В Арбитражный суд Восточно-Сибирского округа

через Арбитражный суд Иркутской области

664025, г. Иркутск, бульвар Гагарина, д. 70

По делу А19-4271/2022

**Третье лицо (заявитель жалобы):**

Товарищество собственников недвижимости

"КОНЕВА 16"

664043, город Иркутск улица Маршала Конева

дом 16 квартира 282,

ОГРН: 1163850072132, ИНН: 3812057165

**Ответчик:**

 **ООО "Про-Минералс Инжиниринг"**

664056, город Иркутск, улица Безбокова, 7/2, 58

ОГРН:1113850027389, ИНН: 3812134780

**Истец:**

**ООО «РТ-НЭО Иркутск»**

664033, город Иркутск, улица Лермонтова, дом 337б, помещение 8

ОГРН: 1023801748948, ИНН: 3812065046

**КАССАЦИОННАЯ ЖАЛОБА**

**на решение Арбитражного суда Иркутской области от 24.10.2022,**

**на постановление Четвертого арбитражного апелляционного суда от 17.07.2023**

Решением Арбитражного суда Иркутской области от 24.10.2022 в полном объеме удовлетворены исковые требования ООО «РТ-НЭО Иркутск» (далее по тексту – Региональный оператор) к ООО "Про-Минералс Инжиниринг" (далее – Потребитель) о взыскании платы за услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами.

Постановлением Четвертого арбитражного апелляционного суда от 17.07.2023 вышеуказанное решение отменено в части, принят новый судебный акт в связи с фактическим изменением предмета и основания иска Региональным оператором под видом частичного отказа от него.

Постановление Четвертого арбитражного апелляционного суда от 17.07.2023, решение Арбитражного суда Иркутской области от 24.10.2022 незаконны и необоснованны.

Судом апелляционной инстанции в нарушение п. 1 ст. 266 , п. 2 ст. 268 АПК РФ не исследованы новые доказательства, приобщенные ТСН Конева, 16 – копия решения Верховного Суда Российской Федерации, вынесенного по административному иску ТСН Конева, 16 и отзыв Правительства Российской Федерации, которыми опровергались доводы суда первой инстанции о невозможности учета и оплаты вывоза ТКО через ТСН Конева, 16.

Суды, удовлетворяя иск Регионального оператора ссылались на положения абз. 3 пункта 148 (1) Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 N 354 "О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов" (далее – Правила № 354).

Абзацем 3 пункта 148 (1) Правил установлено, что собственник нежилого помещения в многоквартирном доме в целях обеспечения обращения с твердыми коммунальными отходами заключает договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами непосредственно с региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами.

Товарищество собственников недвижимости «Конева, 16» обратилось в Верховный Суд РФ с административным иском о признании недействующим абзаца 3 пункта 148 (1) Правил.

В результате рассмотрения административного иска, Верховным Судом Российской Федерации и Правительством Российской Федерации указано на право собственника нежилого помещения в многоквартирном доме в правоотношениях, связанных с вывозом ТКО действовать через посредника, в том числе через товарищество собственников недвижимости, обслуживающего многоквартирный жилой дом, что подтверждается решением Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда РФ от 14.03.2023г., отзывом Правительства РФ на административный иск.

ООО "Про-Минералс Инжиниринг" владеет на праве собственности объектом недвижимости, расположенном в многоквартирном жилом доме по адресу: г. Иркутск, ул. Конева, 16.

Обслуживание многоквартирного жилого дома производится Товариществом собственников недвижимости «Конева, 16» (далее – ТСН Конева, 16).

В соответствии с п. 1 ст. 123.12 ГК РФ товариществом собственников недвижимости признается добровольное объединение собственников недвижимого имущества (помещений в здании, в том числе в многоквартирном доме, или в нескольких зданиях, жилых домов, садовых домов, садовых или огородных земельных участков и т.п.), созданное ими для совместного владения, пользования и в установленных законом пределах распоряжения имуществом (вещами), в силу закона находящимся в их общей собственности или в общем пользовании, а также для достижения иных целей, предусмотренных законами.

