В ... городской суд Пермского края

Истец - ответчик по первоначальному иску:

... Надежда Николаевна

Ответчик: истец по первоначальному иску -

ТСЖ "..."

ВСТРЕЧНОЕ ИСКОВОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ

**Вводная часть**

8 февраля 2012 состоялось решение судьи Козловой О.Ф. по  иску ТСЖ «Азинское» ко мне и другим собственникам квартиры о взыскания якобы задолженности. Я не была извещена о судебном заседании. Не будучи извещенной об иске, не могла заявить Встречный иск. На мое Заявление об отмене Заочного решения я получила письмо судьи о том, что 15 мая 2012 в судебном заседании будет рассмотрено мое Заявление об отмене состоявшегося решения. В письме указано также, что в случае отмены решения новое рассмотрение искового заявления ТСЖ начнется через 40 минут после начала судебного заседания по рассмотрению моего заявления об отмене состоявшегося Заочного решения.

НА СЛУЧАЙ ОТМЕНЫ ЗАОЧНОГО РЕШЕНИЯ от 8 февраля 2012 у меня возникает право на подачу Встречного искового заявления в порядке ст. 137 ГПК РФ. Реализуя это свое процессуальное право, подаю настоящее Встречное заявление, удовлетворение которого исключает полностью удовлетворение первоначального иска при наличии между встречным и первоначальным исками взаимной связи.

|  |
| --- |
| **Обстоятельства, на которых основываются требования по Встречному иску, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства, представлены в нижеследующих параграфах** |

**1. Относительно применимости законодательства о защите прав потребителей и Гражданского кодекса РФ для разрешения спора**

**1**.1.В пункте 17 статьи 2 Федерального закона 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса»  закреплена норма, согласно которой ТСЖ  и иные управляющие компании **«приобретают товары и услуги для предоставления коммунальных услуг лицам, пользующимся помещениями в данном многоквартирном доме»**. Это означает, что ТСЖ обязано иметь на своем счету собственных средств в таком объеме, чтобы независимо от оплаты услуг жителями иметь возможность приобрести услуги - буквально - для последующего "предоставления услуг". Несмотря на существенные изъяны текста подзанного акта с позиций права, пока никто не отменил этого акта, надлежит исполнять записанные в нем положения неукоснительно. А поскольку  ТСЖ не располагает собственными средствами для приобретения коммунальных услуг, то у него не возникло права на предоставление приобретенных за свой счет услуг физическим лицам.

 1**.2. В**пункте 17 статьи 2 Федерального закона 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса»  закреплена норма, согласно которой ТСЖ  и иные управляющие компании **«приобретают товары и услуги для предоставления коммунальных услуг лицам, пользующимся помещениями в данном многоквартирном доме»**. Отмеченное положение противоречит сложившейся понятийной системе в сфере услуг. Под услугами гражданское законодательство понимает совершение за плату определенных действий или осуществление определенной деятельности **по заданию гражданина** для удовлетворения **личных (бытовых) нужд** (ст.779 ГК РФ, а также преамбула Закона "О защите прав потребителей"). Поэтому потребителем услуг может быть исключительно физическое лицо, но не юридическое. Вместе с тем придание управляющей организации или ТСЖ – юридическому лицу, - признаков физического лица – это юридический нонсенс. Как известно, путаница в законах и обеспечивает необходимую "мутность воды", в которой вольготно нарушителям закона. Поэтому при рассмотрении спора при соблюдении принципа верховенства права следует в качестве правовой основы принимать нормы, заложенные в законодательство о защите прав потребителей и в Гражданский кодекс РФ.

 1.3. Кроме того, на необходимость разрешать споры по оказанию бытовых услуг на основе закона о защите прав потребителей указывает Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 сентября 1994 г. N 7 «О ПРАКТИКЕ РАССМОТРЕНИЯ СУДАМИ ДЕЛ О ЗАЩИТЕ ПРАВ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ», в пункте 1 которого указан примерный (открытый) перечень договоров, которые заключаются между исполнителем и потребителем: «Отношения, регулируемые законодательством о защите прав потребителей, могут возникать из договоров … оказания услуг по обеспечению надлежащей эксплуатации жилого дома, в котором находится данное жилое помещение, ***по предоставлению или обеспечению предоставления нанимателю необходимых коммунальных услуг, проведению текущего ремонта общего имущества многоквартирного дома и устройств для оказания коммунальных услуг (п. 2 ст. 676 ГК РФ); … на техническое обслуживание приватизированного, а также другого жилого помещения, находящегося в собственности граждан)***; … и других договоров, направленных на удовлетворение личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности…». В ч.1 ст. 1 ФЗ «О защите прав потребителей» указано: «Отношения в области защиты прав потребителей регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Законом, другими федеральными законами (далее - законы) и принимаемыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами Российской Федерации».

