

**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****13 сентября 2017 года****Дело № А75-5712/2017**

Резолютивная часть постановления объявлена 07 сентября 2017 года

Постановление изготовлено в полном объеме 13 сентября 2017 года

Восьмой арбитражный апелляционный суд в составе:

председательствующего Шиндлер Н.А.

судей Лотова А.Н., Сидоренко О.А.

при ведении протокола судебного заседания: секретарем Зайцевой И.Ю.

рассмотрев в открытом судебном заседании апелляционную жалобу (регистрационный номер 08АП-10171/2017) Службы жилищного и строительного надзора Ханты-Мансийского автономного округа - Югры на решение Арбитражного суда Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 22.06.2017 по делу № А75-5712/2017 (судья Заболотин А.Н.)

по заявлению общества с ограниченной ответственностью Управляющая компания «Комфорт» (ОГРН 1118602013617, ИНН 8602187368)

к Службе жилищного и строительного надзора Ханты-Мансийского автономного округа - Югры в лице Сургутского отдела инспектирования (ОГРН 1028600513149; ИНН 8601011604)

о признании незаконным предписания от 20.03.2017 № СГ-12 в части

судебное разбирательство проведено в отсутствие лиц, участвующих в деле, надлежащим образом извещённых о времени и месте судебного заседания,

установил:

общество с ограниченной ответственностью Управляющая компания «Комфорт» (далее - заявитель, Общество, ООО УК «Комфорт») обратилось в Арбитражный суд

Ханты-Мансийского автономного округа - Югры с заявлением к Службе жилищного и строительного надзора Ханты-Мансийского автономного округа - Югры в лице Сургутского отдела инспектирования (далее - Сургутский отдел инспектирования Жилстройнадзора Югры) о признании незаконным и отмене предписания № СГ-12 от 20.03.2017 в части выполнения перерасчета платы за коммунальную услугу «отопление» по адресу: г. Сургут, пр. Мира, д. 55, по формуле 3 Приложения № 2 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам жилых и нежилых встроенных помещений в многоквартирном доме (МКД), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 (далее - Правила № 354) до оснащения индивидуальными приборами учета (ИПУ) тепловой энергии всех жилых и нежилых помещений МКД за период с декабря 2016 года по февраль 2017 года (пункт 1).

Определением суда от 26.04.2017 к участию в деле в качестве заинтересованного лица привлечена Служба жилищного и строительного надзора Ханты-Мансийского автономного округа - Югры (далее - заинтересованное лицо, надзорный орган, Служба, Жилстройнадзор Югры).

Решением Арбитражного суда Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 22.06.2017 по делу № А75-5712/2017 заявление ООО УК «Комфорт» удовлетворено, признан недействительным пункт 1 предписания надзорного органа № СГ-12 от 20.03.2017.

Этим же решением со Службы в пользу ООО УК «Комфорт» взыскано 3 000 руб. расходов по уплате государственной пошлины.

При принятии решения суд первой инстанции пришел к выводу о неправомерности выводов надзорного органа в спорном правоотношении в части необходимости определения размера платы по формуле, установленной для многоквартирного дома, который оборудован коллективным (общедомовым) прибором учета тепловой энергии и в котором не все жилые или нежилые помещения оборудованы индивидуальными и (или) общими (квартирными) приборами учета (распределителями) тепловой энергии. При этом, суд отметил, что, по его мнению, предложенное надзорным органом правоприменение является необоснованным, поскольку бездействие собственника каждого отдельного помещения повлечет необходимость изменения расчетов по всем помещениям, в связи с чем норма права об определении размера платы за отопление исходя из показаний ИПУ утратит правовое

значение в правоотношениях с участием МКД, состоящих из большого количества помещений.

Не согласившись с принятым судебным актом, Жилстройнадзор Югры обратился в Восьмой арбитражный апелляционный суд с апелляционной жалобой, в которой просит решение суда отменить, принять по делу новый судебный акт об отказе в удовлетворении заявленных требований в полном объеме.

Обосновывая апелляционную жалобу, ее податель настаивает на законности пункта 1 оспариваемого предписания, поскольку в рассматриваемом случае исчисление размера платы по формуле 3(3) пункта 42.1 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам жилых и нежилых встроенных помещений в многоквартирном доме, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 при наличии в многоквартирном доме 93 неисправных приборов учета или приборов, не введенных в эксплуатацию является неправомерным.

ООО УК «Комфорт» письменный отзыв на апелляционную жалобу в порядке статьи 262 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации не представило.

