

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>

ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

РЕШЕНИЕ

г. Москва  
17 мая 2019 г.

Дело № А40-180214/18-34-1337

Резолютивная часть решения объявлена 08 мая 2019 г.

Решение изготовлено в полном объеме 17 мая 2019 г.

Арбитражный суд г. Москвы в составе:

Судьи Кравчик О.А.

при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Борисоглебской К.А., рассмотрев в судебном заседании дело по иску

ТСН "НАШ ДОМ"

108811, МОСКВА ГОРОД, ПОСЕЛЕНИЕ МОСКОВСКИЙ, ГОРОД МОСКОВСКИЙ, МИКРОРАЙОН 3-Й, ДОМ 16, ОГРН: 5177746125596, Дата присвоения ОГРН: 26.10.2017, ИНН: 7751103475

к ФКР МОСКВЫ

129090, МОСКВА ГОРОД, ПРОСПЕКТ МИРА, ДОМ 9, СТРОЕНИЕ 1, ОГРН: 1157700003230, Дата присвоения ОГРН: 12.03.2015, ИНН: 7701090559

третье лицо МОСЖИЛИНСПЕКЦИЯ

129090 МОСКВА ГОРОД ПРОСПЕКТ МИРА 19 , ОГРН: 1027700066140, Дата присвоения ОГРН: 26.07.2002, ИНН: 7702051094

об обязанности передать владельцу счета все имеющиеся у него документы и информацию, связанную с формированием фонда капитального ремонта; об обязанности перечислить денежные средства, накопленные собственниками многоквартирного дома, на специальный счет,

в заседании приняли участие:

от истца: Сагенбаев И.А. по доверенности от 01.08.2018;

от ответчика: Капустина К.А. по доверенности от 26.10.2018 № ФКР-11-29418;

от третьего лица: не явился, извещен;

## УСТАНОВИЛ:

ТСН "НАШ ДОМ" обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском заявлением к ФКР МОСКВЫ об обязанности передать все имеющиеся у него документы и информацию, связанную с формированием фонда капитального ремонта; об обязанности перечислить денежные средства, накопленные собственниками многоквартирного дома, на специальный счет в ПАО "Сбербанк" № 40705810538000001630; о взыскании 76 800 руб. судебных расходов на оплату услуг представителя. Требования истцом уточнены в порядке ст. 49 АПК РФ и приняты судом к рассмотрению.

К участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечена МОСЖИЛИНСПЕКЦИЯ.

В судебном заседании истец поддержал заявленные исковые требования.

Ответчик возражал относительно заявленных требований по доводам отзыва на исковое заявление.

Третье лицо представило письменные пояснения, в которых поддержало позицию ответчика, в судебное заседание представителя не направило.

В соответствии со статьями 123, 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации дело рассмотрено в отсутствие третьего лица.

Рассмотрев материалы дела, оценив представленные доказательства, суд приходит к выводу, что заявленные исковые требования подлежат удовлетворению по следующим основаниям.

Как следует из материалов дела, внеочередным общим собранием, проходившим в форме очно-заочного голосования в период 15.09.2017 - 10.10.2017, собственниками многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Москва, г. Московский, 3 мкрн., д. 16, принято решение о выборе способа формирования фонда капитального ремонта общего имущества многоквартирного дома на специальном счете, владельцем которого определено ТСН "НАШ ДОМ". Кредитной организацией для открытия специального счета и накопления денежных средств определено ПАО "Сбербанк". Решения оформлены протоколом общего собрания от 14.10.2017 № 1.

Во исполнение решения собственником ТСН "НАШ ДОМ" 08.11.2017 открыт специальный счет № 40705810538000001630 в ПАО "Сбербанк".

Уведомление о принятом решении с приложением копии протокола общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме об изменении способа формирования фонда капитального ремонта и справкой из банка об открытии специального счета 20.11.2017 направлено региональному оператору (фонд капитального ремонта города Москвы), на счет которого ранее собственники многоквартирного перечисляли взносы.

Внеочередным общим собранием, проходившим в форме очно-заочного голосования в период 27.03.2018 - 07.05.2018, собственниками многоквартирного дома, расположенного по адресу город Москва, город Московский, 3 мкрн., д. 16 подтверждены решения, оформленные протоколом от 14.10.2017, в том числе: решение о выборе способа формирования фонда капитального ремонта общего имущества многоквартирного дома на специальном счете, решение об определении владельцем специального счета товарищества собственников недвижимости ТСН "НАШ ДОМ", решение об определении кредитной организацией для открытия специального счета и накопления денежных средств ПАО "Сбербанк". Решения оформлены протоколом общего собрания № 2 от 10.05.2018.

