Составлен набор элементов для складывания ВСТРЕЧНОГО ИСКОВОГО ЗАЯВЛЕНИЯ, которое подается в тот же суд для одновременного рассмотрения с иском со стороны ТСЖ

**Исходные условия**

1- ответчик по первоначальному иску приостановил оплату за услуги конторы в знак протеста. Он направил зарегистрированное (заказное или ценное) письмо с требованием, допустим, представить отчеты, сметы, протоколы, планы и прочее в полном соответствии со Стандартом раскрытия информации, где указал - до получения исчерпывающей информации приостанавливаю платежи за услуги

**Заметим:  не прекращаю, не отказываюсь платить, а всего лишь ПРИОСТАНАВЛИВАЮ**

2 - контора, однако, спустя какое-то время подала иск о взыскании задолженности

3 - судья вынес определение о назначении подготовки дела на понедельник в 10 часов

4 - в понедельник в 9 часов следует сдать через канцелярию один экземпляр ВСТРЕЧНОГО ИСКОВОГО ЗАЯВЛЕНИЯ

5 - на беседе сообщить, что подано ВСТРЕЧНОЕ

На все вопросы - недостает квитанции об оплате госпошлины, нет копии для ответчика - отвечатьё, можно вынести Определение об оставлении Встречного искового заявления без движения, тогда в срочном порядке будеут приняты меры по исправлению недостатков.

Но обычно судья отказывает в принятии Встречного иска. Имеет на это право. Так что до исправления недостатков дело не дойдет.

А тогда зачем же подавать Встречный иск, если его не примут?

- А зачем по Красной площади на парадах везут межконтинентальные ракеты? Все знают, что их не начинят ядерным зарядом и не запустят в ближайшую субботу. Везут для демонстрации мощи. Ну так и мы - запускаем Встречный иск для достижения той же цели - демонстрации своей готовности сражаться и причинить кое-кому (не исключая судью) значительный урон. Это раз.
А кроме того, аргументы, собранные в единый документ, позволят нам в дальнейшем использовать самые разнообразные их сочетания в зависимости от развития событий. Нам понадобится составлять Возражения на иск, Объяснения по письменным доказательствам, Дополнительное объяснение. так пусть будет склад, из которого по необходимости можно будет извлечт разные материалы для этих документов. Это два.

Рассмотрим некоторые составные части Встречного иска его применительно к ТСЖ

**Вводная част**ь

В производстве .... суда находится иск ...... в отношении меня по надуманному основанию - якобы неполной оплаты за предоставленные жилищные и коммунальные услуги. В порядке ст. 137 ГПК РФ обращаюсь в суд со Встречным исковым заявлением, имеющим взаимную связь с первоначальным иском.

Первоначальный иск опирается на две статьи Жилищного кодекса РФ, причем неправильно истолкованных, тогда как жилищные отношения между их участниками регулируются помимо ЖК РФ, также Гражданским  кодексом РФ, частью которого является законодательство о защите прав потребителей Закона Российской Федерации от 7 февраля 1992 года N 2300-1 "О защите прав потребителей". Постановлением Пленума Верховнкого Суда РФ от 28,06.2012 N 17 "О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей" законодательство о защите прав потребителей распространено на отношения по приобретению товаров (работ, **услуг) по возмездному договору,**если цена в таком договоре не указана**.**

Между тем, к рассматриваемым правоотношениям относятся следующие статьи Закона о защите прав потребителей:

- ст.16 (право на заключение договоров, не ущемляющих права потребителей услуг; запрет навязывания дополнительных услуг и право потребителя не оплачивать навязанные услуги);

- ст.ст.8-10 (право на достоверную информацию об услугах, их исполнителе и условиях их приобретения);
- ст.15 (право потребителя на компенсацию морального вреда, нанесённого нарушением исполнителем прав потребителя, и в частности путём публичного необоснованного объявления потребителя должником, как это имеет место в рассматриваемом случае).
Рассмотрение в суде споров между участниками жилищных отношений должно проходить при обязательной судебной проверке соблюдения юридическими лицами нормативных правовых актов:

- постановления Правительства РФ от 23 мая 2006 года N 306 "Об утверждении Правил установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг",

- постановления Правительства РФи от 23 мая 2006 года N 307 "О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам",

- постановления Правительства РФ от 13 августа 2006 года N 491 "Об утверждении Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме и Правил изменения размера платы за содержание и ремонт жилого помещения в случае оказания услуг и выполнения работ по управлению, содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирном доме ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность",

- постановления Правительства Российской Федерации от 23 сентября 2010 года N 731 "Об утверждении стандарта раскрытия информации организациями, осуществляющими деятельность в сфере управления многоквартирными домами",

- постановления Правительства Российской Федерации от 6 мая 2011 года N 354 "О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов".

Все перечисленные нормативные правовые акты изданы на основании и во исполнение ЖК РФ, что с учетом положений частей 2 и 4 статьи 5 ЖК РФ объективно относит их к жилищному законодательству, регулирующему отношения по поводу: содержания и ремонта жилых помещений (пункт 6 части 1 статьи 4 ЖК РФ); управления многоквартирными домами (пункт 8 части 1 статьи 4 ЖК РФ); предоставления коммунальных услуг (пункт 10 части 1 статьи 4 ЖК РФ); внесения платы за жилое помещение и коммунальные услуги (пункт 11 части 1 статьи 4 ЖК РФ), а также осуществления государственного жилищного надзора (пункт 13 части 1 статьи 4 ЖК РФ).