ООО УК «Комфорт» и Жилстройнадзор Югры, надлежащим образом извещённые о времени и месте рассмотрения апелляционной жалобы, явку своих представителей в судебное заседание суда апелляционной инстанции не обеспечили, ходатайств об отложении судебного заседания не заявили, в связи с чем, суд апелляционной инстанции в порядке статьи 156, части 1 статьи 266 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации рассмотрел апелляционную жалобу в отсутствие представителей указанных лиц, по имеющимся в деле доказательствам.

Суд апелляционной инстанции, изучив материалы дела, оценив доводы апелляционной жалобы, установил следующие обстоятельства.

Как следует из материалов дела, ООО УК «Комфорт» на основании лицензии № 76 от 24.04.2015 и договора управления осуществляет управление многоквартирным домом № 55, находящегося в городе Сургуте по проспекту Мира.

Службой на основании распоряжения (приказа) от 31.01.2017 № 12 о проведении внеплановой документальной проверки в отношении ООО УК «Комфорт» в период с 15.03.2017 до 30.03.2017 проведена внеплановая документальная проверка с целью установления фактов, изложенных в обращении № РК 27-ОГ-100 от 24.01.2017, 14-ОГ-144 от 27.01.2017 по вопросам определения размера платы за коммунальную услугу

«отопление» и правильности учета площадей помещений в МКД, расположенном по адресу: МКД № 55 по пр. Мира г. Сургута, о чем составлен акт от 20.03.2017 № СГ12.

В ходе проведения проверки должностным лицом надзорного органа установлено, что проектным решением МКД предусмотрен поквартирный учет тепла. Здание оборудовано общим домовым прибором учета тепловой энергии (ОДПУ). При вводе МКД в эксплуатацию во всех жилых помещениях были установлены ИПУ тепловой энергии.

В период с сентября 2016 года по февраль 2017 года размер платы за отопление определялся Обществом по формуле 3(3) пункта 42.1 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам жилых и нежилых встроенных помещений в многоквартирном доме, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354, с учетом показаний ИПУ, а так же с учетом нормативного потребления по помещениям, где ИПУ отсутствует или имеет статус «неисправен».

ООО УК «Комфорт» в материалы проверки были предоставлены проверочные отчеты (на период декабрь 2016 года, январь-февраль 2017 года), согласно которым в жилых помещениях квартир спорного МКД в декабре 2016 года в количестве 93 индивидуальные приборы учета тепловой энергии отсутствуют, в том числе имеют статус «неисправен».

В связи с указанными обстоятельствами, надзорный орган пришел к выводу о незаконности исчисления размера платы по формуле 3(3) пункта 42.1 Правил № 354.

В целях устранения выявленного нарушения Обществу выдано предписание от 20.03.2017 № СГ-12, которым заявителю предписано в срок до 30.07.2017 за период с декабря 2016 года по февраль 2017 года по многоквартирному дому № 55 по пр. Мира г. Сургута выполнить определение размера платы за коммунальную услугу «отопление» по формуле 3 Приложения № 2 Правил № 354 до оснащения ИПУ тепловой энергии всех жилых и нежилых помещений МКД (пункт 1).

Не согласившись с пунктом 1 указанного предписания, Общество обратилось в арбитражный суд с соответствующим требованием.

22.06.2017 Арбитражным судом Ханты-Мансийского автономного округа - Югры принято решение, которое обжаловано Службой в апелляционном порядке.

Суд апелляционной инстанции, проверив в порядке статей 266, 268 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации законность и

обоснованность решения суда первой инстанции, находит его подлежащим отмене, исходя из следующего.

Как было выше сказано, суд первой инстанции, удовлетворяя заявленные требования, и признавая недействительным предписание Службы в оспариваемой части пришел к выводу о том, что предложенное надзорным органом правоприменение является необоснованным, поскольку бездействие собственника каждого отдельного помещения повлечет необходимость изменения расчетов по всем помещениям, в связи с чем норма права об определении размера платы за отопление исходя из показаний ИПУ утратит правовое значение в правоотношениях с участием МКД, состоящих из большого количества помещений.

Между тем, судом первой инстанции не учтено следующее.

Порядок исчисления и уплаты платы за коммунальные услуги урегулирован нормами Жилищного кодекса Российской Федерации.

Частью 1 статьи 153 Жилищного кодекса Российской Федерации установлена обязанность граждан и организаций своевременно и полностью вносить плату за жилое помещение и коммунальные услуги.

