

Судья: Воробьева Л.А.

Гр. дело № 33-12735/2017

АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

18 мая 2017 года

г. Москва

Судебная коллегия по гражданским делам Московского городского суда
в составе председательствующего Антоновой Н.В.,
судей Курочкиной О.А., Артюховой Г.М.,
при секретаре Тренихиной Е.М.,

заслушав в открытом судебном заседании по докладу судьи Антоновой Н.В.

гражданское дело по апелляционной жалобе и дополнениям к ней ответчика Богомазова В.Н., также являющегося председателем правления ТСН «Березовая роща б», на решение Савеловского районного суда г. Москвы от 02 декабря 2016 года, которым постановлено:

Иск удовлетворить.

Признать недействительными решения общего собрания собственников нежилых помещений многоквартирного жилого дома по адресу: г.Москва, пр-д Березовой Рощи, д.6, проведенного 16.11.2015г. в форме очного голосования, оформленного протоколом №1 от 16.11.2015г.

о создании ТСН «Березовая роща б» с местом нахождения по адресу: 125252, г.Москва, Бульвар Ходынский, д.19, кв.8, об утверждении устава ТСН «Березовая роща б», об избрании Правления ТСН «Березовая роща б», об избрании ревизора ТСН «Березовая роща б», об избрании Председателя ТСН «Березовая роща б», о назначении лица, уполномоченного без доверенности быть заявителем при совершении всех действий, необходимых для государственной регистрации ТСН «Березовая роща б».

Решение является основанием для погашения записи в Едином государственном реестре юридических лиц о Товариществе собственников недвижимости «Березовая роща б» с местом нахождения по адресу: 125252, г.Москва, Бульвар Ходынский, д.19, кв.8 (ОГРН 5157746074338).

Возложить на Богомазова Владимира Николаевича обязанность по осуществлению ликвидации ТСН «Березовая роща б»,

УСТАНОВИЛА:

Истцы Морозов А.П., Грякалова Н.А., Гречин Н.И., Тимофеева М.Н., Киселева О.В., Клибанова Н.В., Руфова Н.Л., Пегов А.Н., Степанов Н.И., Сайфуллина Р.Л., Замятина О.Г., Красавцева Е.Ю., Манукян А.Т., Ливенцев В.Е., Рябов Г.А., Бревдо К.Б., Павлова М.В., Павлов И.В., Поташная Е.В., Шарибжанова К.Х., Баразов С.Х., Баразова Е.А., действующая за себя и свою несовершеннолетнюю дочь Баразову А.С., Маков А.В., Макова М.В., Лаптев В.Ю., Лаптева Т.В., Брыш О.И., Олешкович А.Л., Аккайя Л., Михайлов А.М., Стрелов Д.А., Яновская И.В., Кунц Е.В., Тарасенко В.В., Рушковская К.В., Терехов А.В., Кузнецов Ю.Д. обратились в суд с иском к ответчикам ТСН «Березовая роща б», Богомазову В.Н., МИФНС России № 46 по г. Москве, в котором просили признать недействительными (ничтожными) решения общего собрания собственников нежилых помещений многоквартирного жилого дома по адресу: г.Москва, проезд Березовой Рощи, д.6, проведенного 16.11.2015г. в форме очного голосования, оформленные протоколом № 1 от 16.11.2015г., о создании ТСН «Березовая роща б» с местом нахождения по адресу: 125252, г.Москва, Бульвар Ходынский, д.19, кв.8, об утверждении устава ТСН «Березовая роща б», об избрании Правления ТСН «Березовая роща б», об избрании ревизора ТСН «Березовая роща б», об избрании Председателя ТСН «Березовая роща б», о назначении лица, уполномоченного без доверенности быть заявителем при совершении всех действий, необходимых для государственной регистрации ТСН «Березовая роща б»; внести в Единый государственный реестр

юридических лиц запись о ликвидации ТСН «Березовая роща б»; возложить на Богомазова В.Н. обязанность по ликвидации ТСН «Березовая роща б». В обоснование исковых требований истцы указывают, что истцы являются собственниками помещений в многоквартирном жилом доме, расположенном по адресу: г. Москва, проезд Березовой Рощи, д. 6, управление которым в период с 2006 года по февраль 2016 года включительно осуществляло ООО «СЭУ «ФС-6». Внеочередным общим собранием собственников помещений в многоквартирном доме, расположенном по адресу: г. Москва, проезд Березовая роща, д. 6, проведенным в форме очно-заочного голосования в период с 12.11.2015г. по 12.12.2015г. и оформленным протоколом № 1 от 12.12.2015г., были приняты решения о создании товарищества собственников недвижимости (жилья) «Березовая роща б» (сокращенное наименование - ТСН(Ж) «Березовая роща б») с местом нахождения: 125252, г. Москва, проезд Березовой Рощи, дом 6), утверждении Устава ТСН (Ж) «Березовая роща б», а также о выборе способа управления многоквартирным жилым домом - управление ТСН (Ж) «Березовая роща б». В общем собрании собственников приняли участие собственники помещений, обладающие 61,72% голосов в многоквартирном доме.

Собственники нежилых помещений, расположенных в многоквартирном доме, были извещены о проведении внеочередного общего собрания и его повестке, явились на общее собрание 12.11.2015г., были зарегистрированы в очной части внеочередного общего собрания, возражали против создания ТСН(Ж) «Березовая роща б» и участие в голосовании не приняли. 29.12.2015 г. ТСН(Ж) «Березовая роща б» поставлено на учет по месту своего нахождения в Инспекции ФНС № 14 по г. Москве (ОГРН 5157746266937). С 01.03.2016 г. управление многоквартирным домом осуществляет ТСН(Ж) «Березовая роща б».

19.05.2016 г. в материалы гражданского дела № 2-4246/2016, находящегося в производстве Савеловского районного суда г. Москвы, председателем ТСН «Березовая роща б» - ответчиком Богомазовым В.Н. был представлен Протокол № 1 общего собрания собственников нежилых помещений в здании, расположенном по адресу: г. Москва, проезд Березовой Рощи, д. 6 (проведенного 16.11.2015 г.).

Из указанного протокола истцам стало известно, что 16.11.2015 г. собственники семи нежилых помещений, расположенных в данном многоквартирном жилом доме, провели общее собрание. Как следует из названного протокола, инициатором проведения общего собрания собственников недвижимости являлся ответчик Богомазов В.Н. Общая площадь всех нежилых помещений, собственники которых приняли участие в голосовании, составляет 2 119,3 кв.м. 23.11.2015г. Межрайонной ИФНС № 46 по г. Москве зарегистрировано ТСН «Березовая роща б».

Согласно выписке из ЕГРЮЛ местом нахождения ТСН «Березовая роща б» указан адрес: 125252, г. Москва, Бульвар Ходынский, д. 19, кв. 8, основным видом деятельности является «Управление недвижимым имуществом». Как следует из Устава ТСН «Березовая роща б», указанное товарищество создано на основании решения учредительного собрания собственников нежилых помещений, состоявшегося 16.11.2015 г. Председателем ТСН «Березовая роща б» является ответчик Богомазов В.Н.

