

[Печать](#)

Решение по гражданскому делу

[Информация по делу](#)

Дело № 2а-1204/2018

Великий Новгород

РЕШЕНИЕ

ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

22 февраля 2018 года

Новгородский районный суд Новгородской области в составе:

председательствующего судьи Габидулиной Э.И.,

при секретаре Дунаевой Н.А.,

с участием представителя административного истца ТСЖ «Новая Мельница» Степановой Л.В., заинтересованного лица Гаранян Т.А.

рассмотрев в открытом судебном заседании гражданское дело 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 Павловой Е.Ю. об оспаривании предписания № ЖН-1173-17 от 12 декабря 2017г., суд

установил:

Товарищество собственников жилья «Новая Мельница» (далее ТСЖ «Новая Мельница») обратилось в суд с иском к Комитету государственного жилищного надзора и лицензионного контроля Новгородской области (далее Комитет) об оспаривании предписания № ЖН-1173-17 от 12 декабря 2017г., мотивируя свои требования тем, что по заявлению Гаранян Т.А. в Комитет по факту работы председателя ТСЖ «Мельница» проведена проверка по результатам которой вынесено оспариваемое предписание об устранении нарушений, которые по мнению Комитета, выразились в выплате заработной платы председателю правления ТСЖ и ему же за совмещение работы в должности делопроизводителя и диспетчера на основании трудового договора, что нарушает п.11 ч.2 ст. 145 и ч.3.1 ст. 147 ЖК РФ. Полагают, что предписание вынесено в нарушение закона, т.к. заключение трудового договора с председателем ТСЖ «Новая Мельница» Степановой Л.В. оформлено в соответствии со ст.17 ТК РФ. В связи с изложенным просят суд признать оспариваемое предписание недействительным.

Председатель ТСЖ «Новая Мельница» Степанова Л.В. в судебном заседании исковые требования поддержала по основаниям изложенным в иске.

Определением суда от 26.01.2018г. к участию в деле в качестве административного соответчика привлечен государственный жилищный инспектор надзорно-правового отдела комитета государственного жилищного надзора и лицензионного контроля Е.Ю.Павлова.

Представитель административного ответчика Комитета, ответчик Павлова Е.Ю., извещенные надлежащим образом о дне, времени и месте рассмотрения дела, в судебное заседание не явились.

Определением суда от 13.02.2018г. к участию в деле в качестве заинтересованного лица привлечена Гаранян Т.А., которая в судебном заседании полагала, что иск удовлетворению не подлежит, т.к. вопрос об установлении вознаграждения за работу председателя ТСЖ «Новая Мельница» в установленном законом порядке не решался, на обсуждение собственников на собрании не выносился.

Учитывая, что явка вышеуказанных, неявившихся в судебное заседание лиц обязательной не признавалась, в соответствии со ст.ст. 150, 226 КАС РФ, суд рассматривает дело в их отсутствие.

Выслушав объяснения представителя административного истца, учитывая мнение заинтересованного лица, исследовав материалы гражданского дела, суд находит административное исковое неподлежащим удовлетворению по следующим основаниям.

В соответствии с ч.1 ст.218 КАС РФ гражданин, организация, иные лица могут обратиться в суд с требованиями об оспаривании решений, действий (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, иного органа, организации, наделенных отдельными государственными или иными публичными полномочиями (включая решения, действия (бездействие) квалификационной коллегии судей, экзаменационной комиссии), должностного лица, государственного или муниципального служащего (далее - орган, организация, лицо, наделенные государственными или иными публичными полномочиями), 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.

Ч. 9, 11 ст. 226 КАС РФ установлено, что если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, при рассмотрении административного дела об оспаривании решения, действия (бездействия) органа, организации, лица, наделенных государственными или иными публичными полномочиями, суд выясняет: 1) нарушены ли права, свободы и законные интересы административного истца или лиц, в защиту прав, свобод и законных интересов которых подано соответствующее административное исковое заявление; 2) соблюдены ли сроки обращения в суд; 3) соблюдены ли требования нормативных правовых актов, устанавливающих: а) полномочия органа, организации, лица, наделенных государственными или иными публичными полномочиями, на принятие оспариваемого решения, совершение оспариваемого действия (бездействия); б) порядок принятия оспариваемого решения, совершения оспариваемого действия (бездействия) в случае, если такой порядок установлен; в) основания для принятия оспариваемого решения, совершения оспариваемого действия (бездействия), если такие основания предусмотрены нормативными правовыми актами; 4) соответствует ли содержание оспариваемого решения, совершенного оспариваемого действия (бездействия) нормативным правовым актам, регулирующим спорные отношения.