 1.4. Наличие договора является обязательным условием получения платы за услуги, что вытекает из ФЗ «О защите прав потребителей»:

• Согласно ст.37 «потребитель обязан оплатить оказанные ему услуги в порядке и в сроки, которые установлены договором с исполнителем.

• Согласно ч. 1 статьи 16 «условия договора, ущемляющие права потребителя по сравнению с правилами, установленными законами или иными правовыми актами Российской Федерации в области защиты прав потребителей, признаются недействительными».

• Согласно ч. 3 статьи 16 «продавец (исполнитель) не вправе без согласия потребителя выполнять дополнительные работы, услуги за плату»

 1.5. В полном соответствии с законом о защите прав потребителей сформулированы нормы Гражданского кодекса РФ. Согласно ч.1 ст.779 ГК РФ по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги. В нашем случае и заказчик, и потребитель услуг – одно лицо. Из изложенного вытекает: истец – исполнитель услуг; ответчик – потребитель услуг; а в предмет доказывания входит:

• факт заключения договора между сторонами,

• действительность договора (достигнуто согласие по всем существенным условиям, наличие лицензий на выполнение лицензированных услуг),

• факт исполнения договорных обязательств со стороны исполнителя услуг,

• выставление требований об оплате потребленных услуг,

• факт неисполнения договорных обязательств со стороны исполнителя услуг.

**Исковые требования по первоначальному иску не содержат ни одного доказательства. Поэтому в первоначальном иске надлежит отказать.**

**2. Относительно оплаты за обслуживание и ремонт общего имущества**

**2.1**. Правоотношения между товариществом и членом ТСЖ урегулированы ЖК РФ и Уставом. Согласно Устава товарищество наделено правом распоряжаться общим имуществом исключительно  в установленном законом порядке. Для ТСЖ порядок определения платы определяется ст. 137  ЖК РФ, в которой закреплено право ТСЖ

- определять смету доходов и расходов на год, в том числе необходимые расходы на содержание и ремонт общего имущества в многоквартирном доме, затраты на капитальный ремонт и реконструкцию многоквартирного дома, специальные взносы и отчисления в резервный фонд, а также расходы на другие установленные настоящей главой и уставом товарищества цели (п.2)

- устанавливать НА ОСНОВЕ принятой сметы доходов и расходов на год товарищества РАЗМЕРЫ  платежей и взносов для КАЖДОГО собственника помещения в многоквартирном доме в соответствии с его долей в праве общей собственности на общее имущество в многоквартирном доме (п.3).

"На основе" означает, что сначала - в качестве "основы" - принимается СМЕТА - и лишь после того устанавливаются размеры обязательных платежнй и взносов. Вместе с тем, Общее собранияе ТСЖ в установленном законом порядке  не принимало решения о необходимых расходах на содержание и ремонт общего имущества; Общее собрание не принмало решения об установлении размеров платежей для каждого собственника вообще, в нарушение установленного законом порядка собрание сначала был принят "тариф", а под тариф подгонялась СМЕТА РАСХОДОВ, тем самым **был реализован порядок, не предусмотренный законом, а потому утвержденная в нарушение закона смета расходов никаких правовых последствий иметь не может.**

2.2. Законом предусмотрено, что смета доходов и расходов на год должна быть рассмотрена на заседании правления: "В обязанности правления товарищества собственников жилья входят: ...составление смет доходов и расходов на соответствующий год товарищества и отчетов о финансовой деятельности, предоставление их общему собранию членов товарищества для утверждения" (п.3 ст. 148 ЖК РФ). Но нет никаких доказательств того, что такое заседание правление состоялось, что СМЕТА разбиралась постатейно. Отсутствие протокола заседания правления с вопросом "составление сметы доходов и расходов на год" указывает на нарушение правлением своей обязанности.

