

[Печать](#)

Решение по гражданскому делу - апелляция

[Информация по делу №33а-1143/2018](#)

Судья: Габидулина Э.И. 30.05.2018г. Дело №2а-1204/18-33а-1143

АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

Судебная коллегия по административным делам Новгородского областного суда в составе:

председательствующего - Алещенковой И.А.,

судей - Макаровой Л.В., Комаровской Е.И.,

при секретаре – Дмитриевой Е.Г.,

с участием представителей ТСЖ «Новая Мельница» Степановой Л.В. и Горского Д.А.,

рассмотрев в открытом судебном заседании 30 мая 2018 года по докладу судьи Алещенковой И.А. административное дело по апелляционной жалобе Товарищества собственников жилья «Новая Мельница» на решение Новгородского районного суда Новгородской области от 22 февраля 2018 года, принятое по административному исковому заявлению Товарищества собственников жилья «Новая Мельница» к Комитету государственного жилищного надзора и лицензионного контроля Новгородской области, государственному жилищному инспектору надзорно-правового отдела Комитета государственного жилищного надзора и лицензионного контроля Новгородской области Павловой Е.Ю. об оспаривании предписания № <...> от 12 декабря 2017 года,

установила:

Товарищество собственников жилья «Новая Мельница» (далее ТСЖ, ТСЖ «Новая Мельница») обратилось в суд с административным исковым заявлением к Комитету государственного жилищного надзора и лицензионного контроля Новгородской области (далее Комитет, надзорный орган) об оспаривании предписания № <...> от 12 декабря 2017 года.

В обоснование требований указано, что по результатам проверки, проведенной Комитетом, в адрес ТСЖ внесено оспариваемое предписание об устранении нарушения, которое выразилось в выплате заработной платы председателю правления ТСЖ «Новая Мельница» и ему же за совмещение должности делопроизводителя и диспетчера на основании трудового договора, что, по мнению надзорного органа, нарушает пункт 11 части 2 статьи 145 и часть 3.1 статьи 147 ЖК РФ. ТСЖ «Новая Мельница» полагает, что предписание вынесено в нарушение закона, так как заключение трудового договора с председателем правления ТСЖ «Новая Мельница» Степановой Л.В., выплата ей заработной платы, в том числе за совмещение функций делопроизводителя и диспетчера, закону не противоречит.

Определением суда первой инстанции от 26 января 2018 года к участию в деле в качестве административного соответчика привлечен государственный жилищный инспектор надзорно-правового отдела Комитета Павлова Е.Ю.

Определением суда первой инстанции от 13 февраля 2018 года к участию в деле в качестве заинтересованного лица привлечена Гаранян Т.А.

Вышеуказанным решением суда административный иск ТСЖ «Новая Мельница» оставлен без удовлетворения, срок исполнения мероприятий по устранению нарушений обязательных требований в предписании № <...> Комитета от 12 декабря 2017 года изменен на 2 квартал 2018 года.

В апелляционной жалобе ТСЖ «Новая Мельница», ссылаясь на допущенные судом процессуальные нарушения, несоответствие выводов суда фактическим обстоятельствам дела, просит решение суда первой инстанции отменить и принять по делу новое решение об удовлетворении административного иска в полном объеме.

В обоснование апелляционной жалобы указано, что в решении суда не отражено участие в судебных заседаниях представителя ТСЖ «Новая Мельница» Горского Д.А., его показания и процессуальные заявления полностью исключены из мотивировочной части решения и им не дана надлежащая правовая оценка. Так, суд первой инстанции не дал оценки доводу о неисполнимости предписания в части требования провести общее собрание членов ТСЖ по вопросам утверждения вознаграждения председателя правления и утверждения сметы доходов и расходов на 2017 год, поскольку на момент вынесения оспариваемого предписания смета на 2017 год уже фактически исполнена. Суд при вынесении оспариваемого решения вышел за пределы заявленных требований, признав отсутствующими трудовые отношения с председателем ТСЖ «Новая Мельница» Степановой Л.В. фактически за весь период действия трудового договора. В мотивировочной части оспариваемого решения суд не дал оценки доводам ТСЖ «Новая Мельница» об отсутствии прямого законодательного запрета работать по трудовому договору председателю правления ТСЖ, выводы суда об обратном ссылкой на закон не подкреплены.

В представленных письменных возражениях Комитет, ссылаясь на несостоятельность доводов апелляционной жалобы, просит оставить ее без удовлетворения, решение суда первой инстанции - без изменения.