Истцы полагают, что общее собрание собственников нежилых помещений, расположенных в многоквартирном жилом доме по адресу: г. Москва, проезд Березовой Рощи, д. 6, было проведено 16.11.2015 г. с нарушением требований ГК РФ и ЖК РФ, решение о создании ТСН «Березовая роща б» (ОГРН 5157746074338) нарушает права и законные интересы истцов, являющихся собственниками жилых помещений, расположенных в указанном многоквартирном доме. Общее имущество многоквартирного жилого дома находится в общей долевой собственности у всех собственников помещений дома, поэтому вопрос о создании товарищества собственников недвижимости в целях совместного владения, пользования и распоряжения общим имуществом многоквартирного жилого дома должен рассматриваться на общем собрании собственников всех помещений многоквартирного жилого дома.

466

Поскольку истцы не извещались об оспариваемом собрании, на нем не присутствовали, при отсутствии кворума при голосовании принятые на данном собрании решения, в том числе о создании ТСН «Березовая роща б», являются ничтожными. Решениями общего собрания собственников нежилых помещений, оформленными протоколом № 1 от 16.11.2015г., нарушены права и законные интересы истцов, как собственников жилых помещений и сособственников общего имущества в многоквартирном жилом доме, поскольку собрание проведено собственниками нежилых помещений с целью создания препятствий собственникам жилых помещений в образовании ТСН(Ж) «Березовая роща б», выборе способа управления домом – управление ТСН(Ж) «Березовая роща б» и дальнейшей деятельности товарищества. Так, в связи с государственной регистрацией собственниками нежилых помещений незаконно созданного ТСН «Березовая роща б» управляющая организация ООО «СЭУ «ФС-б» отказалась передавать ТСН(Ж) «Березовая роща б» техническую документацию на жилой дом, что препятствует деятельности товарищества по управлению домом. Также истцы полагают, что признание решений общего собрания собственников нежилых помещений от 16.11.2015г. о создании ТСН «Березовая роща б» ничтожными влечет ликвидацию ТСН «Березовая роща б», является председатель Богомазов В.Н. Истцы просили при вынесении решения указать, что оно является основанием для внесения сведений в запись в Едином государственном реестре юридических лиц о ликвидации данного юридического лица с возложением обязанности по осуществлению ликвидации ТСН «Березовая роща б» на Богомазова В.Н., как на лицо, имеющее право без доверенности действовать от имени ТСН «Березовая роща б».

Истцы Морозов А.П., Грякалова Н.А., Гречин Н.И., Тимофеева М.Н., Киселева О.В., Клибанова Н.В., Руфова Н.Л., Пегов А.Н., Степанов Н.И., Сайфуллина Р.Л., Замятина О.Г., Красавцева Е.Ю., Манукян А.Т., Ливенцев В.Е., Рябов Г.А., Бревдо К.Б., Павлова М.В., Павлов И.В., Поташная Е.В., Шарибжанова К.Х., Баразов С.Х., Баразова Е.А., действующая за себя и свою несовершеннолетнюю дочь Баразову А.С., Маков А.В., Макова М.В., Лаптев В.Ю., Лаптева Т.В., Брыш О.И., Олешкович А.Л., Аккайя Л., Михайлов А.М., Стрелов Д.А., Яновская И.В., Кунц Е.В., Тарасенко В.В., Рушковская К.В., Терехов А.В., Кузнецов Ю.Д. в судебное заседание суда первой инстанции не явились, о дате, времени и месте судебного заседания извещены надлежащим образом, обеспечили явку своего представителя по доверенностям и ордерам адвоката Лавровой И.А., которая в судебном заседании искивые требования с учетом уточнений полностью поддержала, возражала против удовлетворения ходатайства ответчиков о применении срока исковой давности, поскольку истцы узнали о том, что собственники нежилых помещений дома 16.11.2015г. провели общее собрание и создали ТСН «Березовая роща б» целью управления общим имуществом жилого дома 19.05.2016г., когда ответчик Богомазов В.Н. представил в материалы гражданского дела № 2-4246/2016, находящегося в производстве Савеловского районного суда г. Москвы, протокол № 1 общего собрания собственников нежилых помещений от 16.11.2015г.

Ответчик Богомазов В.Н., также являющийся председателем правления ТСН «Березовая роща б», и представляющий интересы ответчика ТСН «Березовая роща б», в судебное заседание явился, возражал против удовлетворения иска, представив письменные возражения, заявил ходатайство о применении судом срока исковой давности к предъявленным искивым требованиям, указывая о надлежащем извещении истцов о дате оспариваемого собрания, поскольку на сайте налоговой инспекции информация о регистрации ТСН находится в открытом доступе, а также на отсутствие правовых оснований у истцов обращаться с данными требованиями в суд, поскольку их решение о создании ТСН «Березовая роща б» принято с целью ведения бухгалтерской отчетности ТСН и обеспечения управления имуществом ТСН.

Представитель ответчика Межрайонной ИФНС № 46 по г.Москве в судебное заседание не явился, о дате, времени и месте судебного заседания извещен надлежащим образом.

Представитель третьего лица ООО «Строительно-эксплуатационное управление «Фундаментстрой-6» по доверенности Алекберов Р.З. в судебное заседание явился, возражал против удовлетворения иска по доводам письменных возражений.

Представитель третьего лица Государственной жилищной инспекции г.Москвы по доверенности Васильева Е.В. в судебное заседание явилась, не возражала против удовлетворения иска.

С учетом положений ст. 167 ГПК РФ дело было рассмотрено при данной явке.

Судом постановлено вышеуказанное решение, об отмене которого просит ответчик Богомазов В.Н., также являющийся председателем правления ТСН «Березовая роща б» и представляющий интересы ответчика ТСН «Березовая роща б», по доводам апелляционной жалобы и дополнений к ней, указывая, что решение постановлено с нарушением норм материального и процессуального права, судом неправильно определены обстоятельства, имеющие значение для дела, судом дана неверная оценка представленным доказательствам.

Ответчик Богомазов В.Н., также являющийся председателем правления ответчика ТСН «Березовая роща б», и представляющий интересы ответчика ТСН «Березовая роща б», в заседании судебной коллегии явился, поддержал доводы апелляционной жалобы и дополнений к ней, просил решение суда первой инстанции отменить, принять по делу новое решение, которым в удовлетворении исковых требований отказать.

Истцы Морозов А.П., Грякалова Н.А., Гречин Н.И., Тимофеева М.Н., Киселева О.В., Клибанова Н.В., Руфова Н.Л., Пегов А.Н., Степанов Н.И., Сайфуллина Р.Л., Замятина О.Г., Красавцева Е.Ю., Манукян А.Т., Ливенцев В.Е., Рябов Г.А., Бревдо К.Б., Павлова М.В., Павлов И.В., Поташная Е.В., Шарибжанова К.Х., Баразов С.Х., Баразова Е.А., действующая за себя и свою несовершеннолетнюю дочь Баразову А.С., Маков А.В., Макова М.В., Лаптев В.Ю., Лаптева Т.В., Брыш О.И., Олешкович А.Л., Аккайя Л., Михайлов А.М., Стрелов Д.А., Яновская И.В., Кунц Е.В., Тарасенко В.В., Рушковская К.В., Терехов А.В., Кузнецов Ю.Д. в заседании судебной коллегии не явились, о дате, времени и месте судебного заседания извещены надлежащим образом.