 У Общего собрания нет права рассматривать вопрос о СМЕТЕ, если правление не принимало решения вынести такой вопрос на Общее собрание. А ч. 2 ст. 149 ЖК РФ права председателя правления ТСЖ весьма ограничены, во всяком случае такому должностному лицу не предоставлено права выносить на Общее собрание вопроса о СМЕТЕ без предварительного рассмотрения этого вопроса на заседании правления. Но правление не выносило на Общее собрание СМЕТУ ДОХОДОВ и РАСХОДОВ вообще, вместо этого на рассмотрение Общего собрания без предварительного рассмотрения на заседании правления и без одобрения правления председателем правления ТСЖ была представлена совсем другая смета - СМЕТА РАСХОДОВ.

 У Общего собрания нет полномочий рассматривать вопросы, которых нет в его компетенции, установленной ч.2 ст. 145 ЖК РФ. В указанной норме говорится только о праве собрания утверждать смету доходов и расходов товарищества на год (п.8.1), но не смету расходов. В самом стремлении председателя правления ТСЖ утаить от собрания доходы, которые поступают на счет ТСЖ невозможно не усмотреть злой умысел. Законом определено, что именно собрание определяет направления использования дохода от хозяйственной деятельности товарищества (п.7 ч.2 ст. 145 ЖК РФ), вместе с тем установлено, что на Общее собрание такой вопрос не выносился. Поэтому **у председателя правления ТСЖ не возникло права  распоряжаться доходами, полученными от сдачи в аренду стен для размещения рекламы или иного имущества.  Такие действия могут быть признаны судом незаконными.**

 2.3. Законом предусмотрено, что Общее собрание утверждает годовой план содержания и ремонта общего имущества в многоквартирном доме и отчет о выполнении такого плана (п.8 ч.2 ст. 145 ЖК РФ). Правилами содержания общего имущества ..., утв. Постановлением Правительства РФ от 13 августа 2006 №491. В пункте 35 "Правил ..." определено: "размеры платы за содержание и ремонт жилого помещения и размеры обязательных платежей и (или) взносов, связанных с оплатой расходов на содержание и ремонт общего имущества, должны быть соразмерны **утвержденному перечню, объемам и качеству услуг и работ**", а в пункте 17: **"Собственники помещений обязаны утвердить на общем собрании перечень услуг и работ, условия их оказания и выполнения, а также размер их финансирования".** От перечня услуг (работ) и условий их оказания (выполнения) зависит объем услуг (работ). Собрание - и никто иной! - решает, какой объем услуг (работ) оно соглашается передать на исполнение управляющей организации.**При отсутствии такого решения не возникает право на выставление счетов на оплату оказанных услуг или выполненных работ.**

 2.4. "Правилами содержания общего имущества ...", утв. Постановлением Правительства РФ от 13 августа 2006 №491, предусмотрено проведение осмотров общего имущества (пункт 13). **" Результаты осмотра общего имущества оформляются актом осмотра, который является основанием для принятия собственниками помещений или ответственными лицами решения о соответствии или несоответствии проверяемого общего имущества (элементов общего имущества) требованиям законодательства РФ, требованиям обеспечения безопасности граждан, а также о мерах (мероприятиях), необходимых для устранения выявленных дефектов (неисправностей, повреждений) - пункт 14.** Только при наличии указаний в Акте осмотре выводов о полном соответствии проверяемого общего имущества требованиям законодательства возникает право на выставление счетов на оплату оказанных услуг (работ). **Отсутствие названных Актов лишает права истца на выставление каких-либо претензий относительно содержания общего имущества вообще.**

Указанная норма практически продублирована в ст. 37 Закона о защите прав потребителя: "потребитель обязан оплатить выполненную исполнителем в полном объеме оказанную услугу**после ее принятия потребителем"**.

2.5. По Уставу и по закону ТСЖ обязано заключить с собственниками Договор управления, любые требования за пределами договорных отношений квалифицируются как произвол и вымогательство. Уклонение  от заключения договора при наличии возможности предоставить потребителю услуги или выполнить для него соответствующие работы, преследуется по закону. В отношении организаций, предоставляющих услуги, в т.ч. ЖКХ, должны применяться положения, предусмотренные п. 4 ст. 445  ГК РФ «**Заключение договора в обязательном порядке**». Если сторона, для которой заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. Уклоняющаяся  сторона должна возместить другой стороне причиненные этим убытки.