В судебное заседание суда апелляционной инстанции представители Комитета, государственный жилищный инспектор надзорно-правового отдела Комитета Павлова Е.Ю., а также Гаранян Т.А. не явились, о дате, времени и месте рассмотрения дела извещены надлежащим образом, причины неявки неизвестны, в связи с чем судебная коллегия в соответствии с частью 1 статьи 307 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации (далее КАС РФ) нашла возможным рассмотреть дело по апелляционной жалобе в их отсутствие.

Проверив материалы дела, обсудив доводы апелляционной жалобы, поддержанной представителями ТСЖ «Новая Мельница», возражений на нее, судебная коллегия приходит к следующим выводам.

В силу части 1 статьи 308 КАС РФ суд апелляционной инстанции рассматривает административное дело в полном объеме и не связан основаниями и доводами, изложенными в апелляционной жалобе, представлении и возражениях относительно жалобы, представления.

Согласно части 1 статьи 218 КАС РФ гражданин, организация вправе оспорить в суде решение, действие (бездействие) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, если полагают, что нарушены или оспорены их права, свободы и законные интересы, созданы препятствия к осуществлению их прав, свобод и реализации законных интересов или на них незаконно возложены какие-либо обязанности.

Исходя из положений пункта 1 части 2 статьи 227 КАС РФ, необходимым условием для признания оспариваемых решений, действий (бездействия) органа, организации, лица, наделенных государственными или иными публичными полномочиями, незаконными является признание их судом не соответствующими нормативным правовым актам и нарушающими права, свободы и законные интересы административного истца.

Отказывая в удовлетворении административных исковых требований, суд первой инстанции исходил из того, что оспариваемое предписание соответствует закону и вынесено должностным лицом в пределах предоставленных ему полномочий, а потому подлежит неукоснительному исполнению.

Судебная коллегия с такими выводами не может согласиться по следующим основаниям.

Согласно части 1 статьи 20 Жилищного Кодекса Российской Федерации (далее ЖК РФ) под государственным жилищным надзором понимаются деятельность уполномоченных органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, направленная на предупреждение, выявление и пресечение нарушений органами государственной власти, органами местного самоуправления, а также юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями и гражданами установленных в соответствии с жилищным законодательством, законодательством об

энергосбережении и о повышении энергетической эффективности требований к использованию и сохранности жилищного фонда независимо от его форм собственности, в том числе требований к жилым помещениям, их использованию и содержанию, использованию и содержанию общего имущества собственников помещений в многоквартирных домах, формированию фондов капитального ремонта, созданию и деятельности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих управление многоквартирными домами, оказывающих услуги и (или) выполняющих работы по содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирных домах, предоставлению коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домах, региональных операторов, нарушений ограничений изменения размера вносимой гражданами платы за коммунальные услуги, требований к составу нормативов потребления коммунальных ресурсов (коммунальных услуг), условиям и методам установления нормативов потребления коммунальных ресурсов (коммунальных услуг), а также обоснованности размера установленного норматива потребления коммунальных ресурсов (коммунальных услуг), обоснованности размера платы за содержание жилого помещения для собственников жилых помещений, которые не приняли решение о выборе способа управления многоквартирным домом, решение об установлении размера платы за содержание жилого помещения, и соблюдению предельных индексов изменения размера такой платы, требований правил содержания общего имущества в многоквартирном доме и правил изменения размера платы за содержание жилого помещения, правил предоставления, приостановки и ограничения предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домах, требований энергетической эффективности и оснащенности помещений многоквартирных домов и жилых домов приборами учета используемых энергетических ресурсов, требований к предоставлению жилых помещений в наемных домах социального использования (далее - обязательные требования), нарушений органами местного самоуправления, ресурсоснабжающими организациями, лицами, осуществляющими деятельность по управлению многоквартирными домами, требований к порядку размещения информации в системе, посредством организации и проведения проверок указанных лиц, принятия предусмотренных законодательством Российской Федерации мер по пресечению и (или) устранению выявленных нарушений, и деятельность указанных органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации по систематическому наблюдению за исполнением обязательных требований, анализу и прогнозированию состояния исполнения обязательных требований при осуществлении органами государственной власти, органами местного самоуправления, юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями и гражданами своей деятельности.

Государственный жилищный надзор осуществляется уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации (региональный государственный жилищный надзор) (далее - органы государственного жилищного надзора) в порядке, установленном высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, с учетом требований к организации и проведению государственного жилищного надзора, установленных Правительством Российской Федерации (часть 2 статьи 20 ЖК РФ).

