

**ВОСЬМОЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД**

644024, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д.42, канцелярия (3812)37-26-06, факс:37-26-22, www.8aas.arbitr.ru, info@8aas.arbitr.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ**город Омск****15 июня 2010 года****Дело № А46-1017/2010**

Резолютивная часть постановления объявлена 08 июня 2010 года

Постановление изготовлено в полном объеме 15 июня 2010 года

Восьмой арбитражный апелляционный суд в составе:

председательствующего судьи Рябухиной Н.А.

судей Гладышевой Е.В., Солодкевич Ю.М.

при ведении протокола судебного заседания секретарем Мокшиной С.В.,

рассмотрев в открытом судебном заседании апелляционную жалобу (регистрационный номер 08АП-3544/2010) общества с ограниченной ответственностью «Управляющая компания Жилищно-коммунального хозяйства «Мостовик» на решение Арбитражного суда Омской области от 25 марта 2010 года по делу № А46-1017/2010 (судья Погосткина Е.А.), принятое по иску открытого акционерного общества «ОмскВодоканал» к обществу с ограниченной ответственностью «Управляющая компания Жилищно-коммунального хозяйства «Мостовик»

об обязанности выполнить условия договора,

при участии в судебном заседании представителей:

от ООО «Управляющая компания Жилищно-коммунального хозяйства «Мостовик» – представитель Фартух Е.С. по доверенности от 15.02.2010,

от ОАО «ОмскВодоканал» – представитель Доминяк Е.Н. по доверенности № 15/8 от 11.01.2010,

установил:

Открытое акционерное общество «ОмскВодоканал» (далее – ОАО «ОмскВодоканал») 25.01.2010 обратилось в Арбитражный суд Омской области с иском к обществу с ограниченной ответственностью «Управляющая компания Жилищно-коммунального хозяйства «Мостовик» (далее – ООО «УК ЖКХ «Мостовик») об

обязании ответчика исполнить пункт 7.7 договора № 2165/1 от 04.03.2009, а именно: установить прибор учета воды на границе эксплуатационной ответственности по водопроводным сетям между ОАО «ОмскВодоканал» и ООО «УК ЖКХ «Мостовик» в месячный срок со дня вступления решения в законную силу (с учетом принятых судом уточнений).

Решением Арбитражного суда Омской области от 25.03.2010 по делу № А46-1017/2010 исковые требования удовлетворены. На ООО «УК ЖКХ «Мостовик» возложена обязанность исполнить пункт 7.7 договора № 2165/1 от 04.03.2009, а именно: установить прибор учета воды на границе эксплуатационной ответственности по водопроводным сетям между ОАО «ОмскВодоканал» и ООО «УК ЖКХ «Мостовик» в месячный срок со дня вступления решения в законную силу. С ООО «УК ЖКХ «Мостовик» в пользу ОАО «ОмскВодоканал» взыскано 2000 руб. расходов по уплате государственной пошлины.

Возражая против принятого судом решения, ООО «УК ЖКХ «Мостовик» в апелляционной жалобе просит его отменить, ссылаясь на нарушение судом норм процессуального права.

ОАО «ОмскВодоканал» в письменном отзыве на апелляционную жалобу просит оставить обжалуемое решение суда без изменения, апелляционную жалобу – без удовлетворения.

В заседании суда апелляционной инстанции представитель ответчика поддержал доводы, изложенные в апелляционной жалобе, просит отменить решение суда первой инстанции и принять по делу новый судебный акт, ссылаясь на нарушение судом первой инстанции норм процессуального права, так как к участию в деле в качестве третьего лица суд должен был привлечь собственника.

Представитель истца высказался согласно письменному отзыву на апелляционную жалобу, просит оставить решение без изменения, апелляционную жалобу - без удовлетворения, поскольку при заключении договора ответчик принял на себя обязательно по установке прибора учета, но не исполнил его. Нормы процессуального права судом не нарушены. В суде первой инстанции ответчик не заявлял о привлечении к участию в деле третьего лица.

Рассмотрев материалы дела, апелляционную жалобу и письменный отзыв на неё, выслушав представителей сторон, суд апелляционной инстанции считает обжалуемое решение суда подлежащим оставлению без изменения.