Ссылка Истца в исковом заявлении  на ч.1 ст. 153 ЖК РФ не заменяет Договор управления, заключенный в порядке, предусмотренном ст. 162 ЖК РФ, и в принципе  не является доказательством того, что у собственника (или члена ТСЖ) возникли гражданско-правовые отношения, а потребитель получил услуги именно на ту сумму, которую заявляет управляющая организация. Таким доказательством является только письменный договор, где указаны: стороны, состав услуг, права и обязанности сторон, перечень и условия исполнения услуг (выполнения работ), условия приемки, санкции за нарушение обязательств, иные условия. В договоре может быть указано, как вносится платеж (солидарно всеми потребителями или одним из членов семьи — п. 1 ст. 322 ГК РФ). Закон требует оплаты не за виртуальные, а за фактически предоставленные услуги, поскольку речь идет не о налоге, а о сфере возмездных услуг. Это значит, что в Уставе и Договоре должен быть указан порядок приемки, указаны формы актов приемки или журналов. **Отсутствие соответствующих положений в Уставе и отсутствие Договора указывают на отсутствие права у истца на выставление каких-либо счетов вообще.**

**3. Относительно оплаты коммунальных услуг.**

3.1 Согласно "Правил предоставления коммунальных услуг ...." в платежном документе должен быть указан *объем (количество) потребленных в течение расчетного периода коммунальных ресурсов и отведенных сточных вод.*В нарушение требований подзаконного акта Истец самоуправно предъявляет квитанции, из которых невозможно увидеть объемы потребленных услуг. У жителей есть обязанность оплачивать коммунальные услуги. Но всего лишь в объемах фактического потребления. Оплачивать виртуальные (выдуманные) объемы услуг я не обязана. В равной мере я не обязан оплачивать необоснованные суммы по произвольно составленным платежным документам, не содержащим информации, предписанной законом или подзаконными актами. Истец не предъявил доказательств иного. *Тем самым фактически признал свой отказ от исковых требовани*й.

3.2**. Согласно "Правил предоставления коммунальных услуг ..."**потребитель имеет право  требовать  изменения размера платы за коммунальные услуги при предоставлении коммунальных услуг ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность, а также за период временного отсутствия потребителя в занимаемом жилом помещении (п.33 пп"г"), однако истец на протяжении трех лет уклоняется от исполнения своей обязанности изменить размер платы за периоды временного отсутствия потребителя в занимаемом жилом помещении, что доказывается моими многочисленными безответными обращениями.

3.3.**Согласно "Правил предоставления коммунальных услуг ..."**потребитель имеет право  требовать от исполнителя совершения действий по вводу в эксплуатацию установленного индивидуального, общего (квартирного) или комнатного прибора учета, соответствующего требованиям  [законодательства](http://www.consultant.ru/online/base/?req=doc;base=LAW;n=122503;dst=100098)  РФ об обеспечении единства измерений, даже если такой прибор учета по функциональным возможностям отличается от коллективного (общедомового) прибора учета, которым оснащен многоквартирный дом, не позднее месяца, следующего за днем его установки, а также требовать осуществления расчетов размера платы за коммунальные услуги исходя из показаний введенного в эксплуатацию прибора учета, начиная с 1-го числа месяца, следующего за месяцем ввода прибора учета в эксплуатацию (п.33 пп"и"). Между тем на протяжении 4 лет истец уклоняется от расчетов за коммунальные услуги в строгом соответствии с показаниями общедомового и квартирного приборов учета, что подтверждено принятым судье Козловой О.Ф. судебного решения от 8 февраля 2012 - в котором нет никаких показаний приборов - ни за один месяц - ни по одному виду услуг. Мало того, известно, что приборы учета закуплены в 2008 г., поэтому расчеты с января 2009 г. пмогут быть основаны исключительно по показаниям приборов. Отсутствие приборного учета полностью освобождает исполнителя от обязанности оплачивать платежные документы, основанные на мнимом праве предъявлять к оплате счета, основанные не на законе, а на неуклонно растущем уровне желаний так называемого председателя правления ТСЖ.