Представитель истца Морозова А.П. по доверенности Лаврова И.А. в заседание судебной коллегии явилась, возражала против удовлетворения апелляционной жалобы и дополнений к ней по доводам письменных возражений, просила решение суда первой инстанции оставить без изменения, апелляционную жалобу и дополнения к ней – без удовлетворения.

Представитель ответчика Межрайонной ИФНС № 46 по г.Москве по доверенности Дубровский В.В. в заседание судебной коллегии явился, полагал, что решение суда в части требований, заявленных к Межрайонной ИФНС № 46 по г.Москве, подлежит отмене, как постановленное с нарушением норм материального права.

Представители третьих лиц ООО «Строительно-эксплуатационное управление «Фундаментстрой-6», Государственной жилищной инспекции г.Москвы в заседание судебной коллегии не явились, о дате, времени и месте судебного заседания извещены надлежащим образом, сведений о причинах неявки и доказательств наличия уважительных причин неявки в судебное заседание не представили, в связи с чем с учетом положений ст. 167 ГПК РФ судебная коллегия полагает возможным рассмотреть дело при данной явке.

Проверив материалы дела, выслушав объяснения ответчика Богомазова В.Н., также являющегося председателем правления ответчика ТСН «Березовая роща б», и представляющего интересы ответчика ТСН «Березовая роща б», представителя истца Морозова А.П. по доверенности Лавровой И.А., представителя ответчика Межрайонной ИФНС России № 46 по г. Москве по доверенности Дубровского В.В., обсудив доводы апелляционной жалобы и дополнений к ней, возражений на апелляционную жалобу,

судебная коллегия приходит к следующему.

В силу ч. 1 ст. 36 ЖК РФ собственникам помещений в многоквартирном доме принадлежит на праве общей долевой собственности общее имущество в многоквартирном доме, а именно:

1) помещения в данном доме, не являющиеся частями квартир и предназначенные для обслуживания более одного помещения в данном доме, в том числе межквартирные лестничные площадки, лестницы, лифты, лифтовые и иные шахты, коридоры, технические этажи, чердаки, подвалы, в которых имеются инженерные коммуникации, иное обслуживающее более одного помещения в данном доме оборудование (технические подвалы);

2) иные помещения в данном доме, не принадлежащие отдельным собственникам и предназначенные для удовлетворения социально-бытовых потребностей собственников помещений в данном доме, включая помещения, предназначенные для организации их досуга, культурного развития, детского творчества, занятий физической культурой и спортом и подобных мероприятий;

3) крыши, ограждающие несущие и ненесущие конструкции данного дома, механическое, электрическое, санитарно-техническое и иное оборудование, находящееся в данном доме за пределами или внутри помещений и обслуживающее более одного помещения.

В силу ч. 2 ст. 36 ЖК РФ собственники помещений в многоквартирном доме владеют, пользуются и в установленных настоящим Кодексом и гражданским законодательством пределах распоряжаются общим имуществом в многоквартирном доме.

Частью 3 ст. 36 ЖК РФ предусмотрено, что уменьшение размера общего имущества в многоквартирном доме возможно только с согласия всех собственников помещений в данном доме путем его реконструкции.

Согласно ч. 4 ст. 36 ЖК РФ по решению собственников помещений в многоквартирном доме, принятому на общем собрании таких собственников, объекты общего имущества в многоквартирном доме могут быть переданы в пользование иным лицам в случае, если это не нарушает права и законные интересы граждан и юридических лиц.

Судом первой инстанции установлено и материалами дела подтверждается, что истцы являются собственниками жилых помещений в многоквартирном жилом доме, расположенном по адресу: г. Москва, проезд Березовой Рощи, д. 6.

16.11.2015 г. состоялось собрание собственников нежилых помещений, расположенных в многоквартирном жилом доме по адресу: г. Москва, проезд Березовой рощи, д. 6, проводимое в форме очного голосования с повесткой дня:

1. Избрание председателя и секретаря общего собрания собственников нежилых помещений в здании по адресу: 125252, г. Москва, проезд Березовой Рощи, д. 6.
2. Утверждение состава Счетной комиссии общего собрания собственников нежилых помещений в здании по адресу: 125252, г. Москва, проезд Березовой Рощи, д. 6.
3. Создание Товарищества собственников недвижимости «Березовая роща б» (сокращенное наименование – ТСН «Березовая роща б»).
4. Утверждение устава Товарищества собственников недвижимости «Березовая роща б» (сокращенное наименование – ТСН «Березовая роща б»).
5. Избрание Правления Товарищества собственников недвижимости «Березовая роща б».
6. Избрание ревизора Товарищества собственников недвижимости «Березовая роща б» (сокращенное наименование – ТСН «Березовая роща б»).
7. Избрание Председателя Товарищества собственников недвижимости «Березовая роща б» (сокращенное наименование – ТСН «Березовая роща б»).
8. Назначение лица, уполномоченного без доверенности быть заявителем при совершении всех действий, необходимых для государственной регистрации Товарищества

собственников недвижимости «Березовая роща 6» (сокращенное наименование – ТСН «Березовая роща 6»).

9. Установление места хранения материалов настоящего собрания.

Как указано в протоколе общего собрания инициатором проведения общего собрания является Богомазов В.Н., на собрании присутствовало семь собственников семи нежилых помещений, общая площадь которых составляет 2 119,3 кв.м.

23.11.2015г. Межрайонной ИФНС № 46 по г. Москве зарегистрировано Товарищество собственников недвижимости «Березовая роща 6» (ОГРН 5157746074338), адрес: 125252, г. Москва, Бульвар Ходынский, д. 19, кв. 8, основной вид деятельности - «Управление недвижимым имуществом». Председателем ТСН «Березовая роща 6» является Богомазов В.Н. (ИНН771912952549), что отражено в выписке ЕГРЮЛ.

В силу пп. 4 п.3 ст. 50 ГК РФ юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в организационно правовой форме товариществ собственников недвижимости, к которым относятся, в том числе товарищества собственников жилья.

В силу п. 1 ст. 135 ЖК РФ товариществом собственников жилья признается вид товариществ собственников недвижимости, представляющий собой объединение собственников помещений в многоквартирном доме для совместного управления общим имуществом в многоквартирном доме либо в случаях, указанных в части 2 статьи 136 настоящего Кодекса, имуществом собственников помещений в нескольких многоквартирных домах или имуществом собственников нескольких жилых домов, обеспечения владения, пользования и в установленных законодательством пределах распоряжения общим имуществом в многоквартирном доме либо совместного использования имущества, находящегося в собственности собственников помещений в нескольких многоквартирных домах, или имущества, принадлежащего собственникам нескольких жилых домов, осуществления деятельности по созданию, содержанию, сохранению и приращению такого имущества, предоставления коммунальных услуг лицам, пользующимся в соответствии с настоящим Кодексом помещениями в данных многоквартирных домах или данными жилыми домами, а также для осуществления иной деятельности, направленной на достижение целей управления многоквартирными домами либо на совместное использование имущества, принадлежащего собственникам помещений в нескольких многоквартирных домах, или имущества собственников нескольких жилых домов.

