

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД УРАЛЬСКОГО ОКРУГА**

Ленина проспект, д. 32/27, Екатеринбург, 620075

<http://fasuo.arbitr.ru>**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

№ Ф09-5417/17

Екатеринбург

04 октября 2017 г.

Дело № А07-10358/2016

Резолютивная часть постановления объявлена 27 сентября 2017 г.

Постановление изготовлено в полном объеме 04 октября 2017 г.

Арбитражный суд Уральского округа в составе:  
председательствующего Яценко Т. П.,  
судей Черкезова Е. О., Токмаковой А. Н.

рассмотрел в судебном заседании кассационную жалобу открытого акционерного общества «Управление жилищного хозяйства Калининского городского округа город Уфа Республики Башкортостан» (ИНН: 0273072607, ОГРН: 1080273007583; далее - общество «УЖХ Калининского ГО г. Уфа РБ», общество, заявитель) на решение Арбитражного суда Республики Башкортостан от 25.01.2017 по делу № А07-10358/2016 и постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 25.05.2017 по тому же делу.

Лица, участвующие в деле, о времени и месте рассмотрения кассационной жалобы извещены надлежащим образом путем направления в их адрес копий определения о принятии кассационной жалобы к производству заказным письмом с уведомлением, а также размещения данной информации на официальном сайте Арбитражного суда Уральского округа.

В судебном заседании приняли участие представители общества «УЖХ Калининского Г.О. г. Уфа РБ» - Асадченко Л.Ю. (доверенность от 31.01.2017).

Представители Государственного комитета Республики Башкортостан по жилищному и строительному надзору (ИНН: 0278074647, ОГРН: 1030204611612; далее - комитет, административный орган), участвующие в деле, о времени и месте рассмотрения кассационной жалобы извещены надлежащим образом путем направления в их адрес копий определения о принятии кассационной жалобы к производству заказным письмом с уведомлением, а также размещения данной информации на официальном сайте Арбитражного суда Уральского округа, в судебное заседание не явились.

На основании ст. 51 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации к участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечено

Муниципальное унитарное предприятие «Единый расчетно-кассовый центр городского округа город Уфа», представители которых в судебное заседание не явились.

АО «УЖХ Калининского района ГО г. Уфа РБ» обратилось в Арбитражный суд Республики Башкортостан с заявлением к комитету о признании недействительным предписания от 23.03.2016 № ЦО-16-257-020.

Решением Арбитражного суда Республики Башкортостан от 25.01.2017 (судья Давлеткулова Г.А.) в удовлетворении заявленных требований отказано.

Постановлением Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 25.05.2017 (судьи Кузнецов Ю.А., Иванова Н.А., Скобелкин А.П.) решение суда первой инстанции оставлены без изменения.

В кассационной жалобе общество просит названные судебные акты отменить, принять по делу новый судебный акт, ссылаясь на неправильное применение судами норм материального и процессуального права, на несоответствие выводов судов фактическим обстоятельствам дела, доказательствам, представленным в материалы дела.

Заявитель кассационной жалобы считает неверным вывод судов о том, что объем тепловой энергии необходимой для приготовления горячей воды вычитается из объема тепловой энергии, определенный исходя из показаний общедомового (коллективного) прибора учета тепловой энергии, поскольку данная информация получается расчетным способом, в которую включены нормативные потребления квартир, в которых отсутствуют счетчики, а также начисленная плата по показаниям приборов учета горячей воды. Указывает на то, что в доме имеется потребление горячей воды на общедомовые нужды (ОДН), которые расчетом ответчика не учтены.

Общество «УЖХ Калининского ГО г. Уфа РБ» в кассационной жалобе приводит довод о том, что судами не приняты во внимание расчеты, содержащиеся в акте проверки, что, по мнению заявителя, является основанием для отмены обжалуемых судебных актов. Считает также ошибочным вывод суда о том, что действующим законодательством не установлена формула для расчета тепловой энергии в случае оборудования дома общедомовым прибором учета тепловой энергии и отсутствии прибора учета тепловой энергии, затрачиваемой на приготовление ГВС (при самостоятельном изготовлении ГВС).