В соответствии с частью 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии - исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Правила предоставления, приостановки и ограничения предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домах, а также правила, обязательные при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями, устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Так, порядок определения размера платы за коммунальные услуги с использованием приборов учета и при их отсутствии, порядок перерасчета размера платы за отдельные виды коммунальных услуг, порядок изменения арендной платы за коммунальные услуги при предоставлении услуг ненадлежащего качества регулируется

Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов (Правила № 354).

В соответствии с абзацем 2 пункта 42(1) Правил № 354 в многоквартирном доме, который оборудован коллективным (общедомовым) прибором учета тепловой энергии и в котором не все жилые или нежилые помещения оборудованы индивидуальными и (или) общими (квартирными) приборами учета (распределителями) тепловой энергии, размер платы за коммунальную услугу по отоплению в помещении определяется по формулам 3, 3(1) и 3(2) Приложения № 2 к настоящим Правилам исходя из показаний коллективного (общедомового) прибора учета тепловой энергии.

В многоквартирном доме, который оборудован коллективным (общедомовым) прибором учета тепловой энергии и в котором все жилые и нежилые помещения оборудованы индивидуальными и (или) общими (квартирными) приборами учета (распределителями) тепловой энергии, размер платы за коммунальную услугу по отоплению в помещении определяется по формулам 3(3) и 3(4) Приложения № 2 к настоящим Правилам исходя из показаний индивидуальных и (или) общих (квартирных) приборов учета тепловой энергии и показаний коллективного (общедомового) прибора учета тепловой энергии (абзац 3 пункта 42(1) Правил № 354).

Согласно формуле 3 Приложения № 2 к Правилам № 354 размер платы за коммунальную услугу по отоплению в i -м жилом или нежилом помещении в многоквартирном доме, который оборудован коллективным (общедомовым) прибором учета тепловой энергии и в котором не все жилые и нежилые помещения оборудованы индивидуальными (или) общими (квартирными) приборами учета тепловой энергии, согласно пунктам 42(1) и 43 Правил определяется при осуществлении оплаты в течение отопительного периода по формуле 3:

$$P_i = V^D \times \frac{S_i}{S_{об}} \times T^T,$$

где:

V^D - объем (количество) потребленной за расчетный период тепловой энергии, определенный по показаниям коллективного (общедомового) прибора учета тепловой энергии, которым оборудован многоквартирный дом.

В случаях, предусмотренных пунктами 42(1), 54 и 59(1) Правил, для расчета размера платы за коммунальные услуги используется объем (количество) коммунального ресурса, определенный в соответствии с положениями указанных пунктов;

S_i - общая площадь i -го помещения (жилого или нежилого) в многоквартирном доме;

$S_{об}$ - общая площадь всех жилых и нежилых помещений в многоквартирном доме;

$T^Г$ - тариф на тепловую энергию, установленный в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с формулой 3(3) Приложения № 2 к Правилам № 354 размер платы за коммунальную услугу по отоплению в i -м жилом или нежилом помещении в многоквартирном доме, который оборудован коллективным (общедомовым) прибором учета тепловой энергии и в котором все жилые и нежилые помещения оборудованы индивидуальными и (или) общими (квартирными) приборами учета (распределителями) тепловой энергии, согласно пунктам 42(1) и 43 Правил определяется по формуле 3(3):

$$P_i = \left(V_i^n + V_i^{одн} \times \frac{S_i}{S_{об}} \right) \times T^Г,$$

где:

V_i^n - объем (количество) потребленной за расчетный период в i -м жилом или нежилом помещении в многоквартирном доме тепловой энергии, определенный при осуществлении оплаты коммунальной услуги по отоплению в течение отопительного периода по показаниям индивидуального или общего (квартирного) прибора учета в i -м жилом или нежилом помещении, а при оплате равномерно в течение календарного года - исходя из среднемесячного объема потребления тепловой энергии на отопление в i -м жилом или нежилом помещении по показаниям индивидуального или общего (квартирного) прибора учета за предыдущий год;

$V_i^{одн}$ - объем (количество) тепловой энергии, предоставленный за расчетный период в многоквартирный дом, оборудованный коллективным (общедомовым) прибором учета тепловой энергии, за исключением объема (количества) тепловой энергии, потребленного во всех жилых или нежилых помещениях в многоквартирном доме, который определяется по формуле:

$$V_i^{одн} = V^д - \sum_i V_i^n,$$

где

$V^д$ - объем (количество) потребленной за расчетный период в многоквартирном доме тепловой энергии, определенный при осуществлении оплаты коммунальной