 3.4. В Уставе ТСЖ не предусмотрено права товарищества на оказания коммунальных услуг населению. ТСЖ не является поставщиком какой-либо коммунальной услуги вообще, и в нарушение законодательства выступает как посредник или агентство по сбору средств (коллектор). За свою работу агент должен тоже плату получить от "принципала", но не от жителей. В статье 1005 ГК РФ на этот счет введена формула ***«от имени и за счет принципала».*Выставляемые ТСЖ платежные документы не соответствуют требованиям названной нормы закона, а потому не подлежат оплате.**

***3***.5.  Если же обратиться к "Правилам предоставления коммунальных услуг гражданам, утв. Постановлением Правительства РФ №354, то в них указано (пункты 6,9,10,11): **«Предоставление коммунальных услуг потребителю осуществляется на основании возмездного договора..**.", **"Договор, содержащий положения о предоставлении коммунальных услуг, заключенный в письменной форме, должен соответствовать положениям настоящих Правил и может содержать особенности исполнения такого договора в случаях и пределах, предусмотренных настоящими Правилами..**." "Условия предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирном доме в зависимости от выбранного способа управления многоквартирным домом определяются:**в договоре управления многоквартирным домом...**". Договор управления не заключен.

3.6. **Согласно  "Правил предоставления коммунальных услуг ..."**потребитель имеет право получать от исполнителя информацию, которую он обязан предоставить потребителю в соответствии с законодательством РФ и условиями Договора, содержащего положения о предоставлении коммунальных услуг (п. 33, пп "г"). Однако истец по первоначальному иску - ответчик по настоящему - устроил информационную блокаду относительно условий предоставления коммунальных услуг. При таких условиях оплата за придуманные в одностороннем порядке объемы услуг возможна человеком, лишенным чувства собственного достоинства. Я к их числу не отношусь.

Законом предусмотрено мое право самозащиты права. В порядке ст.14 Гражданского кодекса РФ ("Самозащита гражданских прав") на период ДО получения полного объема информации я вправе приостановить оплату услуг по платежным документам ТСЖ.

Законом предусмотрено мое право компенсации морального вреда (ст. 15 Закона РФ «О защите прав потребителей») и выплаты неустойки за просрочку исполнения требований потребителя (ст. 28 Закона РФ «О защите прав потребителей») в части получения информации относительно предоставления коммунальных услуг.

3.7. Согласно ст. 781 ГК РФ: "услуги оплачиваются в сроки и в порядке, **указанные в договоре возмездного оказания услуг**". Есть и специально оговоренные в нормативных актах Правительства РФ правила, в соответствии с которыми оказанная услуга должна быть оплачена в установленный ими срок. Но что касается таких особенностей порядка оплаты - надо указать - и не где-нибудь, а в Уставе - посредством какого именно платежа - через банк (тогда указываются платежные реквизиты и порядок их заполнения), наличными в кассу, через интернет со своего расчетного счета или через счет еще одного посредника - какого-нибудь расчетного центра. Если порядок внесения платы в Уставе или в Договоре не прописан, то не возникает оснований для выставления претензий за якобы неполную оплату каких-либо услуг. Между тем в Уставе нет раздела "Порядок внесения взносов"...

3.8. Согласно ст. 37 Закона о защите прав потребителя "в силу самого характера услуги достижение результата не гарантируется, поэтому, заключая соответствующий договор, стороны договариваются об ответственности за вину. Если невозможность исполнения возникла по обстоятельствам, не зависящим от сторон, то обязанность по оплате услуг не должна возникать. Изложенные общие правила имеют диспозитивный характер. Они могут быть изменены договором либо законом. Поэтому в Уставе надлежит прописать ответственность за вину исполнителя услуг. Однако в Уставе нет такого положения.

**3.9**.Показательно, что даже в жилищном законодательстве - которое не полностью соответствует Гражданскому кодексу РФ, - тем не менее указано на необходимость заключения Договоров. Так, в п. 31 Правил определена обязанность исполнителя услуг "предоставлять потребителю коммунальные услуги в необходимых для него объемах и надлежащего качества в соответствии с требованиями законодательства РФ, настоящими Правилами **и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг** (п."а")...".

3.10. Поскольку между истцом и ответчиком поименованного договора не заключалось, а следовательно, не возникло оснований для разрешения спора в рамках Правил предоставления коммунальных услуг, **то спор в части оплаты предоставленных услуг должен разрешаться в порядке, предусмотренном параграфом 50 Гражданского кодекса РФ:**

**Статья 982.** Последствия одобрения заинтересованным лицом действий в его интересе

Если лицо, в интересе которого предпринимаются действия без его поручения, одобрит эти действия, к отношениям сторон в дальнейшем применяются правила о договоре поручения или ином договоре, соответствующем характеру предпринятых действий, даже если одобрение было устным.