Как следует из материалов дела, между ОАО «ОмскВодоканал» и ООО «УК ЖКХ «Мостовик» (абонент) заключен договор на отпуск питьевой воды, прием сточных вод и загрязняющих веществ от 04.03.2009 № 2165/1, предметом которого является отпуск питьевой воды на нужды объектов абонента и его субабонентов из централизованной системы питьевого водоснабжения города, прием сточных вод и загрязняющих веществ от объектов абонента и его субабонентов в централизованную систему канализации города, на условиях определенных в договоре (пункт 1.1 договора). Отпуск питьевой воды и прием сточных вод осуществляется ОАО «ОмскВодоканал» через оформленные в соответствии с условиями договора и указанные в приложении № 3 (если оно оформлено на момент заключения договора) водопроводные вводы и канализационные выпуски абонента на границах эксплуатационной ответственности сторон (пункт 1.2 договора).

В соответствии с пунктом 2 статьи 548 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью и нефтепродуктами, водой и другими товарами, правила о договоре энергоснабжения (статьи 539 - 547) применяются, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

Пунктом 3 статьи 539 ГК РФ установлено, что к отношениям по договору энергоснабжения, не урегулированным настоящим Кодексом, применяются законы и иные правовые акты об энергоснабжении, а также обязательные правила, принятые в соответствии с ними.

Согласно пункту 2 статьи 307 ГК РФ обязательства возникают из договора, вследствие причинения вреда и из иных оснований, указанных в Гражданском кодексе РФ.

Отношения абонентов (заказчиков) и организаций водопроводно-канализационного хозяйства в сфере пользования централизованными системами водоснабжения и (или) канализации населенных пунктов регулируют Правила пользования системами коммунального водоснабжения в Российской Федерации, утвержденные Постановлением Правительства Российской Федерации от 12.02.1999 № 167.

В силу абзаца 5 пункта 88 Правил пользования системами коммунального водоснабжения в РФ абонент обязан обеспечивать учет получаемой питьевой воды и сбрасываемых сточных вод. Оплата абонентом полученной питьевой воды и

сброшенных сточных вод производится в соответствии с данными учета, если иное не предусмотрено Правилами или договором (пункт 69 Правил). Учет полученной питьевой воды и сбрасываемых сточных вод обеспечивает абонент (пункт 32 Правил).

Согласно пунктам 33, 34 Правил пользования системами коммунального водоснабжения в РФ количество полученной питьевой воды и сброшенных сточных вод определяется абонентом в соответствии с данными учета фактического потребления питьевой воды и сброса сточных вод по показаниям средств измерения, за исключением случаев, установленных настоящими Правилами. Для учета объемов отпущенной абоненту питьевой воды и принятых сточных вод используются средства измерения, внесенные в государственный реестр, по прямому назначению, указанному в их технических паспортах. С этой целью оборудуются узлы учета, размещаемые на сетях абонента, как правило, на границе эксплуатационной ответственности между организацией водопроводно-канализационного хозяйства и абонентом. Оборудование узлов учета и их эксплуатация осуществляются за счет абонента.

Согласно пункту 7.7 договора на отпуск питьевой воды, прием сточных вод и загрязняющих веществ от 04.03.2009 № 2165/1, абонент обязуется в срок до 01.06.2009 установить прибор учета воды на границе эксплуатационной ответственности по водопроводным сетям между ОАО «ОмскВодокнаал» и абонентом.

В силу статей 309, 310 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями договора, односторонний отказ от исполнения обязательств не допускается.

Поскольку обязанность ответчика как абонента установить прибор учета воды на границе эксплуатационной ответственности по водопроводным сетям между ОАО «ОмскВодокнаал» и абонентом согласована сторонами в договоре № 2165/1 от 04.03.2009, и условие договора, устанавливающее эту обязанность, не противоречит нормам Гражданского кодекса РФ и Правилам пользования системами коммунального водоснабжения в РФ, суд первой инстанции обоснованно удовлетворил иски требования ОАО «ОмскВодокнаал» о понуждении ООО «УК ЖКХ «Мостовик» исполнить пункт 7.7 договора № 2165/1 от 04.03.2009.

Довод апелляционной жалобы о нарушении судом первой инстанции норм процессуального права в связи с непривлечением к участию в деле в качестве **ответчика** Администрации Дружинского сельского поселения Омского

муниципального района Омской области, в собственности которой находятся водопроводные сети ООО «УК ЖКХ «Мостовик», отклоняется.