Согласно ч. 1 ст. 123.12 ГК РФ товариществом собственников недвижимости признается добровольное объединение собственников недвижимого имущества (помещений в здании, в том числе в многоквартирном доме, или в нескольких зданиях, жилых домов, дачных домов, садоводческих, огороднических или дачных земельных участков и т.п.), созданное ими для совместного владения, пользования и в установленных законом пределах распоряжения имуществом (вещами), в силу закона находящимся в их общей собственности или в общем пользовании, а также для достижения иных целей, предусмотренных законами.

Согласно ч. 2 ст. 123.12 ГК РФ Устав товарищества собственников недвижимости должен содержать сведения о его наименовании, включающем слова «товарищество собственников недвижимости», месте нахождения, предмете и целях его деятельности, составе и компетенции органов товарищества и порядке принятия ими решений, в том числе по вопросам, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов, а также иные сведения, предусмотренные законом.

В соответствии с ч. 1 ст. 123.13 ГК РФ товарищество собственников недвижимости является собственником своего имущества.

Как следует из Устава ТСН «Березовая роща 6», указанное товарищество создано на основании решения собрания собственников нежилых помещений, состоявшегося 16.11.2015г.

Согласно ч. 1 ст. 123.12 ГК РФ товарищество собственников недвижимости создается с целью совместного владения, пользования и в установленных законом пределах распоряжения имуществом (вещами), в силу закона находящимся в их общей собственности или в общем пользовании, а также для достижения иных целей, предусмотренных законами.

Суд первой инстанции, установив вышеизложенные обстоятельства, применительно к вышеуказанным положениям закона верно указал, что общее имущество многоквартирного жилого дома находится в общедолевогой собственности у всех собственников помещений дома, поэтому вопрос о создании товарищества собственников недвижимости в целях совместного владения, пользования и распоряжения общим имуществом многоквартирного жилого дома в силу положений ст.ст. 123.12 – 123.14 ГК РФ должен рассматриваться на общем собрании собственников всех помещений многоквартирного жилого дома.

Частью 2 ст. 123.13. ГК РФ установлено, что общее имущество в многоквартирном доме, а также объекты общего пользования в садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих товариществах принадлежат членам соответствующего товарищества собственников недвижимости на праве общей долевой собственности, если иное не предусмотрено законом. Состав такого имущества и порядок определения долей в праве общей собственности на него устанавливаются законом.

Согласно п. 1 ст. 136 ЖК РФ собственники помещений в одном многоквартирном доме могут создать только одно товарищество собственников жилья. Решение о создании товарищества собственников жилья принимается собственниками помещений в многоквартирном доме на их общем собрании. Такое решение считается принятым, если за него проголосовали собственники помещений в соответствующем многоквартирном доме, обладающие более чем пятьюдесятью процентами голосов от общего числа голосов собственников помещений в таком доме.

Согласно положений ст. 45 ЖК РФ собственник, по инициативе которого созывается общее собрание собственников помещений в многоквартирном доме, обязан сообщить собственникам помещений в данном доме о проведении такого собрания не позднее чем за десять дней до даты его проведения. В указанный срок сообщение о проведении общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме должно быть направлено каждому собственнику помещения в данном доме заказным письмом, если решением общего собрания собственников помещений в данном доме не предусмотрен иной способ направления этого сообщения в письменной форме, вручено каждому собственнику помещения в данном доме под роспись либо размещено в помещении данного дома, определенном таким решением и доступном для всех собственников помещений в данном доме. В сообщении о проведении общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме должны быть указаны:

- 1) сведения о лице, по инициативе которого созывается данное собрание;
- 2) форма проведения данного собрания (собрание или заочное голосование);
- 3) дата, место, время проведения данного собрания или в случае проведения данного собрания в форме заочного голосования дата окончания приема решений собственников по вопросам, поставленным на голосование, и место или адрес, куда должны передаваться такие решения;
- 4) повестка дня данного собрания;
- 5) порядок ознакомления с информацией и (или) материалами, которые представлены на данном собрании, и место или адрес, где с ними можно ознакомиться.

Общее собрание собственников помещений в многоквартирном доме правомочно (имеет кворум), если в нем приняли участие собственники помещений в данном доме или их представители, обладающие более чем пятьюдесятью процентами голосов от общего числа голосов. При отсутствии кворума для проведения годового общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме должно быть проведено повторное общее собрание собственников помещений в многоквартирном доме.

Согласно п. 1 ст. 181.2 ГК РФ решение собрания считается принятым, если за него проголосовало большинство участников собрания и при этом в собрании участвовало не менее пятидесяти процентов от общего числа участников соответствующего гражданско-правового сообщества.

Согласно ст. 46 ЖК РФ решения общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме по вопросам, поставленным на голосование, принимаются большинством голосов от общего числа голосов принимающих участие в данном собрании собственников помещений в многоквартирном доме, за исключением предусмотренных пунктами 1 - 3.1 части 2 статьи 44 настоящего Кодекса решений, которые принимаются большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов собственников помещений в многоквартирном доме. Решения общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме оформляются протоколами в порядке, установленном общим собранием собственников помещений в данном доме (ч. 1).

Общее собрание собственников помещений в многоквартирном доме не вправе принимать решения по вопросам, не включенным в повестку дня данного собрания, а также изменять повестку дня данного собрания (ч. 2).

Решения, принятые общим собранием собственников помещений в многоквартирном доме, а также итоги голосования доводятся до сведения собственников помещений в данном доме собственником, по инициативе которого было созвано такое собрание, путем размещения соответствующего сообщения об этом в помещении данного дома, определенном решением общего собрания собственников помещений в данном доме и доступном для всех собственников помещений в данном доме, не позднее чем через десять дней со дня принятия этих решений (ч. 3).

Протоколы общих собраний собственников помещений в многоквартирном доме и решения таких собственников по вопросам, поставленным на голосование, хранятся в месте или по адресу, которые определены решением данного собрания (ч. 4).

Решение общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме, принятое в установленном настоящим Кодексом порядке, по вопросам, отнесенным к компетенции такого собрания, является обязательным для всех собственников помещений в многоквартирном доме, в том числе для тех собственников, которые не участвовали в голосовании (ч. 5).

Каких-либо доказательств, свидетельствующих об извещении собственников жилых помещений наравне с собственниками нежилых помещений многоквартирного дома, стороной ответчиков в нарушение ст. 56 ГПК РФ в материалы дела не представлено.