Заявитель считает необоснованным вывод судов о том, что формула, указанная в акте проверки, приведенная в обоснование размера платы за отопление (тариф) применяться не может, поскольку среднемесячный объем потребления за предыдущий год получен расчетным методом, то есть за минусом потребления горячего водоснабжения, что не соответствует приведенной формуле, в связи с чем начисления производятся по нормативу. Указывает также на ошибочный вывод судов о том, что поскольку в платежном документе указана некая величина, то она и должна браться за основу, поскольку в квитанции начисления произведены по нормативу.

Как следует из материалов дела, на основании поступившего обращения (от 26.01.2016 № 1413) жителя многоквартирного дома, расположенного

г. Уфа ул. Черниковская № 75/3, в соответствии с распоряжением от 20.02.2016 № 1247 комитетом проведена внеплановая документарная проверка, о чем составлен акт от 23.03.2016 № ЦО16-1247-257.

В ходе проверки административным органом выявлено нарушение обществом подп. 2 п. 2 приложения № 2 к постановлению Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307 (ред. от 17.12.2014) «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам» (вместе с «Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам») (далее - Правила № 307) при определении размера платы за услугу отопление с января 2016 года, что послужило основанием для выдачи обществу «УЖХ Калининского ГО г. Уфа РБ» предписания от 23.03.2016 № ЦО-16-257-020, в котором в срок до 13.05.2016 указано на устранение выявленного нарушения, приведение размера платы по услуге отопление в 2016 году в соответствии с подп. 2 п. 2 приложения № 2 к Правилам № 307 жителям дома № 75/3 по ул. Черниковская в г. Уфы.

Полагая, что указанное предписание комитета не соответствует действующему законодательству, нарушает права и законные интересы, общество «УЖХ Калининского ГО г. Уфа РБ» обратилось в арбитражный суд с соответствующим заявлением.

Отказывая в удовлетворении заявленных требований, суды пришли к выводу об отсутствии оснований для признания оспариваемого предписания недействительным.

Проверив законность обжалуемых судебных актов, исходя из доводов, содержащихся в кассационной жалобе, а также возражений, суд кассационной инстанции не находит оснований для его отмены.

В силу ч. 1 ст. 198, ст. 200, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации для признания недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц необходимо установить наличие двух условий: несоответствие оспариваемого ненормативного правового акта, решения и действия (бездействия) закону или иному нормативному правовому акту и нарушение указанными ненормативными правовыми актами, действиями (бездействием) прав и охраняемых законом интересов заявителя в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности.

В соответствии с п. 4 Положения о государственном жилищном надзоре, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 11.06.2013 № 493 «О государственном жилищном надзоре» государственный жилищный надзор осуществляется уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации (региональный государственный жилищный надзор).

Порядок организации и проведения проверок юридических лиц, индивидуальных предпринимателей органами, уполномоченными на осуществление государственного контроля (надзора), муниципального контроля регламентирован Федеральным законом Российской Федерации

от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» (далее - Федеральный закон от 26.12.2008 № 294-ФЗ).

Формами контроля являются проведение внеплановых выездных и документарных проверок.

Основанием для проведения внеплановой проверки является, в том числе поступление в органы государственного контроля (надзора), органы муниципального контроля обращений и заявлений граждан о нарушении прав потребителей (в случае обращения граждан, права которых нарушены). При обнаружении нарушений может быть выдано предписание (ч. 2 ст. 10 Федерального закона от 26.12.2008 № 294-ФЗ).