**Статья 983.** Последствия неодобрения заинтересованным лицом действий в его интересе

1. Действия в чужом интересе, совершенные после того, как тому, кто их совершает, стало известно, что они не одобряются заинтересованным лицом, не влекут для последнего обязанностей ни в отношении совершившего эти действия, ни в отношении третьих лиц.

**Таким образом, при неодобрении действий управляющей организации в вашем интересе, не возникает обязанности оплачивать столько,  сколько пожелает ТСЖ. В реальности, проявляя добрую волю, я оплачивала выставленные счета  - в части. Никто не вправе понудить меня к одобрению  действий ТСЖ.**

Сверх того, при изложенных выше обстоятельствах суммы в квитанциях на оплату жилищных и коммунальных услуг рассматриваются мною как произвольные и установленные в одностороннем порядке. Самим фактов выставления подобного рода необоснованных платежей и попыткой в судебном порядке принудить меня к их оплате мне причинены нравственные страдания. Яимею право в любой момент предъявить исковые требования о компенсации причиненнного морального вреда, оцененного мною в сумму 200 тысяч рублей.

**4. О полномочиях гр-ки Шуваловой Л.Н., полномочиях председателя правления ТСЖ и подсудности спора**

 4.1. Исковое заявление и доверенность на участие в деле представителя истца подписаны гражданкой Шуваловой Л.Н. , у которой  срок полномочий председателя правления истек 23 апреля 2011 в день выборов нового состава правления. Если наступает момент избрания членов правления, то это автоматически  означает, что члены правления свои полномочия слагают перед Общим собранием – вместе с особым членом правления, наделенным дополнительными правами председателя правления. Не может председатель правления сохранить свои полномочия независимо от процесса избрания членов правления. Сам по себе процесс избрания на указанную должность  ДВУХСТУПЕНЧАТЫЙ:

- на первом этапе избираются члены правления: “Правление товарищества собственников жилья избирается из числа членов товарищества общим собранием членов товарищества на срок, установленный уставом товарищества, но не более чем на два года (ч.2 ст. 147),

- на втором – председатель из числа избранных членов правления: “Правление товарищества собственников жилья избирает ИЗ СВОЕГО СОСТАВА  председателя товарищества, если избрание председателя товарищества не  отнесено к компетенции общего собрания членов товарищества уставом  товарищества”(ч.3 ст. 147 ЖК РФ).

Поэтому в предмет доказывания правомерности сохранения Шуваловой Л.Н.  полномочий председателя правления входит:

а)доказательства ее избрания в состав членов правления на выборах  членов правления 23 апреля 2011 .

б)доказательство ее избрания председателем из числа избранных 23  апреля 2011 членов правления.

Определенным средством доказывания по пункту “а”  является список  избранных в состав членов справления, в котором числится фамилия  Шувалова. Но такого списка нет, его не приложено к протоколу собрания.

Определенным средством доказывания по пункту “б”  является - либо протокол Общего собрания с решением по повестке дня “Выборы председателя правления” , - либо протокол заседания правления товарищества с повесткой “Выборы председателя правления”. Но таких протоколов не существует.

Согласно ст. 60 ГПК РФ “обстоятельства дела, которые в соответствии с  законом должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться никакими другими доказательствами”.

Таким образом,

-      из протокола Общего собрания от 23 апреля 2011 невозможно установить факт избрания Шуваловой в состав правления, ее фамилии нет в списке избранных, в протоколе нет записи об ее избрании в члены правления;

-      отсутствие факта выборов председателя правления из числа избранных в состав правления на собрании 23 апреля 2011 служит  основанием для утверждения – Шувалова не только не избрана в состав правления, но не избрана председателем правления;

-      полномочия Шуваловой как председателя правления закончились в момент сложения правлением своих полномочий перед собранием. Обсуждение на собрании вопроса “Выборы членов правления” происходило в  отстутствии правления. В тот момент прекращены были полномочия всех членов правления, в том числе и Шуваловой.