С учетом положений ст. 173 ЖК РФ, истец указывает, что решение собственников многоквартирного дома вступило в силу 20.02.2018 и у ответчика возникла обязанность в пятидневный срок передать информацию, связанную с формированием фонда капитального ремонта и перечислить денежные средства, накопленные собственниками многоквартирного дома, на специальный счет.

Поскольку ответчиком в добровольном порядке указанная обязанность не исполнена, истец обратился с иском в суд.

В силу ч. 3 ст. 170 ЖК РФ собственники помещений в многоквартирном доме вправе выбрать один из следующих способов формирования фонда капитального ремонта: 1) перечисление взносов на капитальный ремонт на специальный счет в целях формирования фонда капитального ремонта в виде денежных средств, находящихся на специальном счете (далее - формирование фонда капитального ремонта на специальном счете); 2) перечисление взносов на капитальный ремонт на счет регионального оператора в целях формирования фонда капитального ремонта в виде обязательственных прав собственников помещений в многоквартирном доме в

отношении регионального оператора (далее - формирование фонда капитального ремонта на счете регионального оператора).

В соответствии с ч. 4 ст. 170 ЖК РФ в случае, если собственники помещений в многоквартирном доме в качестве способа формирования фонда капитального ремонта выбрали формирование его на специальном счете, решением общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме должны быть определены: размер ежемесячного взноса на капитальный ремонт, который не должен быть менее чем минимальный размер взноса на капитальный ремонт, установленный нормативным правовым актом субъекта Российской Федерации; владелец специального счета; кредитная организация, в которой будет открыт специальный счет.

В соответствии с ч. 7 ст. 170 ЖК РФ в случае, если собственники помещений в многоквартирном доме в срок, установленный частями 5 и 5.1 указанной статьи, не выбрали способ формирования фонда капитального ремонта или выбранный ими способ не был реализован в установленный частями 5 и 5.1 указанной статьи срок, и в случаях, предусмотренных ч. 7 ст. 189 ЖК РФ, орган местного самоуправления в течение месяца со дня получения от органа государственного жилищного надзора информации, предусмотренной ч. 4 ст. 172 ЖК РФ, принимает решение о формировании фонда капитального ремонта в отношении такого дома на счете регионального оператора.

Согласно ч. 1 ст. 172 ЖК РФ владелец специального счета в течение пяти рабочих дней с момента открытия специального счета обязан представить в орган государственного жилищного надзора уведомление о выбранном собственниками помещений в соответствующем многоквартирном доме способе формирования фонда капитального ремонта с приложением копии протокола общего собрания собственников помещений в этом многоквартирном доме о принятии решений, предусмотренных частями 3 и 4 ст. 170 ЖК РФ, справки банка об открытии специального счета, если иное не установлено законом субъекта Российской Федерации.

Согласно ч. 1 ст. 173 ЖК РФ способ формирования фонда капитального ремонта может быть изменен в любое время на основании решения общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме.

В соответствии с п. 3 ст. 173 ЖК РФ в случае, если формирование фонда капитального ремонта осуществляется на счете регионального оператора, для изменения способа формирования фонда капитального ремонта собственники помещений в многоквартирном доме должны принять решение в соответствии с ч. 4 ст. 170 указанного Кодекса.

Пунктом 4 ст. 173 ЖК РФ установлено, что решение общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме об изменении способа формирования фонда капитального ремонта в течение пяти рабочих дней после принятия такого решения направляется владельцу специального счета, на который перечисляются взносы на капитальный ремонт общего имущества в таком многоквартирном доме, или региональному оператору, на счет которого перечисляются эти взносы.

Решение о прекращении формирования фонда капитального ремонта на счете регионального оператора и формировании фонда капитального ремонта на специальном счете вступает в силу через один год после направления региональному оператору решения общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме в соответствии с ч. 4 указанной статьи, если меньший срок не установлен законом субъекта Российской Федерации, но не ранее наступления условия, указанного в ч. 2 ст. 173 ЖК РФ.