По результатам рассмотрения административного дела об оспаривании решения, действия (бездействия) органа, организации, лица, наделенных государственными или иными публичными полномочиями, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленных требований о признании оспариваемых решения, действия (бездействия) незаконными, если они соответствуют нормативным правовым актам и не нарушают права, свободы и законные интересы административного истца (п.2 ч.2 ст. 227 КАС РФ).

Согласно Положения, утвержденного постановлением Правительства Новгородской области от 17.11.2016г. № 406, Комитет государственного жилищного надзора и лицензионного контроля Новгородской области является органом исполнительной власти Новгородской области, реализующим полномочия в сфере регионального государственного жилищного надзора, лицензирования предпринимательской деятельности по управлению многоквартирными домами и осуществления лицензионного контроля.

В силу должностного регламента государственный жилищный инспектор надзорно-правового отдела комитета государственного жилищного надзора и лицензионного контроля: п.3.1 - обязан осуществлять региональный государственный жилищный надзор (проведение проверок деятельности управляющих компаний, ТСЖ, ЖСК, регионального оператора) и лицензионного контроля, рассмотрение обращений граждан, подготовка проектов ответов по вопросам своей компетенции.: п.4.1- имеет право выдавать предписания о прекращении нарушений обязательных требований, об устранении выявленных нарушений, о проведении мероприятий по обеспечению соблюдения обязательных требований.

В судебном заседании установлено, что в многоквартирном <адрес> создано ТСЖ «Новая Мельница» (Протокол общего собрания № от ДД.ММ.ГГГГ год). Длительный период времени

председателем ТСЖ «Новая Мельница» избиралась Степанова Л.В.(за 2017г.- протокол № от 26.06,2017 общего собрания членов ТСЖ).

04.07.2011г. 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». 01.08.2013г. и 31.07.2015г. трудовой договор от 4.07.2011г. продлевался на прежних условиях на два года с оплатой и дополнительной оплатой согласно смете доходов и расходов на основании протоколов общего собрания членов ТСЖ.

17.11.2017г. в Комитет обратилась Гаранян Т.А. с заявлением по вопросу оплаты работы, качества работы председателя ТСЖ «Новая Мельница» Степановой Л.В.

22.11.2017г. Комитетом был издан приказ о проведении внеплановой документарной проверки в отношении ТСЖ «Новая Мельница».

12.12.2017г. государственным жилищным инспектором надзорно-правового отдела комитета государственного жилищного надзора и лицензионного контроля Е.Ю.Павловой составлен акт проверки № ЖН-1173-17 и по результатом проверки выдано предписание: ТСЖ «Новая Мельница» в срок до 13.03.2018г.:

Принять меры к приведению деятельности председателя правления ТСЖ в соответствие с требованиями ч. 3.1. ст.147 ЖК РФ:

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 ст.ст.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.

Провести общее собрание членов ТСЖ «Новая Мельница» по вопросу утверждения вознаграждения председателю правления ТСЖ «Новая Мельница» и утверждения сметы доходов и расходов на 2017 г.

Оспаривая предписание административный истец ссылается на то обстоятельство, что исполнить его невозможно, т.к. работа председателя ТСЖ может быть оформлена только трудовым договором.

Товариществом собственников жилья согласно ч. 1 ст. 135 ЖК РФ признается некоммерческая организация, объединение собственников помещений в многоквартирном доме для совместного управления общим имуществом в многоквартирном доме либо в случаях, указанных в ч. 2 ст. 136 ЖК РФ, имуществом собственников помещений в нескольких многоквартирных домах или имуществом собственников нескольких жилых домов, обеспечения владения, пользования и в установленных законодательством пределах распоряжения общим имуществом в многоквартирном доме либо совместного использования имущества, находящегося в собственности собственников помещений в нескольких многоквартирных домах, или имущества, принадлежащего собственникам нескольких жилых домов, осуществления деятельности по созданию, содержанию, сохранению и приращению такого имущества, предоставления коммунальных услуг лицам, пользующимся в соответствии с ЖК РФ помещениями в данных многоквартирных домах или данными жилыми домами, а также для осуществления иной деятельности, направленной на достижение целей управления многоквартирными домами либо на совместное использование имущества, принадлежащего собственникам помещений в нескольких многоквартирных домах, или имущества собственников нескольких жилых домов.