Предметом проверки является соблюдение органами государственной власти, органами местного самоуправления, юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями и гражданами обязательных требований (часть 4 статьи 20 ЖК РФ).

Основаниями для проведения внеплановой проверки наряду с основаниями, указанными в части 2 статьи 10 Федерального закона от 26 декабря 2008 года N 294-ФЗ "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля", являются поступления, в частности посредством системы, в орган государственного жилищного надзора, орган муниципального жилищного контроля обращений и заявлений граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, юридических лиц, информации от органов государственной власти, органов местного самоуправления, выявление органом государственного жилищного надзора, органом муниципального жилищного контроля в системе информации о фактах нарушения требований правил предоставления, приостановки и ограничения предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домах, требований к порядку создания товарищества собственников жилья, жилищного, жилищно-строительного или иного специализированного потребительского кооператива, уставу товарищества собственников жилья, жилищного, жилищно-строительного или

иногo специализированного потребительского кооператива и порядку внесения изменений в устав такого товарищества или такого кооператива, порядку принятия собственниками помещений в многоквартирном доме решения о выборе юридического лица независимо от организационно-правовой формы или индивидуального предпринимателя, осуществляющих деятельность по управлению многоквартирным домом (далее - управляющая организация), в целях заключения с управляющей организацией договора управления многоквартирным домом, решения о заключении с управляющей организацией договора оказания услуг и (или) выполнения работ по содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирном доме, решения о заключении с указанными в части 1 статьи 164 настоящего Кодекса лицами договоров оказания услуг по содержанию и (или) выполнению работ по ремонту общего имущества в многоквартирном доме, порядку утверждения условий этих договоров и их заключения, порядку содержания общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме и осуществления текущего и капитального ремонта общего имущества в данном доме, о фактах нарушения управляющей организацией обязательств, предусмотренных частью 2 статьи 162 настоящего Кодекса, о фактах нарушения в области применения предельных (максимальных) индексов изменения размера вносимой гражданами платы за коммунальные услуги, о фактах необоснованности размера установленного норматива потребления коммунальных ресурсов (коммунальных услуг), нарушения требований к составу нормативов потребления коммунальных ресурсов (коммунальных услуг), несоблюдения условий и методов установления нормативов потребления коммунальных ресурсов (коммунальных услуг), нарушения правил содержания общего имущества в многоквартирном доме и правил изменения размера платы за содержание жилого помещения, о фактах нарушения наймодателями жилых помещений в наемных домах социального использования обязательных требований к наймодателям и нанимателям жилых помещений в таких домах, к заключению и исполнению договоров найма жилых помещений жилищного фонда социального использования и договоров найма жилых помещений, о фактах нарушения органами местного самоуправления, ресурсоснабжающими организациями, лицами, осуществляющими деятельность по управлению многоквартирными домами, гражданами требований к порядку размещения информации в системе (часть 4.2 статьи 20 ЖК РФ).

Должностные лица органов государственного жилищного надзора, муниципального жилищного контроля, являющиеся соответственно государственными жилищными инспекторами, муниципальными жилищными инспекторами, в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, имеют право, в том числе проверять соблюдение наймодателями жилых помещений в наемных домах социального использования обязательных требований к наймодателям и нанимателям жилых помещений в таких домах, к заключению и исполнению договоров найма жилых помещений жилищного фонда социального использования и договоров найма жилых помещений, соблюдение лицами, предусмотренными в соответствии с частью 2 статьи 91.18 настоящего Кодекса, требований к представлению документов, подтверждающих сведения, необходимые для учета в муниципальном реестре наемных домов социального использования; проверять соответствие устава товарищества собственников жилья, жилищного, жилищно-строительного или иного специализированного потребительского кооператива, внесенных в устав такого товарищества или такого кооператива изменений требованиям законодательства Российской Федерации; по заявлениям собственников помещений в многоквартирном доме проверять правомерность принятия общим собранием собственников помещений в многоквартирном доме решения о создании товарищества собственников жилья, правомерность избрания общим собранием членом товарищества собственников жилья, жилищного, жилищно-строительного или иного специализированного потребительского кооператива правления товарищества собственников жилья, жилищного, жилищно-строительного или иного специализированного потребительского кооператива, правомерность избрания общим собранием членом товарищества собственников жилья или правлением товарищества собственников жилья председателя правления такого товарищества, правомерность избрания правлением жилищного, жилищно-строительного или иного специализированного потребительского кооператива председателя правления такого кооператива, правомерность принятия общим собранием собственников помещений в многоквартирном доме решения о выборе управляющей организации в целях заключения с ней договора управления многоквартирным домом в соответствии со статьей 162 настоящего Кодекса, правомерность утверждения условий этого договора и его заключения, правомерность заключения с управляющей организацией договора оказания услуг и (или) выполнения работ по содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирном доме, правомерность заключения с указанными в части 1 статьи 164 настоящего Кодекса лицами договоров оказания услуг по содержанию и (или) выполнению работ по ремонту общего имущества в