В п. 3.2 Закона города Москвы от 27.01.2010 № 2 "Основы жилищной политики города Москвы", предусмотрен срок вступления решения через три месяца после

направления региональному оператору решения общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме.

В течение пяти дней после вступления в силу указанного решения региональный оператор перечисляет средства фонда капитального ремонта на специальный счет (п. 5 ст. 173 ЖК РФ).

При буквальном толковании законодательства указанное положение возлагает на регионального оператора обязанность перечислить все накопленные собственниками денежные средства. При этом данная сумма является накопительной и пополняется по мере поступления денежных средств, в связи с чем требование истца является длящимся и обязанность ответчика перечислить все поступившие от собственников денежные средства будет сохраняться до тех пор, пока такие денежные средства будут поступать, в противном случае наличие денег собственников на счетах у регионального оператора (ответчика) после смены способа формирования фонда капитального ремонта на специальный счет ТСН (истца), будет обладать признаками неосновательного обогащения. При таких обстоятельствах, у истца отсутствует возможность указать конкретную сумму, подлежащую перечислению ответчиком.

Кроме того, согласно ч. 7 ст. 173 ЖК РФ региональный оператор обязан передать владельцу специального счета все имеющиеся у него документы и информацию, связанную с формированием фонда капитального ремонта.

Перечень документов, подлежащих передаче данная статья не содержит, при этом порядок передачи предусмотрен Постановлением Правительства Москвы от 22.12.2015 № 908-ПП (Порядок передачи владельцу специального счета или Фонду капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы документов, содержащих сведения о формировании фонда капитального ремонта общего имущества в многоквартирном доме, в случае изменения способа формирования фонда капитального ремонта общего имущества в многоквартирном доме).

Данный порядок содержит исчерпывающий перечень документов, подлежащих передаче.

Таким образом, ответчик обязан передать истцу все имеющиеся у него документы, связанные с формированием фонда капитального ремонта, перечень которых установлен Постановлением Правительства Москвы от 22.12.2015 № 908-ПП.

Согласно п. 1.1 ч. 2 ст. 44 ЖК РФ к компетенции общего собрания собственников отнесено принятие решений о выборе способа формирования фонда капитального ремонта.

Собственники помещений дома вправе выбрать один из способов формирования данного фонда, предложенных в ч. 3 ст. 170 ЖК РФ.

Часть 1 ст. 172 ЖК РФ определяет, что владелец специального счета в течение пяти рабочих дней с момента открытия специального счета обязан представить в орган государственного жилищного надзора уведомление о выбранном собственниками помещений в соответствующем многоквартирном доме способе формирования фонда капитального ремонта с приложением копии протокола общего собрания собственников помещений в этом многоквартирном доме о принятии решений, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 170 Кодекса, справки банка об открытии специального счета, если иное не установлено законом субъекта Российской Федерации.

Согласно ч. 4 ст. 172 ЖК РФ орган государственного жилищного надзора ведет реестр специальных счетов, информирует орган местного самоуправления и регионального оператора о многоквартирных домах, собственники помещений в которых не выбрали способ формирования фондов капитального ремонта и (или) не реализовали его.

Указанные нормы закона, таким образом, определяют, что функция органа государственного жилищного надзора в названных правоотношениях, состоит во

внесении в реестр специальных счетов полученных уведомлений выбранным собственниками помещений в соответствующем многоквартирном доме способе формирования фонда капитального ремонта с приложением копии протокола общего собрания собственников помещений в этом многоквартирном доме и не предоставляют жилищной инспекции права по отказу во внесении в реестр полученных сведений по тем или иным мотивам.

В случае, если жилищная инспекция усматривает нарушения закона в решениях общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме, препятствующие выбору того или иного способа формирования фонда капитального ремонта, она вправе воспользоваться полномочиями, предоставленными ей, как надзорному органу, ч. 1 ст. 20 ЖК РФ в порядке, предусмотренном частью 2 указанной статьи с учетом положений части 6 о способе реагирования на незаконные решения общих собраний.

Таким образом, недопустимо смешение функций, возложенных на жилищную инспекцию в порядке реализации полномочий по ст. 172 ЖК РФ и в порядке реализаций полномочий по ст. 20 ЖК РФ.

Порядок действий для регионального оператора, в случае изменения способа формирования фонда капитального ремонта, предусмотрен п. п. 5, 7, ст. 173 ЖК РФ. Буквальное толкование п. 4 ст. 172 ЖК РФ, п. п. 5, 7, ст. 173 ЖК РФ не содержит взаимосвязи между ведением реестра специальных счетов и выполнением региональным оператором своей обязанности по передаче документов и перечислению денежных средств.