В силу ст. 47 ЖК РФ в случае, если при проведении общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме путем совместного присутствия собственников помещений в данном доме для обсуждения вопросов повестки дня и принятия решений по вопросам, поставленным на голосование, такое общее собрание не имело указанного в части 3 статьи 45 настоящего Кодекса кворума, в дальнейшем решения общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме с такой же повесткой могут быть приняты путем проведения заочного голосования (передачи в место или по адресу, которые указаны в сообщении о проведении общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме, оформленных в письменной форме решений собственников по вопросам, поставленным на голосование) (часть 1).

Принявшими участие в общем собрании собственников помещений в многоквартирном доме, проводимом в форме заочного голосования, считаются собственники помещений в данном доме, решения которых получены до даты окончания их приема (часть 2).

В решении собственника по вопросам, поставленным на голосование, должны быть указаны:

- 1) сведения о лице, участвующем в голосовании;
- 2) сведения о документе, подтверждающем право собственности лица,

участвующего в голосовании, на помещение в соответствующем многоквартирном доме;
3) решения по каждому вопросу повестки дня, выраженные формулировками «за», «против» или «воздержался» (часть 3).

Согласно положениям ст. 48 ЖК РФ правом голосования на общем собрании собственников помещений в многоквартирном доме по вопросам, поставленным на голосование, обладают собственники помещений в данном доме. Голосование на общем собрании собственников помещений в многоквартирном доме осуществляется собственником помещения в данном доме как лично, так и через своего представителя (часть 1).

Количество голосов, которым обладает каждый собственник помещения в многоквартирном доме на общем собрании собственников помещений в данном доме, пропорционально его доле в праве общей собственности на общее имущество в данном доме (часть 3).

Голосование по вопросам повестки дня общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме, проводимого в форме заочного голосования, осуществляется только посредством оформленных в письменной форме решений собственников по вопросам, поставленным на голосование, за исключением случая, предусмотренного статьей 47.1 настоящего Кодекса (часть 5).

Судом установлено, что по адресу: г. Москва, проезд Березовой Рощи, д. 6, находится многоквартирный дом, в котором расположено семь нежилых помещений, принадлежащих участникам общего собрания собственников нежилых помещений от 16.11.2015г.

Нежилые помещения в указанном многоквартирном жилом доме не выделены в отдельный объект недвижимости, входят в состав многоквартирного жилого дома, связаны с жилыми помещениями общим имуществом, общими инженерными объектами и коммуникациями.

Обособленного общего имущества, находящегося в общей долевой собственности у собственников нежилых помещений, принявших решение о создании ТСН «Березовая роща б», не существует.

Истцам, являющимся собственниками жилых помещений, также как и семи собственникам нежилых помещений, в силу ч. 1 ст. 36 ЖК РФ принадлежит на праве общей долевой собственности все общее имущество в многоквартирном доме.

Согласно ч. 6 ст. 46 ЖК РФ собственник помещения в многоквартирном доме вправе обжаловать в суде решение, принятое общим собранием собственников помещений в данном доме с нарушением требований настоящего Кодекса, в случае, если он не принимал участия в этом собрании или голосовал против принятия такого решения и если таким решением нарушены его права и законные интересы. Заявление о таком обжаловании может быть подано в суд в течение шести месяцев со дня, когда указанный собственник узнал или должен был узнать о принятом решении. Суд с учетом всех обстоятельств дела вправе оставить в силе обжалуемое решение, если голосование указанного собственника не могло повлиять на результаты голосования, допущенные нарушения не являются существенными, и принятое решение не повлекло за собой причинение убытков указанному собственнику.

Согласно ст. 181.3 ГК РФ решение собрания недействительно по основаниям, установленным настоящим Кодексом или иными законами, в силу признания его таковым судом (оспоримое решение) или независимо от такого признания (ничтожное решение).

Недействительное решение собрания оспоримо, если из закона не следует, что решение ничтожно.

В силу ст. 181.5 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом, решение собрания ничтожно в случае, если оно:

1) принято по вопросу, не включенному в повестку дня, за исключением случая, если в собрании приняли участие все участники соответствующего гражданско-правового сообщества;

- 2) принято при отсутствии необходимого кворума;
- 3) принято по вопросу, не относящемуся к компетенции собрания;
- 4) противоречит основам правопорядка или нравственности.

О проведении 16.11.2015г. общего собрания собственников помещений многоквартирного дома по вопросу создания ТСН «Березовая роща б» собственники жилых помещений, обладающие 80% от общего числа голосов, не были извещены, на общем собрании 16.11.2015г. не присутствовали, что подтверждается протоколом № 1 от 16.11.2015г.

Разрешая спор, руководствуясь вышеуказанными положениями закона, оценив представленные по делу доказательства в их совокупности и взаимосвязи в соответствии со ст. 67 ГПК РФ, суд первой инстанции, установив вышеприведенные обстоятельства, пришел к правильному выводу о том, что общее собрание собственников нежилых помещений, проведенное 16.11.2015г., в котором принимали участие только собственники нежилых помещений дома, обладающие 20% от общего числа голосов собственников помещений дома, не имело кворума и было неправомочно принимать решения по всем вопросам повестки дня, связанным с созданием ТСН «Березовая роща б».

Суд верно указал, что в связи с отсутствием кворума принятые общим собранием 16.11.2015г. решения, в том числе о создании ТСН «Березовая роща б», являются ничтожными в силу ст. 181.5 ГК РФ.

Удовлетворяя требования истцов о признании недействительными решений общего собрания собственников нежилых помещений многоквартирного жилого дома по адресу: г.Москва, пр-д Березовой Рощи, д.б, проведенного 16.11.2015г. в форме очного голосования, оформленного протоколом №1 от 16.11.2015г., суд первой инстанции правомерно отклонил ходатайство ответчика Богомазова В.Н., являющегося также представителем ответчика ТСН «Березовая роща б», о применении срока исковой давности к спорным правоотношениям.

В соответствии с ч. 5 ст. 181.4 ГК РФ решение собрания может быть оспорено в суде в течение шести месяцев со дня, когда лицо, права которого нарушены принятием решения, узнало или должно было узнать об этом, но не позднее чем в течение двух лет со дня, когда сведения о принятом решении стали общедоступными для участников соответствующего гражданско-правового сообщества.

В силу п. 1 ст. 200 ГК РФ, если законом не установлено иное, течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права и о том, кто является надлежащим ответчиком по иску о защите этого права.

Согласно п. 2 ст. 197 ГК РФ правила статьи 195, пункта 2 статьи 196 и статей 198 - 207 настоящего Кодекса распространяются также на специальные сроки давности, если законом не установлено иное.

Согласно ст. 205 ГК РФ в исключительных случаях, когда суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности по обстоятельствам, связанным с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т.п.), нарушенное право гражданина подлежит защите.