многоквартирном доме, правомерность утверждения условий данных договоров; выдавать предписания о прекращении нарушений обязательных требований, об устранении выявленных нарушений, о проведении мероприятий по обеспечению соблюдения обязательных требований, в том числе об устранении в шестимесячный срок со дня направления такого предписания несоответствия устава товарищества собственников жилья, жилищного, жилищно-строительного или иного специализированного потребительского кооператива, внесенных в устав изменений обязательным требованиям (подпункты 2 и 3 части 5 статьи 20 ЖК РФ).

Требования к организации и проведению государственного жилищного надзора устанавливает Положение о государственном жилищном надзоре, утвержденное Постановлением Правительства Российской Федерации от 11 июня 2013 года № 493, которое определяет задачи государственного жилищного надзора, формы его проведения и предмет проводимых проверок. Так, согласно пункту «а» части 11 Положения предметом проверок является соблюдение, в том числе юридическими лицами, обязательных требований к управлению многоквартирными домами; выполнению лицами, осуществляющими управление многоквартирными домами (в том числе управляющими организациями, товариществами собственников жилья, жилищными, жилищно-строительными и иными специализированными потребительскими кооперативами, осуществляющими управление многоквартирными домами, а также юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, осуществляющими деятельность по выполнению услуг по содержанию и (или) работ по ремонту общего имущества в многоквартирном доме, при непосредственном управлении многоквартирным домом собственниками помещений в таком доме), услуг и работ по содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирном доме в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации; установлению размера платы за содержание и ремонт жилого помещения; созданию и деятельности товарищества собственников жилья либо жилищного, жилищно-строительного или иного специализированного потребительского кооператива, соблюдению прав и обязанностей их членов.

Постановлением Правительства Новгородской области от 30 июля 2014 года № 403 утвержден Порядок организации и осуществления регионального государственного жилищного надзора на территории Новгородской области, согласно пункту 2.1 которого региональный государственный жилищный надзор на территории Новгородской области осуществляется комитетом государственного жилищного надзора и лицензионного контроля Новгородской области. Названный порядок содержит аналогичные вышеприведенным положения о предмете проверок.

Как установлено судом первой инстанции и следует из материалов дела, в многоквартирном доме <...> создано ТСЖ «Новая Мельница» (Протокол общего собрания № <...> от <...> год). Длительный период времени председателем ТСЖ «Новая Мельница» избиралась Степанова Л.В. (за 2017 год - протокол №<...> от <...> года общего собрания членов ТСЖ).

<...> года между правлением ТСЖ «Новая Мельница» и Степановой Л.В. заключен трудовой договор на два года на выполнение работы в должности председателя правления ТСЖ «Новая Мельница». <...> года и <...> года трудовой договор от <...> года продлевался на прежних условиях на два года с оплатой и дополнительной оплатой согласно сметы доходов и расходов на основании протоколов общего собрания членов ТСЖ.

<...> года в Комитет обратилась Гаранян Т.А. с заявлением по вопросу оплаты работы, качества работы председателя ТСЖ «Новая Мельница» Степановой Л.В.

На основании приказа Комитета от 22 ноября 2017 года № <...> в отношении ТСЖ «Новая Мельница» проведена внеплановая документарная проверка, по итогам которой 12 декабря 2017 года государственным жилищным инспектором надзорно-правового отдела Комитета Павловой Е.Ю. составлен акт проверки № <...> и выдано предписание.

