.05.2017 № 62/27;

3218,9 кв. м - общая площадь помещений, входящих в состав общего имущества (с учетом площади технического подвала в размере 1636,1 кв.м.);

13370,7 кв. м – общая площадь всех жилых и нежилых помещений МКД.

В период с июня 2017 года по ноябрь 2018 года ООО «ЖКО «6-ой Микрорайон» производило начисление платы за коммунальный ресурс (электроэнергия), необходимый в целях содержания общего имущества исходя из норматива потребления соответствующего вида коммунальных ресурсов.

По смыслу действующего правового регулирования, рассматриваемая плата рассчитывается как разница между показаниями ОДПУ и суммой показаний индивидуальных приборов учета и (или) нормативов потребления коммунальных услуг. Полученный фактический объем потребления коммунальных услуг на общедомовые нужды распределяется между всеми собственниками помещений в МКД пропорционально их доле в праве общей долевой собственности на общее имущество в МКД. Расчет производится следующим образом: снимаются показания ОДПУ, считается объем услуг по индивидуальным счетчикам, находится разница между общим и индивидуальным потреблением, полученная разница сравнивается с нормативом потребления.

Если разница больше, между жильцами распределяется только норматив, превышение оплачивает управляющая организация. Если разница меньше, то начисление производится по фактическому объему потребления.

Таким образом, размер превышения объема коммунальной услуги, предоставленный на общедомовые нужды, определенный исходя из показаний ОДПУ, над объемом, рассчитанным исходя из нормативов потребления коммунальной услуги, предоставленной на общедомовые нужды в МКД, оплачивает управляющая организация.

Вопреки доводам общества, отсутствие утвержденного Правительством Российской Федерации порядка перерасчета размера таких расходов, исходя из показаний ОДПУ, не может служить основанием ухудшения состояния прав потребителей спорной услуги.

Статьей 18 Конституции Российской Федерации права и свободы человека и гражданина признаны непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием (Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за третий квартал 2011 года от 07.12.2011).

Как указано Конституционным Судом Российской Федерации в Постановлении от 23.07.2018 № 35-П, при рассмотрении конкретных дел суду надлежит исследовать по существу фактические обстоятельства, и он не вправе ограничиваться установлением формальных условий применения нормы (Постановления от 06.06.1995 № 7-П, от 13.06.1996 № 14-11, от 28.10.1999 № 14-11, от 22.11.2000 № 14-11, от 14.07.2003 № 12-11, от 12.07.2007 № 10-П и др.), а отсутствие необходимого правового механизма не может приостанавливать реализацию вытекающих из Конституции Российской Федерации прав и законных интересов граждан (Постановление от 31.03.2015 № 6-П).

Данный подход поддержан в постановлениях Девятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 30.07.2018 № 19АП-3095/2018 по делу № А08-15968/2017, Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 18.10.2017 № 12АП-9709/2017 по делу № А12-9450/2017.

Как следует из материалов настоящего дела, в рассматриваемом случае не производился перерасчет размера платы за коммунальный ресурс (электроэнергия), необходимый в целях содержания общего имущества исходя из объема потребления коммунальных ресурсов, определяемого по показаниям ОДПУ за 2017 год.

Следовательно, возложенная административным органом обязанность соответствует действующему правовому регулированию и направлена на обеспечение законности в правоотношениях управляющей организации с собственниками.

С учетом вышеизложенного, судом первой инстанции требования ООО «ЖКО «6-ой МКР» удовлетворены неправомерно, в силу чего решение Арбитражного суда Омской области от 06.03.2019 по делу № А46-557/2019 подлежит отмене с принятием нового судебного акта об отказе в удовлетворении требований ООО «ЖКО «6-ой МКР».

Учитывая изложенное, руководствуясь статьями 266, 268, 269, 270, 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации,

ПОСТАНОВИЛ:

Апелляционную жалобу Государственной жилищной инспекции Омской области удовлетворить. Решение Арбитражного суда Омской области от 06.03.2019 по делу № А46-557/2019 – отменить.

Принять новый судебный акт. В удовлетворении заявления общества с ограниченной ответственностью «ЖКО «6-ой микрорайон» о признании

недействительным предписания Государственной жилищной инспекции Омской области от 12.12.2018 № 02-02-18/86 отказать.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия, может быть обжаловано путем подачи кассационной жалобы в Арбитражный суд Западно-Сибирского округа в течение двух месяцев со дня изготовления постановления в полном объеме.

Председательствующий

Н.А. Шиндлер

Судьи

Н.Е. Иванова

А.Н. Лотов