Органами управления товарищества собственников жилья являются общее собрание членов товарищества, правление товарищества (ст. 144 ЖК РФ).

Согласно ст. 147 ЖК РФ руководство деятельностью товарищества собственников жилья осуществляется правлением товарищества. Правление товарищества собственников жилья вправе принимать решения по всем вопросам деятельности товарищества, за исключением вопросов, отнесенных к исключительной компетенции общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме и компетенции общего собрания членов товарищества собственников жилья. Правление товарищества собственников жилья избирается из числа членов товарищества общим собранием членов товарищества на срок, установленный уставом товарищества, но не более чем на два года. Правление товарищества собственников жилья избирает из своего состава председателя товарищества, если избрание председателя товарищества не отнесено к компетенции общего собрания членов товарищества уставом товарищества.

Согласно ст. 15 ТК РФ трудовые отношения - отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретного вида поручаемой работнику работы), подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором.

В силу ст. 56 ТК РФ трудовой договор - соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя.

Совокупность характерных признаков трудового правоотношения (личный характер прав и обязанностей работника; обязанность работника выполнять определенную, заранее обусловленную трудовую функцию; подчинение работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда) своего подтверждения в судебном заседании не нашла.

Должностных обязанностей, определяющих работу председателя ТСЖ у Степановой Л.В., нет. Внутренний трудовой распорядок также отсутствует. Оформление табеля рабочего времени с указанием 8-ми часового рабочего дня в отношении Степановой Л.В. не соответствует действительности, т.к. в судебном заседании Степанова Л.В. пояснила, что рабочий день у нее не нормирован, находится она непосредственно дома, исполняя работу председателя ТСЖ, в рабочем офисе находятся бухгалтер и паспортист в часы работы, она в офисе бывает по мере необходимости.

Учитывая специфику деятельности товариществ собственников жилья, достаточно сложно определить трудовую функцию председателя правления ТСЖ, в силу того что такой профессии, специальности, квалификации не существует. Требований к членам правления и председателю правления, за исключением того, что они должны быть собственниками жилых помещений и членами товарищества собственников жилья, в законодательстве не установлено, фактически собственники жилья могут избрать любое лицо без каких бы то ни было цензов.

Между тем, в силу п. 3.1 ст. 147 ЖК РФ член правления товарищества собственников жилья не может совмещать свою деятельность в правлении товарищества с работой в товариществе по трудовому договору, а также поручать, доверять другому лицу или иным образом возлагать на него исполнение своих обязанностей члена правления товарищества.

В ст.145 ЖК РФ законодатель, определяя компетенцию общего собрания собственников жилья, прямо указывает в ч.2 п. 11 - "определение размера вознаграждения членов правления товарищества, в том числе председателя правления товарищества". Учитывая использование именно термина

"вознаграждения", а не "заработной платы", можно сделать вывод о том, что с председателем правления и иными членами правления трудовых отношений быть не должно.

Учитывая вышеизложенное, принимая во внимание то, что товарищество собственников жилья являются некоммерческой организацией, собственных доходов не имеет, трудовые отношения в сфере товариществ собственников не могут иметь место быть, за исключением тех случаев, когда собственники желают заключить трудовой договор, утвердив свое решение на общем собрании собственников жилья.

Как установлено в судебном заседании, согласно представленных протоколов, отдельно решение вопроса по назначению вознаграждения председателю правления ТСЖ «Новая Мельница» не утверждалось общим собранием членов ТСЖ, в нарушение п.11 ч.2 ст.145 ЖК РФ, согласно которой к компетенции общего собрания членов товарищества собственников жилья относится определение размера вознаграждения членов правления товарищества, в том числе председателя правления товарищества.