Мотивом к вынесению предписания послужили выводы государственного инспектора, изложенные в акте, в соответствии с которыми размер вознаграждения председателя правления ТСЖ решением общего собрания членов ТСЖ не установлен, а включен в составе сметы доходов и расходов ТСЖ на соответствующий год. При этом принятие общим собранием членов ТСЖ решения об определении размера вознаграждения членов правления товарищества должно предшествовать

утверждению сметы доходов и расходов ТСЖ на соответствующий год. Таким же образом должен решаться вопрос об установлении доплаты за выполнение председателем правления дополнительных обязанностей ввиду законодательного запрета на заключение с председателем правления ТСЖ трудового договора. Инспектором сделан вывод о том, что в нарушение пункта 11 части 2 статьи 145, части 3.1 статьи 147 ЖК РФ председатель правления ТСЖ «Новая Мельница» работает в ТСЖ по трудовому договору и получает заработную плату с <...> года и с <...> года заработную плату диспетчера и делопроизводителя в рамках выполняемых дополнительных обязанностей данных специальностей вместо вознаграждения, установленного на общем собрании членов ТСЖ.

В соответствии с предписанием ТСЖ «Новая Мельница» в срок до 13 марта 2018 года необходимо: 1. Принять меры к приведению деятельности председателя правления ТСЖ в соответствие с требованиями части 3.1. статьи 147 ЖК РФ, а именно исключить работу председателя правления ТСЖ по трудовому договору и получения зарплаты; не производить председателю правления ТСЖ выплаты зарплат диспетчера и делопроизводителя в рамках выполняемых дополнительных обязанностей по данным специальностям. Председатель правления ТСЖ должен выполнять требования статей 148, 149 ЖК РФ без оформления с ним трудового или гражданско-правового договора и получать вознаграждение одной суммой, утвержденной на общем собрании членов ТСЖ безо всяких доплат за работу по «совмещению» с другими специальностями. 2. Провести общее собрание членов ТСЖ «Новая Мельница» по вопросу утверждения вознаграждения председателю правления ТСЖ «Новая Мельница» и утверждения сметы доходов и расходов на 2017 год.

Проанализировав вышеприведенные положения закона о предмете проверок, проводимых в рамках государственного жилищного надзора, судебная коллегия приходит к выводу о том, что перечень мероприятий, возложенных на ТСЖ оспариваемым предписанием, выходит за рамки полномочий, реализуемых при осуществлении жилищного надзора. Фактически оспариваемым предписанием ТСЖ предписано расторгнуть трудовой договор с председателем правления и не производить в дальнейшем оплату его труда, в том числе за выполнение обязанностей делопроизводителя и диспетчера, то есть осуществлено вмешательство в сферу трудовых правоотношений, сложившихся между ТСЖ и Степановой Л.В.

Принимая во внимание, что на день вынесения предписания смета ТСЖ на 2017 год уже практически исполнена, в том числе в части начисления и выплаты заработной платы председателю правления, является неисполнимым пункт 2 предписания о возложении на ТСЖ обязанности провести общее собрание членов ТСЖ «Новая Мельница» по вопросу утверждения вознаграждения председателю правления ТСЖ и утверждения сметы доходов и расходов на 2017 год.

Согласно пунктам 1, 3 и 4 части 2 статьи 310 КАС РФ основаниями для отмены или изменения решения суда в апелляционном порядке являются: неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для административного дела; несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам административного дела; нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права.

При вышеизложенных обстоятельствах постановленное решение нельзя признать законным и обоснованным, оно подлежит отмене с принятием по делу нового решения об удовлетворении административных исковых требований.

Поскольку решение состоялось в пользу ТСЖ, с Комитета подлежат взысканию судебные расходы, понесенные ТСЖ в связи с уплатой государственной пошлины при обращении в суд с административным иском заявлением и апелляционной жалобой, в общей сумме 3000 рублей.

Излишне уплаченная государственная пошлина в размере 4500 рублей подлежит возврату ТСЖ из местного бюджета.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 307-311 КАС РФ, судебная коллегия

определила:

Апелляционную жалобу ТСЖ «Новая Мельница» удовлетворить.

Решение Новгородского районного суда Новгородской области от 22 февраля 2017 года отменить, принять по делу новое решение, которым признать незаконным предписание Комитета государственного жилищного надзора и лицензионного контроля Новгородской области № <...> от 12 декабря 2017 года.

Взыскать с Комитета государственного жилищного надзора и лицензионного контроля Новгородской области в пользу ТСЖ «Новая Мельница» судебные расходы в общей сумме 3000 рублей.

Возвратить ТСЖ «Новая Мельница» из местного бюджета излишне уплаченную государственную пошлину в сумме 4500 рублей, уплаченную платежным поручением № <...> от <...> года.

Административное исковое заявление ТСЖ «Новая Мельница» удовлетворить.

Председательствующий И.А. Алещенкова

Судьи Е.И. Комаровская

Л.В. Макарова