Решением Щербинского районного суда г. Москвы от 11.09.2018 в иске о признании недействительными решений, оформленных протоколом № 1 от 14.10.2017, отказано.

Таким образом, решение собственников о смене способа формирования фонда недействительным не признано, его законность подтверждена вступившим в законную силу решением Щербинского районного суда от 11.09.2018 по делу № 02-1610/2018.

При таких обстоятельствах, с учетом положений п. п. 5, 7 ст. 173 ЖК РФ у ответчика имеется неисполненная обязанность по передаче владельцу специального счета всех имеющихся у него документов и информации, связанной с формированием фонда капитального ремонта; а также обязанность перечислить денежные средства, накопленные собственниками многоквартирного дома, на специальный счет.

С учетом изложенного, требования истца в этой части являются обоснованными и подлежат удовлетворению.

Согласно статье 101 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации судебные расходы состоят из государственной пошлины и судебных издержек, связанных с рассмотрением дела арбитражным судом.

В соответствии со статьей 106 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации к судебным издержкам, связанным с рассмотрением дела в арбитражном суде, относятся денежные суммы, подлежащие выплате экспертам, свидетелям, переводчикам, расходы, связанные с проведением осмотра доказательств на месте, расходы на оплату услуг адвокатов и иных лиц, оказывающих юридическую помощь (представителей), расходы юридического лица на уведомление о корпоративном споре в случае, если федеральным законом предусмотрена обязанность такого уведомления, и другие расходы, понесенные лицами, участвующими в деле, в связи с рассмотрением дела в арбитражном суде.

Частью 2 статьи 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации предусмотрено, что судебные расходы на оплату услуг представителя, понесенные лицом, в пользу которого принят судебный акт, взыскиваются арбитражным судом с другого лица, участвующего в деле, в разумных пределах.

В силу пункта 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.01.2016 № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек,

связанных с рассмотрением дела» разумными следует считать такие расходы на оплату услуг представителя, которые при сравнимых обстоятельствах обычно взимаются за аналогичные услуги. При определении разумности могут учитываться объем заявленных требований, цена иска, сложность дела, объем оказанных представителем услуг, время, необходимое на подготовку им процессуальных документов, продолжительность рассмотрения дела и другие обстоятельства.

Как следует из материалов дела, в обоснование оказанных юридических услуг истцом представлен договор № 02-08/18 от 01.08.2018, платежные поручения на сумму 60 800 руб.

Исследовав и оценив представленные доказательства с учетом положений ст. 71 АПК РФ, суд, учитывая категорию и сложность настоящего спора, количество времени, которое необходимо квалифицированному специалисту на подготовку материалов по данному делу, количество судебных заседаний по данному делу, приходит к выводу, что заявленные истцом судебные издержки подлежат взысканию в разумных пределах, которыми суд считает сумму 30 000 руб. с учетом вышеизложенных критериев.

Расходы по оплате госпошлины относятся на ответчика на основании статьей 110, 112 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

На основании статей 8, 11, 12 Гражданского кодекса Российской Федерации, руководствуясь статьями 4, 49, 65, 71, 110, 112, 167-170, 171, 176-177, 180, 181, 225.7, 276 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

#### РЕШИЛ:

Обязать фонд капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы передать Товариществу собственников недвижимости "НАШ ДОМ" все имеющиеся у него документы и информацию, связанную с формированием фонда капитального ремонта.

Обязать фонд капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы перечислить денежные средства, накопленные собственниками многоквартирного дома, на специальный счет в ПАО "Сбербанк" № 40705810538000001630.

Взыскать с ФКР МОСКВЫ в пользу ТСН "НАШ ДОМ" 30 000 (тридцать тысяч) руб. судебных расходов на оплату услуг представителя и 6 000 (шесть тысяч) руб. расходов по уплате госпошлины.

В остальной части иска отказать.

Решение суда может быть обжаловано в течение месяца со дня принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья

Кравчик О.А.

Электронная подпись действительна.

Данные ЭП: Удостоверяющий центр ФГБУ ИАЦ Судебного  
департамента  
Дата 04.04.2019 15:28:29  
Кому выдана "Кравчик " Олеся Анатольевна