ТСН «Конева, 16» было создано гражданами и юридическим лицами в целях совместного владения многоквартирным жилым домом со встроенными нежилыми помещениями, в составе которого 285 нежилых помещений, в т.ч. парковки, офисы, магазины, торгово-выставочные помещения, предприятия бытового обслуживания и т.п. и 322 квартиры.

Учитывая совместное владение и пользование помещениями, ТСН «Конева, 16» было оборудовано единое для всех собственников место накопления и складирования ТКО, приобретен бункер за счет взносов собственников.

Таким образом, ТСН «Конева, 16» в целях совместного владения и пользования домом приняло на себя обязательства складировать, вести учет и оплату совокупного объема отходов, накапливаемого домом т.е. реализовывать права и обязанности потребителя услуги по обращению с ТКО.

Судебная коллегия по административным делам Верховного Суда Российской Федерации в решении от 17.02.2021 N АКПИ20-956 указала, что отсутствие на территории субъекта Российской Федерации организованного накопления твердых коммунальных отходов позволяет собственнику ТКО осуществлять их коммерческий учет в соответствии с подпунктом "а" пункта 5 Правил N 505 одним из альтернативных способов расчета. Следовательно, в силу принципа диспозитивности субъекты данных правоотношений вправе производить расчет как по количеству и объему контейнеров, так и в соответствии с нормативами накопления ТКО .

ТСН «Конева, 16» осуществляет учет объема ТКО по объему бункера, установленного на территории жилого дома Конева, 16, в полном объеме оплачивало указанный объем в пользу Регионального оператора, надлежащим образом исполняя свои обязательства по совместному владению и пользованию домом как имущественным комплексом (п. 1 ст. 123.12 ГК РФ).

ТСН «Конева, 16» с 2019 года при оплате услуг по обращению с совокупным объемом ТКО Региональному оператору, в платежных поручениях указывало, что оплата производится за жилые и нежилые помещения.

Подпунктом 4.4. ч. 2 ст. 44 ЖК РФ установлено, что принятие решения о заключении собственниками помещений в многоквартирном доме, действующими от своего имени, в порядке, установленном настоящим Кодексом, соответственно договора холодного и горячего водоснабжения, водоотведения, электроснабжения, газоснабжения (в том числе поставки бытового газа в баллонах), отопления (теплоснабжения, в том числе поставки твердого топлива при наличии печного отопления) (далее также - договор, содержащий положения о предоставлении коммунальных услуг), договора на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами с ресурсоснабжающей организацией, региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами отнесено к компетенции общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме.

Приведенному положению корреспондируют правила пп. 1 ч. 1 ст. 157.2 ЖК РФ, по смыслу которых отдельные договоры по обращению с ТКО заключаются собственниками в том случае, если ими принято соответствующие решение, сделана ссылка на подпункт 4.4 части 2 статьи 44 ЖК РФ.

Между Региональным оператором и ТСН Конева, 16 заключен договор № 4805 от 01.01.2019, что подтверждается сведениями личного кабинета третьего лица и протоколом осмотра доказательств нотариусом от 06.09.2022г.

Согласно п. 5.1. договора стороны согласились производить учет объема ТКО расчетным путем исходя из количества и объема контейнеров для складирования твердых коммунальных отходов, ТСН выступает как единый потребитель без разграничения по жилым и нежилым помещениям многоквартирного дома.

Региональный оператор признает, что оплата вывоза ТКО осуществляется ТСН Конева, 16 исходя из количества контейнеров (абзац 3 страницы 4 определения Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 30.03.2023г.)