услуги по отоплению в течение отопительного сезона по показаниям коллективного (общедомового) прибора учета, а при оплате равномерно в течение календарного года - исходя из среднемесячного объема потребления тепловой энергии на отопление в многоквартирном доме по показаниям коллективного (общедомового) прибора учета за предыдущий год;

S_i - общая площадь i -го помещения (жилого или нежилого) в многоквартирном доме;

$S_{об}$ - общая площадь всех жилых и нежилых помещений в многоквартирном доме;

$T^Г$ - тариф на тепловую энергию, установленный в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В случаях, предусмотренных пунктами 59 и 59(1) Правил, для расчета размера платы за коммунальную услугу по отоплению используется объем (количество) коммунального ресурса, определенный в соответствии с положениями указанных пунктов.

Согласно пункту 59 Правил № 354 плата за коммунальную услугу, предоставленную потребителю в жилом или нежилом помещении за расчетный период, определяется исходя из рассчитанного среднемесячного объема потребления коммунального ресурса потребителем, определенного по показаниям индивидуального или общего (квартирного) прибора учета за период не менее 6 месяцев (для отопления - исходя из среднемесячного за отопительный период объема потребления в случаях, когда в соответствии с пунктом 42(1) настоящих Правил при определении размера платы за отопление используются показания индивидуального или общего (квартирного) прибора учета), а если период работы прибора учета составил меньше 6 месяцев, - то за фактический период работы прибора учета, но не менее 3 месяцев (для отопления - не менее 3 месяцев отопительного периода в случаях, когда в соответствии с пунктом 42(1) настоящих Правил при определении размера платы за отопление используются показания индивидуального или общего (квартирного) прибора учета), в следующих случаях и за указанные расчетные периоды:

а) в случае выхода из строя или утраты ранее введенного в эксплуатацию индивидуального, общего (квартирного), комнатного прибора учета либо истечения срока его эксплуатации, определяемого периодом времени до очередной поверки, - начиная с даты, когда наступили указанные события, а если дату установить невозможно, - то начиная с расчетного периода, в котором наступили указанные события, до даты, когда был возобновлен учет коммунального ресурса путем введения в

эксплуатацию соответствующего установленным требованиям индивидуального, общего (квартирного), комнатного прибора учета, но не более 3 расчетных периодов подряд для жилого помещения и не более 2 расчетных периодов подряд для нежилого помещения;

б) в случае непредставления потребителем показаний индивидуального, общего (квартирного), комнатного прибора учета за расчетный период в сроки, установленные настоящими Правилами, или договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг, или решением общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме, - начиная с расчетного периода, за который потребителем не представлены показания прибора учета до расчетного периода (включительно), за который потребитель представил исполнителю показания прибора учета, но не более 3 расчетных периодов подряд;

в) в случае, указанном в подпункте «г» пункта 85 настоящих Правил, - начиная с даты, когда исполнителем был составлен акт об отказе в допуске к прибору учета (распределителям), до даты проведения проверки в соответствии с подпунктом «е» пункта 85 настоящих Правил, но не более 3 расчетных периодов подряд.

Таким образом, неисправность приборов учета, окончание срока их поверки, не предоставление показаний не могут являться основанием для пересчета показаний всем жильцам с формулы 3(3) на формулу 3(1) лишь в пределах 3 расчетных периодов. Если данные обстоятельства имеют место больше - формула 3(1).

Согласно пункту 81 Правил № 354 наличие в жилых помещениях многоквартирного дома установленных индивидуальных приборов учета тепла само по себе не является основанием для определения размера платы за тепло, исходя из показаний данных приборов, поскольку вторым существенным обстоятельством для определения платы за коммунальные услуги по индивидуальным приборам учета тепла является факт ввода всеми собственниками дома установленных приборов учета.

Оборудование квартирными приборами тепловой энергии предполагает их действующее состояние, позволяющее учитывать индивидуальное потребление тепла в каждой квартире.

Как было выше сказано, в ходе проверки надзорным органом было установлено, что ООО УК «Комфорт» за проверяемый период сентябрь 2016 года - февраль 2017 года размер платы по коммунальной услуге «отопление» был определен по формуле 3 (3) Приложения № 2 Правил № 354.

При этом, Обществом в материалы проверки были предоставлены проверочные отчеты (на период декабрь 2016 года, январь-февраль 2017 года), согласно которым в жилых помещениях квартир спорного МКД в декабре 2016 года в количестве 93 индивидуальные приборы учета тепловой энергии отсутствуют, в том числе имеют статус «неисправен».