**Ж**илищное законодательство требует проведения именно избрания  и именно членов правления персонально - согласно ч.3 ст. 145 ЖК РФ : "К компетенции общего собрания членов товарищества собственников жилья  относятся: ...избрание членов правления товарищества, ...и в случаях, предусмотренных уставом товарищества, также председателя правления  товарищества из числа членов правления товарищества ..." (п.3). Процесс избрания Шуваловой Л.Н. на выборную должность не подтвержден определенными средствами доказывания – а именно протоколом Общего собрания. Поэтому суд вправе признать, что у гражданки Шуваловой Л.Н. нет полномочий председатиеля правления ТСЖ, начиная с 23 апреля 2011, а потому подписанный ею первоначальный иск считать подписанным ненадлежащим  должностным лицом и не  не подлежащим удовлетворению.

 4.2. Даже при наличии полномочий никакой председатель ТСЖ не вправе подавть исковое заявление без поручения на такое действие со стороны правления ТСЖ, потому что в ЖК РФ ограничены права председателя правления только исполнением поручений органов управления (ст. 149 ЖК РФ). В Уставе ТСЖ также не предусмотрено названного права.  Согласно ч.1 ст. 135 ГПК РФ  "судья возвращает исковое заявление в случае, если:  исковое заявление не подписано или исковое заявление подписано и подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд (пп 4).

**4.3.**Согласно ч.1 ст. 135 ГПК РФ  "судья возвращает исковое заявление в случае, если: в производстве этого или другого суда ...имеется дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям (п.5). Мною ранее направлены в суд материалы, свидетельствующие о том, что исковые требования первоначального иска были уже рассмотрены и по ним принято решение судом. И что суд рассмотрел дело по моему постоянному месту проживания - в г. СанктПетербург.

 Отсюда следует, что первоначальный иск не подлежит рассмотрению в Чайковском городском суде. Вместе с тем, если иск будет рассматриваться, то он не подлежит удовлетворению, как подписанный  лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд.

**5. Относительно составов уголовно наказуемых деяний**

**Истец позиционирует себя в качестве представителя организации, которая** к органам власти не относится. Это значит, что требования истца  на оплату не относятся к налогам и сборам, - и потому в выставлении заведомо необоснованных требований на оплату неоказанных услуг я усматриваю  признаки нескольких составов преступлений, которые квалифицируются как вымогательство, мошенничество, самоуправство, незаконное предпринимательство (ст. 163, 159, 330, 171 УК РФ).   В соответствии п. 7 «Типового положения о едином порядке организации приема, регистрации и проверки сообщений о преступлениях», от 29 декабря 2005 г. N 39/1070/1021/253/780/353/399 "О едином учете преступлений" судьи являются должностными лицами, правомочными осуществлять прием сообщений о преступлениях и оформлять их в соответствии с требованиями УПК РФ по факту устных или письменных сообщений о преступлениях. В соответствии п. 12 «Типового положения…»: **“должностное лицо, принявшее в соответствии со своими полномочиями сообщение о преступлении, если такое сообщение не было получено из иных источников, обязано выдать заявителю под роспись на корешке уведомления документ о принятии этого сообщения с указанием данных о лице, его принявшем, а также даты и времени его принятия»** - в соответствии с установленным образцом.

Поэтому обращаюсь к суду с просьбой выдать талон-уведомление о предполагаемых преступлениях со стороны лица, позиционирующего себя в качестве руководителя ТСЖ.

Одновременно заявляю просьбу вынести  в  адрес ТСЖ частное определение в порядке ст. 226 ГПК РФ.

На основе изложенного, руководствуясь ст. 137,138 ГПК РФ,

ПРОШУ

настоящее производство по первоначальному иску прекратить.

В случае отказа прекратить производство по первоначальному иску

ПРОШУ

1)в исковых требованиях по первоначальному иску отказать,

2)признать незаконным выставление счетов на оплату жилищных услуг со стороны ТСЖ при отсутствии утвержденным соответствующим собранием перечня общего имущества, условий его содержания и ремонта и цены услуг (работ), а также в отсутствие Актов приемки выполненных услуг (работ) и в отсутствии  заключенного между ТСЖ и истцом соответствующего Договора, в котором прописаны санкции за ненадлежащее исполнение услуг(работ),

3)признать незаконным выставление счетов на оплату коммунальных услуг со стороны ТСЖ при отстутствии в Уставе права и лицензий на такую деятельность и в отстутствие соответствующего Договора, в котором прописаны существенные условия оказания такого рода услуг, условия оплаты и условия предоставления отчетности о прохождения платы, а также санкции  за ненадлежащее исполнение условий Договора

Истец (ответчик по первоначальному иску)

Дата