Руководствуясь положениями ч. 5 ст. 181.4, ст. 200, п. 2 ст. 197, ст. 205 ГК РФ, суд верно пришел к выводу о том, что истцы обратились с настоящим иском в суд в пределах предусмотренного ч. 5 ст. 181.4 ГК РФ срока, поскольку материалами дела достоверно подтверждаются доводы истцов об их неосведомленности о проводимом 16.11.2015г. собрании по инициативе Богомазова В.Н. Из материалов дела следует, что о состоявшемся собрании и принятых на нем решениях истцы узнали по истечении предусмотренного шестимесячного срока на обжалование. В частности, истцу Морозову А.П. о решении собственников нежилых помещений о создании ТСН «Березовая роща б» стало известно 10.02.2016г. при получении ответа ИФНС № 14 по г. Москве о направлении ему копии Устава ТСН. С исковым заявлением истцы обратились в суд 08.06.2016г., то есть в пределах предусмотренного законом срока.

Судебная коллегия соглашается с выводами суда первой инстанции в указанной части, поскольку они постановлены в соответствии с требованиями закона и фактическими обстоятельствами дела.

В апелляционной жалобе ответчик Богомазов В.Н., являющийся также представителем ответчика ТСН «Березовая роща б», указывает, что решение собственников нежилых помещений в многоквартирном доме по адресу: г.Москва, проезд Березовой рощи, д.б, от 16.11.2015г. о создании ТСН «Березовая роща б» не нарушает права истцов, являющихся собственниками жилых помещений, поскольку согласно Устава ТСН «Березовая роща б» предметом деятельности Товарищества является совместная хозяйственная деятельность собственников нежилых помещений и совместное использование имущества - только нежилых помещений, указанных в п. 1.3 Устава, принадлежащих учредителям Товарищества. По мнению заявителя, ТСН «Березовая роща б» не ставило цели по управлению имуществом, находящимся в общей долевой собственности дома и поэтому не требовалось уведомления всех собственников дома о проведении собрания собственников нежилых помещений.

Вышеуказанные доводы не могут служить основанием для отмены постановленного решения, поскольку основаны на неправильном применении и толковании норм материального права и противоречат фактическим обстоятельствам.

Разрешая спор, суд первой инстанции верно указал, что по адресу: г. Москва, проезд Березовой рощи, д.б, находится многоквартирный дом, в котором расположены 7 нежилых помещений, принадлежащих участникам общего собрания нежилых помещений от 16.11.2015г. Нежилые помещения в указанном многоквартирном доме не выделены в отдельный объект недвижимости, входят в состав многоквартирного жилого дома, связаны с жилыми помещениями общим имуществом, общими инженерными объектами и коммуникациями. Указанный вывод суда подтверждается технической документацией на жилой дом, представленной в материалы гражданского дела.

Доказательств наличия обособленного имущества, находящегося в общей долевой собственности у участников общего собрания собственников нежилых помещений, ответчики суду не представили.

В силу ч. 1 ст. 123.12 ГК РФ, ч. 1 ст. 135 ЖК РФ любое товарищество собственников недвижимости (ТСН) на основании закона создается для совместного управления, т.е. владения, пользования и распоряжения имуществом (вещами), в силу закона находящимся в их общей собственности или в общем пользовании, а также для достижения иных целей, предусмотренных законами.

Вопреки доводам апелляционной жалобы, целью создания ТСН «Березовая роща б» являлось именно управление общим имуществом многоквартирного дома, что следует из протокола общего собрания от 16.11.2015г., в котором имеется ссылка на ст. 123.12 ГК РФ, и Устава ТСН «Березовая роща б», утвержденного общим собранием 16.11.2015г., в котором указано, что целью создания ТСН является управление общим имуществом, в силу закона находящимся в общей собственности участников ТСН. Согласно п. 1.3 Устава в редакции, утвержденной собранием собственников нежилых помещений от 16.11.2015г., Товарищество является некоммерческой организацией, объединяющей собственников объектов недвижимости. Согласно п. 2.1. Устава предметом деятельности Товарищества является совместное использование имущества (вещей), в силу закона находящегося в их общей собственности и (или) в общем пользовании, и управление им в установленных законодательством пределах, распоряжение общим имуществом (нежилые помещения).

Согласно п. 2.2. Устава основными видами деятельности Товарищества являются: обеспечение совместного использования общего имущества; содержание, обслуживание, эксплуатация, благоустройство и ремонт общего имущества; финансирование совместного использования, содержания, эксплуатации, развития общего имущества, в том числе прием платежей, оплата услуг ресурсоснабжающих, подрядных организаций, оформление документов для получения субсидий, дотаций, привлечение кредитов и займов; оформление

прав на объекты недвижимости; охрана общего имущества, прилегающей территории, имущества собственников недвижимости; содержание и благоустройство прилегающей территории; текущий или капитальный ремонт недвижимости собственников и общего имущества; строительство и реконструкция объектов недвижимости; представление интересов собственников и владельцев помещений в отношениях с третьими лицами по вопросам деятельности Товарищества; консультирование собственников и владельцев помещений по вопросам деятельности Товарищества; передача в аренду и/или использование общего имущества, помещений, фасадов, элементов зданий, прилегающей территории; ведение реестра собственников и владельцев недвижимости.

Согласно п. 3.1. Устава Товарищество вправе заключать в соответствии с законодательством договор управления общим имуществом и иные обеспечивающие управление общим имуществом договоры; определять смету доходов и расходов на год, в том числе необходимые расходы на содержание и ремонт общего имущества, затраты на капитальный ремонт и реконструкцию, специальные взносы и отчисления в резервный фонд, а также расходы на другие установленные настоящей главой и Уставом Товарищества цели; устанавливать на основе принятой сметы доходов и расходов на год Товарищества размеры платежей и взносов для каждого собственника недвижимости в соответствии с его долей в праве общей собственности на общее имущество; выполнять работы и оказывать услуги собственникам и владельцам недвижимости; пользоваться предоставляемыми банками кредитами в порядке и на условиях, которые предусмотрены законодательством; передавать по договорам материальные и денежные средства лицам, выполняющим для Товарищества работы и предоставляющим Товариществу услуги; продавать и передавать во временное пользование, обменивать имущество, принадлежащее Товариществу.

Согласно п. 3.2. Устава в случаях, если это не нарушает права и законные интересы собственников и владельцев недвижимости, товарищество также вправе: предоставлять в пользование или ограниченное пользование часть общего имущества; в соответствии с требованиями законодательства в установленном порядке надстраивать, перестраивать часть общего имущества; получать в пользование либо получать или приобретать в общую долевую собственность собственников недвижимости; заключать сделки и совершать иные отвечающие целям и задачам Товарищества действия; страховать имущество и объекты общей собственности, находящиеся у Товарищества в управлении или в собственности (т.3 л.д.35-41).

Указание в апелляционной жалобе о том, что ТСН «Березовая роща б» создано для иных целей, таких как ведение хозяйственной деятельности собственных помещений, оптимизации расходов собственников нежилых помещений, ведение единого бухгалтерского учета при уплате коммунальных платежей, совместного использования нежилых помещений, принадлежащих участникам собрания, является несостоятельным, поскольку указанные цели не предусмотрены законом для деятельности ТСН.