Согласно подп. «в» п. 8 (1) Правил обращения с твердыми коммунальными отходами, утв. постановлением Правительства РФ от 12.11.2016 N 1156 региональный оператор заключает договоры на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами в порядке, установленном настоящим разделом, в отношении твердых коммунальных отходов, образующихся:

в) в иных зданиях, строениях, сооружениях, нежилых помещениях, в том числе в многоквартирных домах (кроме случаев, предусмотренных частями 1 и 9 статьи 157.2 Жилищного кодекса Российской Федерации, при которых договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами заключается в соответствии с жилищным законодательством Российской Федерации) (далее - нежилые помещения), и на земельных участках, - с лицами, владеющими такими зданиями, строениями, сооружениями, нежилыми помещениями и земельными участками на законных основаниях, или уполномоченными ими лицами.

Частью 1 статьи 157.2 ЖК РФ предусмотрено, что при управлении многоквартирным домом управляющей организацией, товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом коммунальные услуги собственникам помещений в многоквартирном доме и нанимателям жилых помещений по договорам социального найма или договорам найма жилых помещений государственного либо муниципального жилищного фонда в данном доме (далее в настоящей статье - собственники и пользователи помещений в многоквартирном доме) предоставляются ресурсоснабжающей организацией, региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами в соответствии с заключенными с каждым собственником помещения в многоквартирном доме, действующим от своего имени, договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг, договором на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами в следующих случаях:

1) при принятии общим собранием собственников помещений в многоквартирном доме решения, предусмотренного пунктом 4.4 части 2 статьи 44 настоящего Кодекса т.е. принятия решения о заключении собственниками помещений в многоквартирном доме, действующими от своего имени, в порядке, установленном настоящим Кодексом, соответственно договора холодного…и договора на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами с ресурсоснабжающей организацией, региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами).

Однако решений о заключении отдельных договоров от своего имени с ресурсоснабжающими организациями в т.ч. по вывозу мусора, собственники помещений в жилом доме Конева, 16 не принимали.

Напротив, согласно п. 14 протокола № 1 внеочередного общего собрания собственников помещений многоквартирного жилого дома Конева, 16, собственниками принято решение об оплате стоимости коммунальных услуг в ТСН «Конева, 16».

В соответствии с пп. 1 п. 1, пп. 5 п. 2 ст. 136 ЖК РФ товарищество вправе заключать в соответствии с законодательством договор управления многоквартирным домом и иные обеспечивающие управление многоквартирным домом, в том числе содержание и ремонт общего имущества в многоквартирном доме, договоры, заключать сделки и совершать иные отвечающие целям и задачам товарищества действия.

Протоколом внеочередного собрания подтверждается, что собственники уполномочили ТСН осуществлять сбор оплаты за вывоз ТКО (п. 14 протокола внеочередного собрания) т.е. на взаимодействие от своего имени с Региональным оператором по расчету за фактически вывезенный объем ТКО, что в силу вышеизложенного предусматривается правовым регулированием.

Таким образом, ООО "Про-Минералс Инжиниринг" является ненадлежащим ответчиком по настоящему делу, поскольку сбор и оплата совокупного объема ТКО осуществляется ТСН Конева, 16.

ООО "Про-Минералс Инжиниринг" не имело возможности приобщения решения Верховного Суда РФ и отзыва Правительства РФ в суд первой инстанции, поскольку не имело права обращения с административным иском до момента вынесения решения суда первой инстанции (п. 1 ст. 208 КАС РФ), применившего оспариваемое положение в нарушающем права ООО "Про-Минералс Инжиниринг", Товарищества собственников недвижимости «Конева, 16» истолковании.

Из приведенного судом п. 148 (1) Правил № 354 не следует запрета на право товарищества собственников недвижимости, как лица, управляющим всем имущественным комплексом вести учет совокупного объема накопленного ТКО, производить расчет за совокупный объем в пользу регионального оператора.

Согласно самому понятию «потребитель», данному в более специальном нормативном акте[[1]](#footnote-1) (следовательно, имеющего большую юридическую силу в регулировании данных правоотношений) потребитель – это собственник твердых коммунальных отходов или уполномоченное им лицо, заключившее или обязанное заключить с региональным оператором договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами.

