

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17
<http://www.msk.arbitr.ru>

**Именем Российской Федерации
Р Е Ш Е Н И Е**

г. Москва

09 марта 2017 года

Дело №

A40-235770/16-120-1481

Резолютивная часть решения объявлена 01 марта 2017 года

Решение в полном объеме изготовлено 09 марта 2017 года

Арбитражный суд города Москвы в составе:

Судьи – Блинниковой И.А.

протокол ведет – секретарь судебного заседания Ларионова Н. Ю.

Рассмотрев в открытом судебном заседании

дело по заявлению ЖСК «Высокий-2»

ответчик: Мосжилинспекция в лице территориального подразделения – Жилищной инспекции по СВАО г. Москвы

о признании незаконными действия Мосжилинспекции в лице Жилищной инспекции по Северо-Восточному административному округу г. Москвы по запросу сведений у ЖСК «Высокий-2» от 10.10.2016 № ГР-03-9512/16 в связи с нарушением порядка, предусмотренного Административным регламентом исполнения Государственной жилищной инспекцией города Москвы государственной функции по осуществлению регионального государственного жилищного надзора в городе Москве (приложение к Постановлению Правительства Москвы от 28.12.2011 г. № 655-ПП), в том числе, в связи с непредставлением копии Распоряжения Мосжилинспекции о проведении проверки; о признании незаконными действия Мосжилинспекции в лице Жилищной инспекции по Северо-Восточному административному округу г. Москвы по запросам у ЖСК «Высокий-2» реестра собственников жилых и нежилых помещений многоквартирного дома по адресу: г. Москва, ул. Академика Королева, д. 8, корп. 1 с указанием сведений о площади помещений, принадлежащих каждому собственнику, даты возникновения права собственности, доли в общем имуществе, а также по запросам доверенностей, выдаваемых третьим лицам для представления интересов собственников помещений на голосовании ЖСК «Высокий-2» в отсутствие перечня указанных документов в Распоряжении Мосжилинспекции о проведении проверки от 07.10.2016 № Р-СВ-01760; о признании грубыми нарушениями требований к организации и проведению проверки действия Мосжилинспекции в лице Жилищной инспекции по Северо-Восточному административному округу г. Москвы по запросам у ЖСК «Высокий-2» реестра собственников жилых и нежилых помещений МКД с указанием сведений о площади помещений, принадлежащих каждому собственнику, даты возникновения права собственности, доли в общем имуществе, как документов, не относящихся к предмету проверки (п. 5 ч. 2 ст. 20 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля»)

с участием:

от истца: Абрамов А. А. дов. б/н от 14.11.2016 г., Складорова А. В. Председатель ЖСК «Высокий-2» (Выписка из ЕГРЮЛ от 01.03.2017 г.)

от ответчика: Самарина Ю. М. дов. № 2151-и от 19.12.2016 г.

УСТАНОВИЛ:

ЖСК «Высокий-2» обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением к Государственной жилищной инспекции города Москвы о признании незаконными действия Мосжилинспекции в лице Жилищной инспекции по Северо-Восточному административному округу г. Москвы по запросу сведений у ЖСК «Высокий-2» от 10.10.2016 № ГР-03-9512/16 в связи с нарушением порядка, предусмотренного Административным регламентом исполнения Государственной жилищной инспекцией города Москвы государственной функции по осуществлению регионального государственного жилищного надзора в городе Москве (приложение к постановлению Правительства Москвы от 28.12.2011 г. № 655-ПП), в том числе, в связи с непредставлением копии Распоряжения Мосжилинспекции о проведении проверки; о признании незаконными действия Мосжилинспекции в лице Жилищной инспекции по Северо-Восточному административному округу г. Москвы по запросам у ЖСК «Высокий-2» реестра собственников жилых и нежилых помещений многоквартирного дома по адресу: г. Москва, ул. Академика Королева, д. 8, корп. 1 с указанием сведений о площади помещений, принадлежащих каждому собственнику, даты возникновения права собственности, доли в общем имуществе, а также по запросам доверенностей, выдаваемых третьим лицам для представления интересов собственников помещений на голосовании ЖСК «Высокий-2» в отсутствие перечня указанных документов в Распоряжении Мосжилинспекции о проведении проверки от 07.10.2016 № Р-СВ-01760; о признании грубыми нарушениями требований к организации и проведению проверки действия Мосжилинспекции в лице Жилищной инспекции по Северо-Восточному административному округу г. Москвы по запросам у ЖСК «Высокий-2» реестра собственников жилых и нежилых помещений МКД с указанием сведений о площади помещений, принадлежащих каждому собственнику, даты возникновения права собственности, доли в общем имуществе, как документов, не относящихся к предмету проверки (п. 5 ч. 2 ст. 20 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля»).