Согласно письму ООО УК «Комфорт» от 16.03.2017 Исх. № 174 в данных жилых помещениях установлены индивидуальные приборы учета тепловой энергии с истекшим сроком межповерочного интервала, снятые с учета при определении размера платы. Таким образом, данные индивидуальные приборы учета тепловой энергии не допущены в эксплуатацию. При этом, каких-либо доказательств того, что указанные обстоятельства возникли меньше 3 расчетных периодов назад ООО УК «Комфорт» не представило.

При изложенных обстоятельствах, размер платы по коммунальной услуге «отопление» подлежит определению по формуле 3 Приложения № 2 Правил № 354.

При этом, ссылка суда первой инстанции на письмо Департамента жилищно-коммунального хозяйства Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 20.02.2015 № 4647-ОД/04, судом апелляционной инстанции не принимается, в связи со следующим.

Действительно, согласно письму Департамента жилищно-коммунального хозяйства Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 20.02.2015 № 4647-ОД/04 в многоквартирном доме, который оборудован коллективным (общедомовым) прибором учета тепловой энергии и в котором все жилые и нежилые помещения оборудованы индивидуальными и (или) общими (квартирными) приборами учета (распределителями) тепловой энергии, размер платы за коммунальную услугу по отоплению в жилом и нежилом помещениях определяется в соответствии с формулой 3(1) Приложения № 2 к Правилам предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354, исходя из показаний индивидуальных и (или) общих (квартирных) приборов учета тепловой энергии.

При этом, непредоставление потребителем показаний индивидуального, общего (квартирного), комнатного прибора учета за расчетный период в сроки, установленные Правилами № 354 или договором, выход из строя или утрата ранее введенного в эксплуатацию индивидуального, общего (квартирного), комнатного прибора учета не

являются основанием неприменения формулы 3(1). Учет потребленной тепловой энергии в указанных случаях, а также в случае составления акта об отказе в допуске исполнителя к приборам учета, расположенным в жилом или в нежилом помещении потребителя, осуществляется в порядке, установленном пунктом 59 Правил № 354.

Таким образом, в указанном письме фактически дается анализ процитированного выше пункта 59 Правил № 354.

В рассматриваемом случае, условия пункта 59 Правил № 354 не соблюдены, речь идет именно о том, что в 93 жилых помещениях индивидуальные приборы учета тепловой энергии отсутствуют, в том числе имеют статус «неисправен». При этом, причин, по которым эти приборы учета тепловой энергии отсутствуют или «неисправны» Общество не приводит.

Доказательств обратного заявителем в нарушение статьи 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации не представлено.

При изложенных обстоятельствах, пункт 1 оспариваемого предписания законно возлагает на ООО УК «Комфорт» обязанность произвести расчет платы за отопление по формуле 3 Приложения № 2 Правил № 354.

В силу пункта 4 части 1 статьи 270 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации основаниями для изменения или отмены решения арбитражного суда первой инстанции является нарушение или неправильное применение норм материального права.

Поскольку неправильное применение норм материального права привело к принятию неправильного судебного акта, которым предписание надзорного органа от 20.03.2017 № СГ-12 в оспариваемой части признано незаконным и отменено, имеются основания для отмены решения Арбитражного суда Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 22.06.2017 по делу № А75-5712/2017 с принятием по делу нового судебного акта об отказе в удовлетворении заявленных требований в оспариваемой части.

В соответствии подпунктом 1.1 пункта 1 статьи 333.37 Налогового кодекса Российской Федерации Служба освобождена от уплаты государственной пошлины, в связи с чем государственная пошлина по апелляционной жалобе Службы распределению не подлежит.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 2 статьи 269, пунктом 4 части 1, пунктами 1, 2 части 2 статьи 270, статьей 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Восьмой арбитражный апелляционный суд

ПОСТАНОВИЛ:

Апелляционную жалобу Службы жилищного и строительного надзора Ханты-Мансийского автономного округа - Югры удовлетворить. Решение Арбитражного суда Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 22.06.2017 по делу № А75-5712/2017 - отменить.

Принять новый судебный акт. В удовлетворении требований общества с ограниченной ответственностью Управляющая компания «Комфорт» о признании недействительным предписания Сургутского отдела инспектирования Службы жилищного и строительного надзора Ханты-Мансийского автономного округа - Югры в оспариваемой части - 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

А.Н. Лотов

О.А. Сидоренко