ООО «Про-Миниралз Инжиниринг» не заключало договор по обращению с ТКО с третьим лицом в т.ч. с ТСН Конева, 16, поскольку у него нет такой потребности – его помещения являются частью единого имущественного комплекса, управление которым осуществляется ТСН Конева, 16. ООО «Про-Миниралз Инжиниринг» как и другие собственники нежилых помещений уполномочили ТСН Конева, 16 выступать от их имени во взаимоотношениях с Региональным оператором по вопросу учета совокупного объема ТКО и его оплаты поскольку ТСН Конева, 16 единолично содержит и обслуживает единую площадку для сбора отходов.

Согласно подп. «в» п. 8 (1) Правил N 1156 региональный оператор заключает договоры на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами в порядке, установленном настоящим разделом, в отношении твердых коммунальных отходов, образующихся:

в) в иных зданиях, строениях, сооружениях, нежилых помещениях, *в том числе в многоквартирных домах* (кроме случаев, предусмотренных частями 1 и 9 статьи 157.2 Жилищного кодекса Российской Федерации, при которых договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами заключается в соответствии с жилищным законодательством Российской Федерации) (далее - нежилые помещения), и на земельных участках, - с лицами, владеющими такими зданиями, строениями, сооружениями, нежилыми помещениями и земельными участками на законных основаниях, *или уполномоченными ими лицами*.

В соответствии с пп. 1 п. 1, пп. 5 п. 2 ст. 136 ЖК РФ товарищество вправе заключать в соответствии с законодательством договор управления многоквартирным домом и иные обеспечивающие управление многоквартирным домом, в том числе содержание и ремонт общего имущества в многоквартирном доме, договоры, заключать сделки и совершать иные отвечающие целям и задачам товарищества действия.

В материалы дела были представлены платежные поручения ТСН Конева, 16 об оплате объема ТКО вывезенного с единой контейнерной площадки с указанием назначения платежа «за жилые и нежилые помещения», довод суда о том, что в назначении платежа не указано, что платеж осуществлен за ООО «Про-Миниралз Инжиниринг» необоснован, поскольку ТСН Конева, 16 не имеет технической возможности указывать в платежных поручениях всех собственников жилых и нежилых помещений, за которых осуществляет расчет. Судом не учтено, что в свою очередь в материалы дела приобщены акты, выставленные ООО «Про-Миниралз Инжиниринг», в которых отдельной строкой обозначена статья «обращение с твердыми коммунальными отходами» и соответствующие платежные поручения ООО «Про-Миниралз Инжиниринг» об оплате по указанным актам, следовательно, факт оплаты услуг Регионального оператора ООО «Про-Миниралз Инжиниринг» был доказан.

Довод суда о согласовании в договоре с ТСН Конева, 16 объема лишь в отношении жилых помещений не основан на доказательствах, поскольку такой конкретизации приложение № 1 к договору № 4805 от 01.01.2019 не содержит.

Таким образом, судом нарушены права ООО «Про-Миниралз Инжиниринг» как члена ТСН Конева, 16, в целом ТСН Конева, 16 на самостоятельное решение вопросов по совместному управлению имуществом, вопреки воли большинства участников ТСН «Конева, 16» судом определен иной порядок учета и оплаты ТКО.

Вместе с тем гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (ст. 2 ГК РФ).

В соответствии с п. 1 ст. 1 ГК РФ гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, **недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела**, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

Судом не указан законный интерес Регионального оператора, защищаемый вмешательством в частные дела граждан и юридических лиц – членов товарищества.

В ходе судебного разбирательства неоднократно обращалось внимание суда и Регионального оператора, что на территории дома Конева, 16 отсутствуют отдельные контейнерные площадки, функционирует единая площадка, права и обязанности потребителя в отношении которой реализуются исключительно ТСН Конева, 16.

Согласно типовой форме договора на оказание услуг по обращению с ТКО (утв. Постановлением Правительства РФ от 12.11.2016г. № 1156) на потребителя в отношении эксплуатируемых им мест накопления предусмотрен ряд обязанностей по порядку складирования, обеспечения учета ТКО, обязанности обеспечения целостности контейнеров, соблюдения запретов на сжигание ТКО в контейнерах и на площадках, запрета складирования запрещенных отходов и предметов и т.д.