Заявитель в судебное заседание явился, поддержал заявленные требования.

Ответчик в судебное заседание явился, возражал против удовлетворения требований заявителя по основаниям, указанным в письменном отзыве.

Рассмотрев материалы дела, исследовав доказательства, заслушав доводы заявителя и ответчика, арбитражный суд установил, что заявленные требования не подлежат удовлетворению по следующим основаниям.

Согласно ст.198 АПК РФ граждане, организации и иные лица вправе обратиться в Арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Таким образом, процессуальный закон устанавливает наличие одновременно двух обстоятельств, а именно, не соответствие оспариваемого акта закону или иному нормативному правовому акту и нарушение оспариваемым актом прав и законных интересов организаций в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, для признания недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц.

Согласно ст.13 ГК РФ ненормативный акт, не соответствующий закону или иным правовым актам и нарушающий гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина, может быть признан судом недействительным.

Согласно п.1 Постановления Пленума ВС РФ от 01.07.1996 г. № 6 и Пленума ВАС РФ № 8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» если суд установит, что оспариваемый акт не соответствует закону или иным правовым актам и ограничивает гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица, то в соответствии со статьей 13 ГК он может признать такой акт недействительным.

Таким образом, из существа приведенных норм следует, что для признания недействительными обжалуемых заявителем предписаний Мосжилинспекции необходимо наличие двух обязательных условий, а именно, несоответствие их закону и наличие нарушения ими прав и охраняемых законом интересов юридического лица.

В соответствии со ст. 1 Положения о Государственной жилищной инспекции города Москвы, утвержденного Постановлением Правительства Москвы от 26 июля 2011 г. № 336-ПП Государственная жилищная инспекция города Москвы (далее - Мосжилинспекция) является функциональным органом исполнительной власти города Москвы, осуществляющим, в том числе функции по региональному государственному жилищному надзору в пределах своей компетенции.

Согласно ст. 2 Постановления инспекция осуществляет свою деятельность в соответствии с Конституцией Российской Федерации, международными договорами, федеральными конституционными законами и федеральными законами, указами и распоряжениями Президента Российской Федерации, постановлениями и распоряжениями Правительства Российской Федерации, Уставом города Москвы, законами города Москвы, иными правовыми актами города Москвы и настоящим Положением.

Пунктом 4.2.10 Постановления определено, что инспекция осуществляет свои полномочия в установленной сфере деятельности посредством принятия решений, в том числе, о выдаче предписаний о прекращении нарушений обязательных требований, устранения выявленных нарушений, проведения мероприятий по обеспечению соблюдения обязательных требований.

Из материалов дела следует, что в Мосжилинспекцию поступило обращение Линецкого В.Е. проживающего по адресу: г. Москва, ул. Академика Королева, д.8, корп.1, кв.2, по вопросу проведения общего собрания членов ЖСК, влекущих нарушение жилищных и имущественных прав, по вопросу самовольной работы в подвале переноса труб ЦО, ХВС, ГВС, установке кондиционеров в техподполье. о несоответствии устава ЖСК «Высокий-2», грубейшего нарушения действующего законодательства.

Мосжилинспекцией рассмотрено обращение Линецкого В.Е. и на основании данного обращения и на основании Распоряжения № Р-СВ-01760 от 07.10.2016г. был направлен запрос ЖСК «Высокий-2» о предоставлении документов для проведения документальной внеплановой проверки.