В материалах дела имеется копия договора № 117 от 01.12.2015г. по управлению и предоставлению коммунальных и эксплуатационных услуг в доме по адресу: г. Москва, проезд Березовой рощи, д. 6, заключенного между ТСН «Березовая роща б» и ООО «СЭУ «ФС-б», из которого следует, что ТСН «Березовая роща б» передало ООО «СЭУ «ФС-б» право на оказание услуг и выполнение работ по надлежащему содержанию и ремонту общего имущества дома, предоставление коммунальных услуг собственникам помещений в доме, осуществление иной деятельности по управлению домом. Договором определен перечень работ и услуг по ремонту общего имущества дома (т.2 л.д.79-81).

Сам по себе факт заключения указанного договора свидетельствует о реализации прав по управлению многоквартирным домом со стороны ТСН «Березовая роща б».

Изменение редакции Устава ТСН «Березовая роща б» после обращения истцов в суд с настоящим иском, а именно: 24.08.2016г., не опровергает правильность выводов суда о признании недействительным решения собственников нежилых помещений о создании ТСН «Березовая роща б», поскольку новая редакция Устава

ТСН «Березовая роща б» не изменяет целей его деятельности, установленных ч. 1 ст. 123.12 ГК РФ, ч. 1 ст. 135 ЖК РФ.

Доводы апелляционной жалобы о том, что при создании ТСН «Березовая роща б» не было допущено нарушения прав истцов, являются несостоятельными, как основанные на неверном применении норм материального права. Собственникам жилых помещений (истцам) и собственникам нежилых помещений в силу ст. 123.13. ГК РФ, ст. 36 ЖК РФ принадлежит на праве общей собственности все общее имущество многоквартирного дома, включая помещения общего пользования, лифты, несущие конструкции, инженерные сети и другое общее имущество, находящееся на первых трех этажах здания, занимаемых собственниками нежилых помещений. Собственники жилых помещений, которым принадлежит более 80% голосов, не были извещены о проведении 16.11.2015г. собрания по вопросу создания ТСН «Березовая роща б» и не участвовали в этом собрании, в связи с чем при проведении оспариваемого собрания отсутствовал кворум, в силу чего решения данного собрания собственников нежилых помещений правомерно признаны судом недействительными.

Из материалов дела следует, что внеочередное общее собрание собственников помещений дома, проведенное в форме очно-заочного голосования в период с 12.11.2015г. по 12.12.2015г., приняло решение о выборе способа управления домом - управление ТСН(Ж) «Березовая роща б».

Решением Савеловского районного суда г. Москвы от 23.09.2016г. по гражданскому делу № 2-5172/16 отказано в удовлетворении исковых требований Богомазова В.Н., Фельде М.Ю., Пироговой Н.А., Долженко А.Н., Нормана Р.И., Ванцяна В.В., Ванцяна М.М., Ягудиной В.М., ООО «Фонте», Ганди Р.Я. к Ратовскому В.С., Акимову А.В., Дмитриеву Д.В., Ходорову А.А., Чикалаевой Н.С., Морозову А.П. Гречину Н.И., Тимофеевой М.Н., Киселевой О.В., Руфовой Н.Л. о признании недействительным решения внеочередного общего собрания собственников помещений многоквартирного жилого дома по адресу: г.Москва, проезд Березовой рощи, д. 6, о создании ТСН(Ж) «Березовая роща б» и выборе способа управления - управление ТСН(Ж), оформленного протоколом от 12.12.2015г. Апелляционным определением судебной коллегии по гражданским делам Московского городского суда от 12.04.2017г. решение Савеловского районного суда г. Москвы от 23.09.2016г. по гражданскому делу № 2-5172/16 оставлено без изменения и вступило в законную силу.

Таким образом, управляющей организацией многоквартирного дома по адресу: г.Москва, проезд Березовой рощи, д. 6, является ТСН(Ж) «Березовая роща б», которое осуществляет управление домом и которым заключены договоры с эксплуатирующими организациями, в том числе на содержание и ремонт общего имущества дома.

Довод апелляционной жалобы о том, что иск заявлен ненадлежащими лицами, является несостоятельным, поскольку истцы являются собственниками жилых помещений многоквартирного жилого дома по адресу: г.Москва, проезд Березовой рощи, д. 6, поэтому имеют право участвовать в общем собрании по вопросу организации ТСН в данном доме.

Доводы апелляционной жалобы о неправильном определении обстоятельств, имеющих значение для дела, не содержат сведений, опровергающих выводы суда в части признания недействительным решения собственников нежилых помещений от 16.11.2015г. о создании ТСН «Березовая роща б», а также данных, которые не были приняты во внимание судом первой инстанции при постановлении решения.

Доводы апелляционной жалобы о том, что судом дана ненадлежащая оценка представленным по делу доказательствам, судебная коллегия отклоняет, поскольку в силу положений ст. ст. 56, 59, 67 ГПК РФ суд самостоятельно определяет какие обстоятельства имеют значение для дела, какой стороне их надлежит доказывать, принимает те доказательства, которые имеют значение для рассмотрения и разрешения дела, оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств, никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы.

Доводы апелляционной жалобы в части несогласия с решением суда о признании недействительным решения собственников нежилых помещений от 16.11.2015г. о создании ТСН «Березовая роща б», не содержат обстоятельств, которые нуждались бы в дополнительной проверке, направлены на иную оценку исследованных судом первой инстанции доказательств. Изложенные в апелляционной жалобе доводы фактически выражают несогласие истца с выводами суда в указанной части, однако по существу их не опровергают, оснований к отмене решения не содержат, в связи с чем признаются судом апелляционной инстанции несостоятельными.

Вместе с тем судебная коллегия полагает решение суда первой инстанции подлежащим отмене в части указания на то, что решение является основанием для погашения записи в Едином государственном реестре юридических лиц о Товариществе собственников недвижимости «Березовая роща б» с местом нахождения по адресу: 125252, г.Москва, Бульвар Ходынский, д.19, кв.8 (ОГРН 5157746074338), а также в части возложения на Богомазова В.Н. обязанности по осуществлению ликвидации ТСН «Березовая роща б», с принятием в указанной части нового решения об отказе в удовлетворении исковых требований.

Разрешая спор в части требований истцов об указании о том, что решение является основанием для погашения записи в Едином государственном реестре юридических лиц о Товариществе собственников недвижимости «Березовая роща б» с местом нахождения по адресу: 125252, г.Москва, Бульвар Ходынский, д.19, кв.8 (ОГРН 5157746074338), а также в части возложения на Богомазова В.Н. обязанности по осуществлению ликвидации ТСН «Березовая роща б», суд первой инстанции, руководствуясь положениями ст.ст. 61 ГК РФ, 141 ЖК РФ, п. 6 ст. 22 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», исходил из того, что согласно сведениям Межрайонной ИФНС № 46 по г. Москве ТСН «Березовая роща б» является в настоящее время действующим юридическим лицом, а лицом, имеющим право без доверенности действовать от имени ТСН «Березовая роща б», является председатель Богомазов В.Н. (ИНН 771912952549), поскольку при создании ТСН «Березовая роща б» были допущены грубые нарушения закона, носящие неустранимый характер, пришел к выводу об удовлетворении указанных исковых требований.