Суд апелляционной инстанции учитывает, что договор на отпуск питьевой воды, прием сточных вод и загрязняющих веществ от 04.03.2009 № 2165/1 заключен между ОАО «ОмскВодокнаал» и ООО «УК ЖКХ «Мостовик» (абонентом) от своего имени, со ссылкой в пункте 1.3 на договор доверительного управления имуществом от 21.03.2008. Администрация Дружинского сельского поселения Омского муниципального района Омской области, передавая в доверительное управление ООО «УК ЖКХ «Мостовик» имущество по договору от 21.03.2008 (л.д. 74-81), стороной договора № 2165/1 от 04.03.2009 не является, и на неё обязанности по этому договору не возложены.

При этом по условиям договора доверительного управления имуществом от 21.03.2008, зарегистрированного в установленном законом порядке (л.д.79), учредитель управления (Администрация Дружинского сельского поселения Омского муниципального района Омской области) передает доверительному управляющему (ООО «УК ЖКХ «Мостовик») в доверительное управление муниципальное имущество, а доверительный управляющий обязуется осуществлять управление полученным имуществом в интересах учредителя управления и выгодоприобретателей – граждан, зарегистрированных в соответствии с законодательством РФ на территории с. Дружино, п. Горячий ключ, с. Мельничное, с. Красная Горка и разъезда Петрушенко Дружинского сельского поселения Омского муниципального района Омской области (пункт 1.1 договора). Доверительный управляющий в том числе осуществляет эксплуатацию переданных по договору инженерных сетей (пункт 1.6 договора), вправе совершать от своего имени юридические и фактические действия в интересах выгодоприобретателей (пункт 4.1.1), совершать сделки с переданным в управление имуществом от своего имени (пункт 4.1.2).

В соответствии со статьей 1012 ГК РФ по договору доверительного управления имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя) (пункт 1). Осуществляя доверительное управление имуществом, доверительный управляющий вправе совершать в отношении этого имущества в соответствии с

договором доверительного управления любые юридические и фактические действия в интересах выгодоприобретателя (пункт 2).

Возложение на ООО «УК ЖКХ «Мостовик» обязанности исполнить пункт 7.7 договора № 2165/1 от 04.03.2009, а именно: установить прибор учета воды на границе эксплуатационной ответственности по водопроводным сетям между ОАО «ОмскВодоканал» и ООО «УК ЖКХ «Мостовик» соответствует условиям договора № 2165/1 от 04.03.2009 и не противоречит условиям договора доверительного управления имуществом от 21.03.2008.

Изложенный представителем ООО «УК ЖКХ «Мостовик» в заседании суда апелляционной инстанции довод о том, что суд первой инстанции должен был привлечь Администрацию Дружинского сельского поселения Омского муниципального района Омской области к участию в деле в качестве **третьего лица**, отклоняется.

Как следует из материалов дела, ответчик в отзыве на иск, в предварительном и основном судебных заседаниях не заявлял о привлечении Администрации Дружинского сельского поселения Омского муниципального района к участию в деле ни в качестве ответчика, ни в качестве третьего лица. Ссылаясь в заседании суда апелляционной инстанции на то, что суд первой инстанции должен был привлечь Администрацию Дружинского сельского поселения Омского муниципального района к участию в деле в качестве третьего лица, представитель ответчика не обосновал свой довод. Суд апелляционной инстанции считает, что такие основания отсутствуют, и судом первой инстанции нарушений норм процессуального права не допущено. Обжалуемое решение суда о правах или обязанностях Администрации Дружинского сельского поселения Омского муниципального района Омской области не принято.

Удовлетворив иски требования, суд первой инстанции принял законное и обоснованное решение, которое отмене или изменению не подлежит. Апелляционная жалоба ООО «УК ЖКХ «Мостовик» оставляется без удовлетворения. Судебные расходы по апелляционной жалобе относятся на ООО «УК ЖКХ «Мостовик».

Руководствуясь пунктом 1 статьи 269, статьями 270-271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Восьмой арбитражный апелляционный суд

ПОСТАНОВИЛ:

Решение Арбитражного суда Омской области от 25.03.2010 по делу № А46-1017/2010 оставить без изменения, апелляционную жалобу – без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия, может быть обжаловано путем подачи кассационной жалобы в Федеральный арбитражный суд Западно-Сибирского округа в течение двух месяцев со дня изготовления постановления в полном объеме.

Председательствующий

Н.А. Рябухина

Судьи

Е.В. Гладышева

Ю.М. Солодкевич