



## Арбитражный суд Ярославской области

ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

### Р Е Ш Е Н И Е

г. Ярославль

Дело № А82-2870/2009-14

Резолютивная часть

30.11.2009

оглашена 27.11.2009

Арбитражный суд Ярославской области в составе:

председательствующего **Суровой М.В.**

судей **Мухиной Е.В. и Красновой Т.Б.**

при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Новиковой Е.С.

рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению

**ТСЖ «Московская слобода» к**

**Мэрии города Ярославля**

**при участии прокурора Ярославской области**

**о признании недействующим п.4 Порядка предоставления субсидии, утвержденного постановлением мэрии г.Ярославля от 15.12.2008 № 3535**

при участии:

от заявителя – Ненилина О.Е. – по доверенности от 25.05.2009

от ответчика – Хватовой Е.А. – по доверенности от 14.01.2009 и

Ульяновской Е.В. – по доверенности от 20.02.2009

прокурора отдела – Кудрявцева В.Н.

установил:

Товарищество собственников жилья «Московская слобода» обратилось в суд с заявлением о признании недействующим пункта 4 Порядка предоставления субсидии на возмещение затрат, связанных с оказанием гражданам услуг по горячему водоснабжению по тарифам, установленным мэром города, утвержденного постановлением мэрии г.Ярославля от 15 декабря 2008 года № 3535, в той части, в которой для определения размера субсидии на возмещение затрат для получателей, управляющих многоквартирными домами с закрытой системой водоснабжения, а также заключивших договоры на поставку тепловой энергии на отопление и горячее водоснабжение с ОАО «ТГК-2», установлено определение полной стоимости горячего водоснабжения в отопительный период исходя из нормативов потребления горячего водоснабжения без учета возможности определения полной стоимости горячего водоснабжения на основании данных о фактическом потреблении горячей воды на основании данных индивидуальных /поквартирных/ или общедомовых приборов учета.

Заявитель, заключивший договор на поставку тепловой энергии с ОАО «ТГК-2», полагает установленный порядок не

соответствующим пункту 2 статьи 157 Жилищного кодекса и пунктам 16,21 и 23 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденным постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 № 307 /далее – Правила № 307/.

Мэрия настаивает на законности установленного Порядка и соответствии его фактическим обстоятельствам.

Рассмотрением материалов дела коллегия судей установила следующее.

Порядок предоставления субсидии на возмещение затрат, связанных с оказанием гражданам услуг по горячему водоснабжению по тарифам, установленным мэром города, утвержден постановлением мэрии г.Ярославля от 15 декабря 2008 года № 3535 в соответствии с Федеральным законом «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» и решением муниципалитета города от 28.11.2007 № 3871 «О тарифах на услуги горячего водоснабжения». Опубликован в официальном печатном издании 20.12.2008. Действие Порядка распространено на правоотношения, возникшие с 01.01.2008.

Постановлением мэра от 29.06.2009 № 1994 постановление, утвердившее Порядок, в целях приведения правовых актов органов городского самоуправления в соответствие с действующим законодательством признано утратившим силу. Заявитель обратился в суд с настоящим заявлением 24.03.2009, и с учетом позиции Конституционного Суда, изложенной в Определении от 12.07.2006 № 182-О, его заявление подлежит рассмотрению по существу.

О том, что оспариваемый акт принят уполномоченным органом и носит нормативный характер, стороны не спорят, у суда сомнений не вызывает. На подведомственность данного спора арбитражному суду указано ФАС ВВО в постановлении по делу от 11.09.2009.

В том, что оспаривается заявителем, Порядком установлено, что для получателей, заключивших договоры на поставку тепловой энергии на отопление и горячее водоснабжение с ОАО «ТГК-2», а также для получателей, управляющих многоквартирными домами с закрытой системой водоснабжения, независимо от организации, осуществляющей продажу коммунального ресурса, размер субсидии на горячее водоснабжение определяется как разница между полной стоимостью горячего водоснабжения и платой граждан за услуги горячего водоснабжения на расчетный месяц.

При этом полная стоимость горячего водоснабжения в межотопительный период определяется по счетам-фактурам, а в отопительный период для закрытой системы водоснабжения – по формуле, рассчитываемой на основании: – норматива потребления горячего водоснабжения, утвержденного постановлением мэра от 19.08.2002 № 2609 «О нормативах и тарифах на коммунальные услуги в г.Ярославле» в Гкал на 1 человека в сутки, – численности проживающих в доме, – тарифа, утвержденного для теплоснабжающей организации, а также стоимости холодной воды, рассчитываемой аналогичным образом исходя из норматива потребления горячего водоснабжения, но не в Гкал, а в куб. метрах в сутки.

Само решение о предоставлении субсидий было обусловлено

нормативным правовым регулированием в сфере установления тарифов на услуги по горячему водоснабжению населения.

В соответствии с Федеральным законом "О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации", Постановлением Правительства РФ от 26 февраля 2004г. N109 "О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации" экономически обоснованные тарифы на тепловую энергию для теплоснабжающих организаций устанавливаются уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, а тарифы на услуги по горячему водоснабжению для населения – органами местного самоуправления в соответствии с Федеральным законом "Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса". Последние по-другому экономически обоснованы и всегда меньше первых.

Из такого регулирования следует, что управляющие организации, ТСЖ, ЖСК производили расчеты за горячее водоснабжение с теплоснабжающими организациями /в данном случае – с ОАО «ТГК-2»/ по тарифам, установленным уполномоченным органом субъекта /в данном случае – Департаментом топлива, энергетики и регулирования тарифов Ярославской области/, а граждане – по тарифам, установленным для них органом местного самоуправления /в данном случае – муниципалитетом г.Ярославля/. В возмещение образующейся разницы и было предусмотрено предоставление субсидий.