На основании ст. 157 Жилищного кодекса Российской Федерации размер платы за коммунальные услуги рассчитываются исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг (в том числе нормативов накопления твердых коммунальных отходов), утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Отношения между исполнителями и потребителями коммунальных услуг, их права и обязанности, ответственность, а также порядок контроля качества предоставления коммунальных услуг, порядок определения размера платы за коммунальные услуги с использованием приборов учета и при их отсутствии регулируются Правилами № 307.

В соответствии с п. 68 Правил коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 18.11.2013 № 1034, акт ввода в эксплуатацию узла учета служит основанием для ведения коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя по приборам учета, контроля качества тепловой энергии и режимов теплоснабжения с использованием получаемой измерительной информации с даты его подписания.

Согласно постановлению Правительства Республики Башкортостан от 31.08.2012 № 300 «О порядке расчета платы за отопление для собственников и пользователей помещений в многоквартирных домах и жилых домов» (в редакции, действовавшей в период проведения проверки) для расчета размера платы за коммунальную услугу по отоплению для собственников и пользователей помещений в многоквартирных домах применяются Правила № 307, используя нормативы потребления тепловой энергии по отоплению, действовавшему по состоянию на 30.06.2012. Постановление Правительства Республики Башкортостан от 31.08.2012 № 300 «О порядке расчета платы за отопление для собственников и пользователей помещений в многоквартирных домах и жилых домов» (в редакции, действовавшей в период проведения проверки) действует до принятия Правительством Республики Башкортостан решения о применении порядка расчета размера платы за коммунальную услугу по отоплению, предусмотренного Правилами

предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 (далее - Правила № 354).

Согласно подп. «б» п. 21 Правил № 307 при оборудовании многоквартирного дома коллективными (общедомовыми) приборами учета размер платы за отопление в соответствии с подп. 2 п. 2 приложения № 2 к Правилам № 307 должен определяться исходя из среднемесячного количества потребления тепловой энергии на отопление за предыдущий год. Это позволяет потребителям вносить плату равномерно в течение 12 месяцев в году, данный порядок исключает значительное увеличение финансовой нагрузки на жителей непосредственно в отопительный период и удобства производимых расчетов. Один раз в год исполнитель производит корректировку размера платы за отопление в соответствии с подп. 3 п. 2 Приложения № 2 к Правилам № 307. При этом размер годовой платы за отопление рассчитывается исходя из фактически потребленного количества тепловой энергии, определенного по показаниям общедомового прибора учета тепловой энергии.

Судами обеих инстанций установлено и материалами дела подтверждено, что АО «УЖХ Калининского района ГО г. Уфа РБ» является управляющей организацией для собственников квартир дома, расположенного по адресу: г. Уфа ул. Черниковская № 75/3, где установлен индивидуальный тепловой пункт (ИТП) и общедомовой прибор учета тепловой энергии, учитывающий расход тепловой энергии на услуги отопление и приготовление горячей воды.

Судами приняты во внимание представленные обществом в ходе проверки административному органу акты первичного и повторного допуска в эксплуатацию узла учета тепловой энергии и теплоносителя, в соответствии с которыми комитетом сделан вывод о том, что размер платы по услуге за отопление с января 2016 года определен АО «УЖХ Калининского района ГО г. Уфа РБ» в нарушении подп. 2 п. 2 приложения № 2 к Правилам № 307. Оплата за тепловую энергию определялась не на основании данных приборов учета, а из утвержденных нормативов на тепловую энергию, установленных постановлением Государственного комитета Республики Башкортостан по тарифам от 23.12.2011 № 1560 «Об утверждении нормативов отопления для населения городского округа города Уфа Республики Башкортостан».