Посчитав действия Мосжилинспекции в лице Жилищной инспекции по Северо-Восточному административному округу г. Москвы по запросу сведений у ЖСК «Высокий-2» от 10.10.2016 № ГР-03-9512/16 в связи с нарушением порядка, предусмотренного Административным регламентом исполнения Государственной жилищной инспекцией города Москвы государственной функции по осуществлению регионального государственного жилищного надзора в городе Москве (приложение к постановлению Правительства Москвы от 28.12.2011 г. № 655-ПП), в том числе, в связи с непредставлением копии Распоряжения Мосжилинспекции о проведении проверки; о признании незаконными действия Мосжилинспекции в лице Жилищной инспекции по Северо-Восточному административному округу г. Москвы по запросам у ЖСК «Высокий-2» реестра собственников жилых и нежилых помещений многоквартирного дома по адресу: г. Москва, ул. Академика Королева, д. 8, корп. 1 с

указанием сведений о площади помещений, принадлежащих каждому собственнику, даты возникновения права собственности, доли в общем имуществе, а также по запросам доверенностей, выдаваемых третьим лицам для представления интересов собственников помещений на голосовании ЖСК «Высокий-2» в отсутствие перечня указанных документов в Распоряжении Мосжилинспекции о проведении проверки от 07.10.2016 № Р-СВ-01760, заявитель обратился в Арбитражный суд г. Москвы.

Согласно пункту 1.6 Административного регламента исполнения Государственной жилищной инспекцией города Москвы государственной функции по осуществлению регионального государственного жилищного надзора в городе Москве (приложение к Постановлению Правительства Москвы от 28.12.2011г, № 655-пп) (далее Регламент) исполнение государственной функции осуществляется на территории города Москвы в отношении объектов жилищного фонда, в отношении которых проводятся мероприятия, связанные с исполнением государственной функции, не требующие взаимодействия с проверяемыми лицами: осмотры (обследования, исследования) данных объектов в целях их идентификации, определения работоспособности и технического состояния, соответствия технической документации.

Согласно пункта 1.7 Регламента, государственная функция осуществляется уполномоченными должностными лицами Мосжилинспекции в форме: осмотров (обследования, исследования); плановых и внеплановых (документарных и выездных) проверок; систематического наблюдения за исполнением обязательных требований, анализа и прогнозирования состояния исполнения обязательных требований при осуществлении органами государственной власти, органами местного самоуправления, должностными лицами местного самоуправления, юридическими лицами, предпринимателями и гражданами своей деятельности.

В соответствии с п. 1.8, 1.8.1 Регламента, уполномоченные должностные лица Мосжилинспекции при исполнении государственной функции имеют право: запрашивать и получать на основании мотивированных письменных органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц местного самоуправления, юридических лиц, индивидуальных предпринимателей многоквартирного дома и граждан информацию и документы, необходимые соблюдения обязательных требований, документы, устанавливающие организационно-правовую форму обязанности юридического лица, индивидуального предпринимателя, документы и информацию, необходимые для достижения целей и задач проверки, соблюдения обязательных требований, составлять акты по результатам проведенных мероприятий по региональному государственному жилищному надзору, на основании которых выдавать предписания.

Согласно п. 4.3.1.11 Постановления Правительства Москвы № 336-ПП от 26.07.2011г. Мосжилинспекция осуществляет региональный государственный жилищный контроль за соблюдением создания и деятельности товарищества собственников жилищного, жилищно-строительного или иного специализированного потребительского кооператива, соблюдению прав и обязанностей их членов.

Как следует из материалов дела, Председателем правления ЖСК «Высокий-2» Скларовой А.В. Запрос был получен о предоставлении документов.

25.10.2016 в адрес ЖСК «Высокий-2» повторно был направлен запрос с Распоряжением от 07.10.2016 № Р-СВ-01760 о предоставлении документов, касающихся проведения общего собрания членов ЖСК от 29.04.2016г.

Порядок организации и проведения проверок органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, уполномоченными на проведение государственного контроля (надзора), регламентированы Законом N 294-ФЗ.

Согласно части 16 статьи 10 Закона N 294-ФЗ о проведении внеплановой выездной проверки, за исключением внеплановой выездной проверки, основания проведения которой указаны в пункте 2 части 2 настоящей статьи, юридическое лицо, индивидуальный предприниматель уведомляются органом государственного контроля

(надзора), органом муниципального контроля не менее чем за двадцать четыре часа до начала ее проведения любым доступным способом.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 10 Закона N 294-ФЗ одним из оснований для проведения внеплановой проверки является поступление в органы государственного контроля (надзора), органы муниципального контроля обращений и заявлений граждан, о нарушении прав потребителей (в случае обращения граждан, права которых нарушены).

В силу части 1 статьи 14 Закона N 294-ФЗ проверка проводится на основании распоряжения или приказа руководителя, заместителя руководителя органа государственного контроля (надзора). Типовая форма распоряжения или приказа руководителя, заместителя руководителя органа государственного контроля (надзора) устанавливается федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации.