В том, что относится к спорным правоотношениям, законодательством предусмотрено следующее.

Согласно статье 157 Жилищного кодекса размер платы за коммунальные услуги, в том числе за услуги по горячему водоснабжению, рассчитывается по тарифам, установленным органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления в порядке, установленном федеральным законом.

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 местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Правила предоставления коммунальных услуг гражданам устанавливаются уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

Правила установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг утверждены постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 № 306 /далее – Правила № 306/, Правила предоставления коммунальных услуг гражданам – постановлением Правительства от той же даты № 307.

Правилами № 307 предусмотрено, что при наличии в помещениях индивидуальных, общих (квартирных) приборов учета и при отсутствии коллективных (общедомовых) приборов учета размер платы за коммунальные услуги определяется исходя из показаний индивидуальных, общих (квартирных) приборов учета /пункт 16/.

При отсутствии коллективных (общедомовых), общих (квартирных) и индивидуальных приборов учета размер платы за коммунальные услуги в жилых помещениях определяется для холодного и горячего водоснабжения, водоотведения – по нормативам потребления соответствующей коммунальной услуги, определенной в кубических метрах в месяц на 1 человека /пункт 19/.

При оборудовании многоквартирного дома коллективными (общедомовыми) приборами учета и при отсутствии индивидуальных и общих (квартирных) приборов учета размер платы за коммунальные услуги в жилом помещении определяется для холодного и горячего водоснабжения, газоснабжения по показаниям таких приборов учета и с учетом установленных нормативов потребления /пункт 21/.

При оборудовании многоквартирного дома коллективными (общедомовыми) приборами учета и оборудовании частично или полностью индивидуальными и (или) общими (квартирными) приборами учета размер платы за коммунальные услуги определяется для холодного и горячего водоснабжения, газоснабжения и электроснабжения по показаниям общедомовых приборов учета с учетом нормативов потребления /для помещений – не оборудованных индивидуальными приборами/ и показаний приборов учета /для помещений, ими оборудованных/ – пункт 23.

Таким образом, размер платы за коммунальные услуги в случае наличия приборов учета /общедомовых и /или/ индивидуальных/ всегда производится по показаниям этих приборов.

Именно так производятся /должны производиться/ расчеты за горячее водоснабжение с теплоснабжающими организациями, и именно эти расчеты взяты за основу определения размера субсидий в межотопительный период в оспариваемом Порядке.

То, что иное предусмотрено для закрытой системы водоснабжения в отопительный период, как установил суд из объяснений ответчика, обусловлено отсутствием в бойлерных системах теплообмена приборов учета, отдельно учитывающих количество тепловой энергии, используемой на горячее водоснабжение, и количество тепловой энергии, используемой на отопление.

Однако данное объяснение не может обусловить законность использования нормативов при наличии приборов учета.

Как было указано, для расчета субсидии предусмотрено использование норматива потребления горячего водоснабжения в Гкал в сутки на 1 человека, утвержденного постановлением мэрии г.Ярославля от 19.08.2002 № 2609.

Данным постановлением был предусмотрен норматив потребления горячего водоснабжения и в куб.метрах на 1 человека, и в Гкал на 1 человека, соотношение этих нормативов достигнуто за счет заданного параметра температуры воды.

Однако постановлением от 28.11.2008 №3358, вступившим в силу 06.12.2008, норматив в Гкал был отменен, и установленным остался только норматив в кубических метрах при заданной температуре горячей воды в точке разбора.

Таким образом, на момент принятия оспариваемого Порядка

норматива потребления горячего водоснабжения в Гкал установлено не было.

Установление норматива потребления горячего водоснабжения в кубических метрах соответствует и федеральному законодательству.

Согласно пункту 7 раздела 1 Правил № 306 при выборе единицы измерения в отношении горячего водоснабжения используется показатель «куб.метр на 1 человека». Такая единица измерения как «Гкал на 1 человека» используется только в отношении отопления.

Использование при расчете субсидии норматива потребления горячего водоснабжения лишает права на получение субсидии управляющие организации, ТСЖ, ЖСК в тех случаях, когда фактическое потребление горячей воды превышает нормативный показатель, и приводит к предоставлению субсидий без наличия убытков тогда, когда нормативный показатель превышает фактическое потребление. И то, и другое имеют место тогда, когда расчеты с теплоснабжающей организацией производятся по показаниям приборов учета. Установление фактического порядка расчетов относится к применению нормативного акта.

Изложенные обстоятельства являются основанием для удовлетворения требований заявителя.

С учетом изложенного и руководствуясь ст.ст.167-170, 195 Арбитражного процессуального кодекса РФ, суд

### **РЕШИЛ:**

Признать пункт 4 Порядка предоставления субсидии на возмещение затрат, связанных с оказанием гражданам услуг по горячему водоснабжению по тарифам, установленным мэром города, утвержденного постановлением мэрии г.Ярославля от 15 декабря 2008 года № 3535, в том, что он не предусматривает возможности определения в период отопительного сезона для многоквартирных домов с закрытой системой водоснабжения полной стоимости горячего водоснабжения на основании данных о фактическом потреблении горячей воды по индивидуальным /поквартирным/ или общедомовым приборам учета не соответствующим Правилам предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденным постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 № 307, и не действующим в указанном.

Решение вступает в законную силу немедленно после его принятия и может быть обжаловано в кассационном порядке в Федеральный арбитражный суд Волго-Вятского округа в месячный срок.

Председательствующий

М.В.Сурова

Судьи

Е.В.Мухина

Т.Б.Краснова