Таким образом, судом не учтено, что поскольку всем домом Конева, 16 эксплуатируется единая площадка, то в ее отношении не может быть дополнительно 193 лиц (число собственников нежилых помещений) с отдельным статусом потребителя т.е. со своими правами и обязанностями в отношении одной и той же контейнерной площадки, члены товарищества выступают против отдельного учета объема накопления каждого потребителя, обеспечить такой учет объективно невозможно, а следовательно, невозможно исполнять обязанности и права потребителя по непосредственным договорам с Региональным оператором.

Собственники не обращались к Региональному оператору в целях заключения отдельных договоров, не оспаривали права ТСН Конева, 16 на учет объема ТКО и расчеты от их имени с Региональным оператором, добросовестно вносят плату для последующего ее перечисления Региональному оператору, решение собрания собственников никем не оспаривалось, таким образом, воля собственников изначально была выражена на учет вывоза исходя из объема контейнеров, ТСН Конева, 16 определено как лицо, оплачивающее совокупный объем накопления.

Права и законные интересы Регионального оператора описанными действиями и их последствиями нарушены быть не могут – Региональный оператор получает оплату за фактически вывезенный объем ТКО **по единому для собственников жилых и нежилых помещений тарифу, предусматривающему компенсацию всех расходов оператора на оказание услуг, его чистую прибыль.**

Основополагающим принципом регулирования расчетов за любые потребленные ресурсы является принцип учета их фактического потребления («плачу за то, что потребляю»), норматив потребления применяется в случаях невозможности учета фактического потребления.

Региональный оператор не привел норм права, согласно которым применение норматива потребления имеет приоритет в расчетах с ООО «Про-Миниралз Инжиниринг» перед сведениями учета на основании количества и объемов контейнеров, не привел обоснования того, каким образом нарушаются его права при получении платы за вывезенный объем ТКО, не привел доказательств того, что совокупный объем, за который внесена оплата не соответствует действительности и занижается ТСН Конева, 16.

Таким образом, действия Регионального оператора по подаче иска в настоящем деле обусловлены не защитой нарушенных прав, а попыткой получения по произвольно установленным нормативам двойной оплаты за вывоз одного и того же объема ТКО – отдельно с ТСН Конева, 16, дополнительно с собственников нежилых помещений.

С 2019 года Региональный оператор принимал плату от ТСН Конева 16 с назначением платежа «за жилые и нежилые помещения», какие-либо претензии о порядке учета и расчетов в ТСН Конева, 16 от Регионального оператора не направлялись, что свидетельствует о том, что Региональный оператор изначально соглашался с порядком учета и расчетов за вывозимый объем ТКО в отношении всего дома Конева, 16, его действия не соотносятся с его предшествующим поведением (принцип эстоппеля[[2]](#footnote-2)).

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 287, 288 АПК РФ,

**ПРОШУ СУД:**

- решение Арбитражного суда Иркутской области от 24.10.2022, постановление Четвертого арбитражного апелляционного суда от 17.07.2023 отменить, направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции.

Приложение:

1. копия решения Верховного Суда РФ;
2. копия отзыва Правительства РФ;
3. подтверждение направления – копия уведомления;
4. подтверждение направления – копия уведомления;
5. копия платежного поручения об оплате гос.пошлины;
6. копия доверенности представителя;
7. копия диплома;
8. копия решения;
9. копия постановления.



Представитель ТСН Конева, 16 В.В. Распопин

1. Пункт 2 Правил обращения с твердыми коммунальными отходами, утв. Постановление Правительства РФ от 12.11.2016 N 1156 (ред. от 18.03.2021) "Об обращении с твердыми коммунальными отходами (Правила № 1156) [↑](#footnote-ref-1)
2. venire contra factum proprium (никто не может противоречить собственному предыдущему поведению) [↑](#footnote-ref-2)