В соответствии с частью 3 статьи 14 Закона N 294-ФЗ заверенные печатью копии распоряжения или приказа руководителя, заместителя руководителя органа государственного контроля (надзора) вручаются под роспись должностными лицами органа государственного контроля (надзора), проводящими проверку, руководителю, иному должностному лицу или уполномоченному представителю юридического лица одновременно с предъявлением служебных удостоверений.

В соответствии с подпунктом 5 пункта 2 статьи 20 Федерального закона от 26.12.2008 N 294-ФЗ превышение установленных сроков проведения проверки является грубым нарушением требований к организации и проведению проверок.

С учетом изложенного, у ответчика имелись все необходимые основания для истребования документов, полномочия установлены законом.

Таким образом, рассматривая данный спор, суд, исследовал фактические обстоятельства по делу, проверил их на соответствие действующему законодательству и пришел к выводу об отсутствии совокупности всех условий, предусмотренных ч. 1 ст. 198 АПК РФ, необходимых для отмены предписания, в связи с чем заявленные требования удовлетворению не подлежат (ч. 3 ст. 201 АПК РФ).

В соответствии п. 1 ч.1 ст. 150 АПК РФ Арбитражный суд прекращает производство по делу, если установит, что дело не подлежит рассмотрению в арбитражном суде.

В части требования о признании грубыми нарушениями требований к организации и проведению проверки действия Мосжилинспекции в лице Жилищной инспекции по Северо-Восточному административному округу г. Москвы по запросам у ЖСК «Высокий-2» реестра собственников жилых и нежилых помещений МКД с указанием сведений о площади помещений, принадлежащих каждому собственнику, даты возникновения права собственности, доли в общем имуществе, как документов, не относящихся к предмету проверки (п. 5 ч. 2 ст. 20 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля») производство по делу подлежит прекращению, поскольку ни АПК РФ ни иным Федеральным законом не предусмотрен такой способ защиты нарушенного права.

В соответствии с 110 АПК РФ расходы по госпошлине возлагаются на заявителя.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 64, 65, 75, 167-170, 176, 180, 181, 197-201, п. 1 ч. 1. ст. 150 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

Проверив на соответствие ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля», Постановлению Правительства Москвы от 28.12.2011 г. № 655-ПП, заявление ЖСК «Высокий-2» о признании незаконными действия Мосжилинспекции в лице Жилищной инспекции по Северо-Восточному административному округу г. Москвы по запросу сведений у ЖСК «Высокий-2» от

10.10.2016 № ГР-03-9512/16 в связи с нарушением порядка, предусмотренного Административным регламентом исполнения Государственной жилищной инспекцией города Москвы государственной функции по осуществлению регионального государственного жилищного надзора в городе Москве (приложение к постановлению Правительства Москвы от 28.12.2011 г. № 655-ПП), в том числе, в связи с непредставлением копии Распоряжения Мосжилинспекции о проведении проверки; действия Мосжилинспекции в лице Жилищной инспекции по Северо-Восточному административному округу г. Москвы по запросам у ЖСК «Высокий-2» реестра собственников жилых и нежилых помещений многоквартирного дома по адресу: г. Москва, ул. Академика Королева, д. 8, корп. 1 с указанием сведений о площади помещений, принадлежащих каждому собственнику, даты возникновения права собственности, доли в общем имуществе, а также по запросам доверенностей, выдаваемых третьим лицам для представления интересов собственников помещений на голосовании ЖСК «Высокий-2» в отсутствие перечня указанных документов в Распоряжении Мосжилинспекции о проведении проверки от 07.10.2016 № Р-СВ-01760 оставить без удовлетворения.

В части требования о признании грубыми нарушениями требований к организации и проведению проверки действия Мосжилинспекции в лице Жилищной инспекции по Северо-Восточному административному округу г. Москвы по запросам у ЖСК «Высокий-2» реестра собственников жилых и нежилых помещений МКД с указанием сведений о площади помещений, принадлежащих каждому собственнику, даты возникновения права собственности, доли в общем имуществе, как документов, не относящихся к предмету проверки (п. 5 ч. 2 ст. 20 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля») производство по делу прекратить.

Решение может быть обжаловано в течение месяца со дня его принятия в Арбитражный суд апелляционной инстанции.

Судья

И. А. Блинникова