Довод председателя ТСЖ «Новая Мельница» Степановой Л.В. о том, что при подготовке к общему собранию на всеобщее обозрение представлялась смета доходов и расходов ТСЖ, где была указана ее заработная плата как председателя и таким образом, утверждая данную смету, разрешался вопрос по ее вознаграждению, судом не принимается.

Затраты на выплату вознаграждения членам правления и председателю правления ТСЖ, а также источники финансирования этих затрат устанавливаются сметой доходов и расходов ТСЖ на год (п. 2 ч. 1 ст. 137 и п. 8.1 ч. 2 ст. 145 ЖК РФ).

Составление смет доходов и расходов ТСЖ на соответствующий год и предоставление их общему собранию членов ТСЖ для утверждения входят в обязанности правления ТСЖ (ч. 3 ст. 148 ЖК РФ). В проект такой сметы можно включать годовой и месячный размер вознаграждения, членам и председателю правления ТСЖ, расходы на уплату соответствующих налогов. При рассмотрении проекта сметы доходов и расходов ТСЖ на соответствующий год ревизионная комиссия (ревизор) ТСЖ представляет общему собранию членов ТСЖ для ознакомления свое заключение о подготовленной правлением годовой смете доходов и расходов товарищества (п. 2 ч. 3 ст. 150 ЖК РФ).

Принятие общим собранием членов ТСЖ решения об определении размера вознаграждения членов правления товарищества, в т. ч. председателя правления товарищества должно предшествовать утверждению смет доходов и расходов ТСЖ на соответствующий год.

Таким образом, ТСЖ «Новая Мельница» нарушены пункты 8.1,11 ч. 2 ст.145 ЖК РФ.

Согласно протокола № 11 от 23.05.2016г. заседания правления ТСЖ «Новая Мельница» принято решение возложить на председателя правления обязанности делопроизводителя с 01.01.2016г. по 04.06.2016г. и обязанности диспетчера с 01.01.2016г. с оплатой согласно штатного расписания,

В соответствии с протоколом № 1 от января 2017 года заседания правления ТСЖ «Новая Мельница» решено установить председателю правления ТСЖ доплату за обязанности делопроизводителя.

Согласно приказа № 1/2 от 11.01.2016г. председателю правления ТСЖ «Новая Мельница» с 01.01.2016г. увеличен объем выполняемой работы по ведению делопроизводства и выполнение функции диспетчера, с ежемесячной доплатой в размере 2868 руб.

То есть, дополнительная доплата председателю правления Степановой Л.В. производится по решению правления ТСЖ «Новая Мельница» и с доплатой в соответствии со штатным расписанием по соответствующим должностям (диспетчер, делопроизводитель).

Тогда как, данная форма выплат не предусмотрена жилищным законодательством, в данном случае, вопрос о возложении на председателя правления дополнительных обязанностей решается на

общем собрании членов ТСЖ, с разрешением вопроса увеличения (утверждения) вознаграждения председателю правления.

На основании изложенного, суд приходит к выводу, что государственным жилищным инспектором надзорно-правового отдела комитета государственного жилищного надзора и лицензионного контроля Е.Ю.Павловой, обоснованно в соответствии с законом в пределах предоставленных ей полномочий вынесено предписание № ЖН-1173-17 от 12 декабря 2017г. в отношении ТСЖ «Новая Мельница». Мероприятия по устранению нарушений подлежат обязательному исполнению

Между тем, учитывая, что 2017 год истек, утверждение вознаграждения председателю правления ТСЖ «Новая Мельница» за 2017 год, суд считает нецелесообразным и считает необходимым изменить срок исполнения указанных в предписании мероприятий с 13.03.2018г. на второй квартал 2018 года.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст.ст. 175-180 КАС РФ, суд

решил:

Административное исковое заявление 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 Павловой Е.Ю. об оспаривании предписания № ЖН-1173-17 от 12 декабря 2017г., оставить без удовлетворения.

Срок исполнения мероприятий по устранению нарушений обязательных требований в предписании № ЖН-1173-17 Комитета государственного жилищного надзора и лицензионного контроля Новгородской области от 12 декабря 2017г. изменить на 2 квартал 2018года.

Решение может быть обжаловано в Новгородский областной суд через Новгородский районный суд в течение месяца со дня вынесения решения.

Председательствующий

Э.И. Габидулина