Судебная коллегия полагает данные выводы суда первой инстанции ошибочными, постановленными в нарушение норм материального права без учета фактических обстоятельств.

Согласно ст. 195 ГПК РФ решение должно быть законным и обоснованным.

Согласно ч. 1, 2 ст. 330 ГПК РФ основаниями для отмены или изменения решения суда в апелляционном порядке являются: неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела; недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела; несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам дела; нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права.

Неправильным применением норм материального права являются: неприменение закона, подлежащего применению; применение закона, не подлежащего применению; неправильное истолкование закона.

Указанным требованиям закона постановленное судом первой инстанции решение в вышеприведенной части не соответствует.

В соответствии с ч. 3 ст. 61 ГК РФ юридическое лицо ликвидируется по решению суда:

1) по иску государственного органа или органа местного самоуправления, которым право на предъявление требования о ликвидации юридического лица предоставлено законом, в случае признания государственной регистрации юридического лица недействительной, в том числе в связи с допущенными при его создании грубыми нарушениями закона, если эти нарушения носят неустранимый характер;

2) по иску государственного органа или органа местного самоуправления, которым право на предъявление требования о ликвидации юридического лица предоставлено законом, в случае осуществления юридическим лицом деятельности без надлежащего разрешения (лицензии) либо при отсутствии обязательного членства в саморегулируемой организации или необходимого в силу закона свидетельства о допуске к определенному виду работ, выданного саморегулируемой организацией;

3) по иску государственного органа или органа местного самоуправления, которым право на предъявление требования о ликвидации юридического лица предоставлено законом, в случае осуществления юридическим лицом деятельности, запрещенной законом, либо с нарушением Конституции Российской Федерации, либо с другими неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов;

4) по иску государственного органа или органа местного самоуправления, которым право на предъявление требования о ликвидации юридического лица предоставлено законом, в случае систематического осуществления общественной организацией, общественным движением, благотворительным и иным фондом, религиозной организацией деятельности, противоречащей уставным целям таких организаций;

5) по иску учредителя (участника) юридического лица в случае невозможности достижения целей, ради которых оно создано, в том числе в случае, если осуществление деятельности юридического лица становится невозможным или существенно затрудняется;

б) в иных случаях, предусмотренных законом.

Согласно ч. 5 ст. 61 ГК РФ решением суда о ликвидации юридического лица на его учредителей (участников) или на орган, уполномоченный на ликвидацию юридического лица его учредительным документом, могут быть возложены обязанности по осуществлению ликвидации юридического лица.

Вместе с тем, истцами требований о ликвидации ТСН «Березовая роща б» не заявлено.

При этом судебная коллегия отмечает, что согласно п.1 ч. 3 ст. 61 ГК РФ требование о ликвидации юридического лица в случае признания государственной регистрации юридического лица недействительной, в том числе в связи с допущенными при его создании грубыми нарушениями закона, если эти нарушения носят неустранимый характер, может быть предъявлено в суд государственным органом или органом местного самоуправления, которому право на предъявление такого требования предоставлено законом.

С учетом приведенных норм права у истцов право на предъявление иска о ликвидации юридического лица отсутствует.

В соответствии со ст. 1 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» государственная регистрация юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее - государственная регистрация) - акты уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемые посредством внесения в государственные реестры сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, приобретении физическими лицами статуса индивидуального предпринимателя, прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей, иных сведений о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Согласно ст. 4 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» в Российской Федерации ведутся государственные реестры, содержащие соответственно сведения о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, приобретении физическими лицами статуса индивидуального предпринимателя, прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей, иные сведения о юридических лицах, индивидуальных предпринимателях и соответствующие документы.

В соответствии с п.1 ст. 11 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ решение о государственной регистрации, принятое регистрирующим органом, является основанием внесения соответствующей записи в соответствующий государственный реестр.

Именно решение о государственной регистрации либо решение об отказе в государственной регистрации имеет соответствующие признаки ненормативного акта, которые могут быть оспорены в установленном законом порядке.

Согласно п. 3 ст. 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ в случае изменения содержащихся в государственных реестрах сведений ранее внесенные сведения сохраняются.

Согласно разъяснениям, изложенным в пункте 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.07.1996 № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» основанием для принятия решения суда о признании ненормативного акта, а в случаях, предусмотренных законом, также нормативного акта государственного органа или органа местного самоуправления недействительным являются одновременно как его несоответствие закону или иному правовому акту, так и нарушение указанным актом гражданских прав и охраняемых законом интересов гражданина или юридического лица, обратившихся в суд с соответствующим требованием.

При осуществлении государственной регистрации с нарушениями закона оспариванию должна подлежать не запись о государственной регистрации внесения соответствующих сведений в государственный реестр, а решение о государственной регистрации, которое является документом, принимаемым по результатам проведенной проверки представленных заявителем документов.

Записи, внесенные в ЕГРЮЛ, имеют лишь правоподтверждающее значение и не являются по смыслу действующего законодательства правовыми актами, подлежащими обжалованию в судебном порядке в отрыве от обжалования ненормативных правовых актов, на основании которых были внесены соответствующие записи, так как, в силу пункта 3 статьи 5 и статьи 11 Закона о государственной регистрации, решение о государственной регистрации, принятое регистрирующим органом, является основанием внесения соответствующей записи в государственный реестр; при этом в случае изменения содержащихся в государственных реестрах сведений ранее внесенные сведения сохраняются.

Таким образом, с учетом приведенных выше положений действующего законодательства, решение суда в части погашения в ЕГРЮЛ записи о ТСН «Березовая роща б» постановлено с нарушением положений закона, в силу чего в указанной части подлежит отмене.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 328, 329, 330 ГПК РФ, судебная коллегия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Решение Савеловского районного суда г. Москвы от 02 декабря 2016 года в части указания на то, что решение является основанием для погашения записи в Едином государственном реестре юридических лиц о Товариществе собственников недвижимости «Березовая роща б» с местом нахождения по адресу: 125252, г.Москва, Бульвар Ходынский, д.19, кв.8 (ОГРН 5157746074338), в части возложения на Богомазова Владимира Николаевича обязанности по осуществлению ликвидации ТСН «Березовая роща б» - отменить.

Постановить в указанной части новое решение, которым в удовлетворении исковых требований об указании о том, что решение является основанием для погашения записи в Едином государственном реестре юридических лиц о Товариществе

11
собственников недвижимости «Березовая роща 6» с местом нахождения по адресу: 125252, г.Москва, Бульвар Ходынский, д.19, кв.8 (ОГРН 5157746074338), в части возложения на Богомазова Владимира Николаевича обязанности по осуществлению ликвидации ТСН «Березовая роща 6» - отказать.

В остальной части решение Савеловского районного суда г. Москвы от 02 декабря 2016 года - оставить без изменения, апелляционную жалобу - без удовлетворения.

Председательствующий:

Судьи:



на 2 листах
СУДЬЯ: _____
СЕКРЕТАРЬ: _____