По результатам проведенной проверки комитетом посчитал, что, поскольку подп. 2 п. 2 Приложения № 2 к Правилам № 307 при определении размера платы за отопление учитывается среднемесячный объем потребления тепловой энергии, а не норматив потребления коммунальной услуги, размер оплаты определен неверно. При расчете из общего объема потребленной домом тепловой энергии следовало вычесть объем энергии потребленной на подогрев горячей воды. Указанная величина определяется исходя из величины потребленной холодной воды по данным счетчиков и величины тепловой энергии, необходимой для подогрева единицы воды, которую, по мнению общества, невозможно

определить ввиду отсутствия в городе Уфе и Республике Башкортостан в 2016 году утвержденного тарифа тепловой энергии для подогрева горячей воды, соответственно, не представляется возможным определить количество тепловой энергии по приборам учета и выполнения оспариваемого предписания.

Действие утвержденного тарифа с 01.07.2017 подтверждено Администрацией г. Уфы (ответ по запросу суда).

Судами учтено, что за период с января 2015 по февраль 2016 гг. по спорному дому ( д. 75/3 по ул. Черниковская г. Уфы) обществом определялся объем «тепловой энергии, необходимой для приготовления горячей воды» (платежные документы по лицевому счету квартиры № 72, информация, представленная Муниципальным унитарным предприятием «Единый расчетно-кассовый центр городского округа город Уфа» по начислению платы по услугам: «ХВ на ГВС», «ХВ на ГВС ОДН», «Тепл. эн. ГВС», «Тепл. эн. ГВС на ОДН» за период с января 2015 по февраль 2016 гг. в разрезе жилых помещений, оборудованных и необорудованных приборами учета, согласно которой по каждому жилому помещению начисляется плата по тепловой энергии на приготовление горячей воды (письмо от 09.03.2016 № 1036к).

При изложенных обстоятельствах судами правомерно отклонен довод общества о невозможности проведения расчета.

Таким образом, правильно применив указанные выше норм права, с учетом установленных обстоятельств, оцененных в совокупности, судами сделан обоснованный вывод о наличии оснований для вынесения оспариваемого предписания, которым права и законные интересы общества «УЖХ Калининского ГО г. Уфа РБ» не нарушены.

При таких обстоятельствах судами правомерно отказано заявителю в удовлетворении заявленных требований.

При той совокупности представленных в дело доказательств у судов отсутствовали основания для иных выводов, которые не опровергаются доводами, изложенными в кассационной жалобе, направленными на их переоценку, что не входит в полномочия суда кассационной инстанции в соответствии с положениями ст. 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Судами установлены и исследованы все существенные для принятия правильного решения обстоятельства дела, им дана надлежащая правовая оценка.

Доводы заявителя кассационной жалобы основаны на неверном толковании норм права, с учетом установленных судами обстоятельств, по существу направлены на переоценку имеющихся в материалах дела доказательств и сделанных на их основании выводов, что не входит в полномочия суда кассационной инстанции в силу ст. 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Приведенные в кассационной жалобе доводы общества проверялись судами и были отклонены с приведением в судебных актах мотивов

их отклонения. Доводы не опровергают выводов судов, по существу сводятся к несогласию с этими выводами и обстоятельствами, установленными судами

Нормы материального права судами применены правильно. Нарушений норм процессуального права, влекущих отмену обжалуемых судебных актов в соответствии с ч. 4 ст. 288 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, судом кассационной инстанции не установлено.

С учетом изложенного обжалуемые судебные акты подлежат оставлению без изменения, кассационная жалоба - без удовлетворения.

Руководствуясь ст. 286, 287, 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

#### П О С Т А Н О В И Л:

решение Арбитражного суда Республики Башкортостан от 25.01.2017 по делу № А07-10358/2016 и постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 25.05.2017 по тому же делу оставить без изменения, кассационную жалобу открытого акционерного общества «Управление жилищного хозяйства Калининского городского округа город Уфа Республики Башкортостан» – без удовлетворения.

Постановление может быть обжаловано в Судебную коллегия Верховного Суда Российской Федерации в срок, не превышающий двух месяцев со дня его принятия, в порядке, предусмотренном ст. 291.1 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председательствующий

Т.П. Яценок

Судьи

Е.О. Черкезов

А.Н. Токмакова