**Одновременно следуе**т исходить из того, что ч.2 ст.1 ГПК РФ предусмотрено: "Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила гражданского судопроизводства, чем те, которые предусмотрены законом, применяются правила международного договора". Поэтому до разрешения спора по существу надлежит провести проверку соответствия перечисленных норм внутреннего законодательства на предмет соответствия их

i) п.1 ст.8 Конвенции от 04.11.1950 (Рим) о  защите прав человека и его основных свобод - в части моего права на уважение частной жизни, которое исключает публичное провозглашение меня должником при отсутствии каких-либо невыполненных обязательств. Этой статьей (п.2) наложен запрет на вмешательство со стороны государственных органов в осуществление этого права, за исключением вмешательства, предусмотренного законом и необходимого в демократическом обществе в интересах государственной безопасности и общественного спокойствия, экономического благосостояния страны, в целях предотвращения беспорядков или преступлений, для охраны здоровья или нравственности или защиты прав и свобод других лиц. Принятием необоснованного иска к рассмотрению нарушено это требование.

ii) ст. 1 Факультативного Протокола N 1 от 20.03.1952 г. к Конвенции о защите прав человека и его основных свобод - в части моего права собственности на денежные средства. В соответствии с практикой Европейского Суда по правам человека стоимость затрат на содержание жилья является «имуществом» по смыслу Статьи 1 Протокола №1 к Конвенции, поскольку является его объектом (Постановление по делу Ambruosiv.Itali; 19.10.2000, пар.20). Принцип уважения собственности закреплён в многочисленных решениях Европейского Суда, в частности, по делу JamesandOlhersv. UnatedKingdom; 21.02.1986). Подачей встречного иска против незаконных действий ... я защищаю своё имущество от посягательств на него посторонних лиц.

**Центральная часть**

составлена из блоков

**А. Нарушения требования закона о приобретения услуг (п.17 ст.2 210-ФЗ)**

В пункте 17 статьи 2 Федерального закона 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса»  закреплена норма, согласно которой любые 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", для предоставления услуг после приобретения коммунальных ресурсов. Пока названный Федеральный закон не отменен, его в силу ч. 2 ст. 17 Конституции РФ обязаны неукоснительно исполнять все организации в сфере ЖКХ. **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. Поэтому не может быть никакого спора относительно оплаты коммунальных услу**г.

Жилищный и Гражданский кодексы защищают лишь законные права участников хозяйственного оборота, но ТСЖ не располагает законным правом действовать в сфере ЖКХ, если нарушает предписанный Федеральным законом 210-ФЗ порядок приобретения товаров и услуг для последующего предоставления  коммунальных услуг.

**Б. Нарушения требования ч.1 ст. 779 ГК РФ. Первоначальный иск - бездоказателен**

В полном соответствии с Жилищным кодексом, 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 5 обстоятельств:

• 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.**

В**. Нарушения требований жилищного законодательства относительно ценообразования за услуги по обслуживанию и ремонту общего имущества (ст.137, 148, 149 ЖК РФ и пп.13, 14 и 35 Правил: утв ПП№491)**

В-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.**

В-2. Закон - ч. 2 ст. 149 ЖК РФ - не предоставляет права председателю правления ТСЖ выносить на Общее собрание вопроса о СМЕТЕ без предварительного рассмотрения этого вопроса на заседании правления. У Общего собрания нет полномочий рассматривать вопросы, которых нет в его компетенции, установленной ч.2 ст. 145 ЖК РФ. Вместе с тем не существует протокола заседания правления, в котором содержалось  бы решение о проведении общего соборания с поручением председателю правления доложить вопрос о СМЕТЕ на собрании. Самоуправные действия предстедателя правления ТСЖ не влекут за собой никаких правовых последствий.

В-3.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).** Это значит, что общему собранию должна быть представлена предварительно рассмотренная на заседании правления смета. 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

а)правление не рассматривало смету и

б) не принимало решения вынести такой вопрос на Общее собрание.

В-4. 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**

**Г. Нарушение требований закона по приемке работ, связанных с содержанием и ремонтом общего имущества (пп. 13,14 Правил, утв. ПП-491, и пп. 38, 45 Правил, утв ПП-354)**

Г-1. Согласно ч. 2 ст. 157 ЖК РФ Правительство вправе устанавливать Правила, регулирующие отдельные стороны правоотношений исполнителей и потребителей жилищно-коммунальных услуг.

"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 осмотр**а, 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**.

Г-2. 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"**

Г-3. Согласно ч.2 ст.154 и ч.1 ст.157 ЖК РФ потребители обязаны оплачивать не виртуальные, а фактически потреблённые жилищно-коммунальные услуги, исходя из расчета цены по тарифу и качества обеспечивающего ресурса.(Постановление Правительства от 6.05. 2011г. № 354 ч.6 Порядок расчета и внесения платы за коммунальные услуги п.38, п.45).

Ранее - до введения ЖК РФ государство обеспечивало оказание жилищно-коммунальных услуг без процедуры приемки. После введения в действие с 01.03.2005. ЖК РФ и утверждения Постановлениями Правительства РФ № 307 и № 491 "Правил предоставления жилищных и коммунальных услуг" исполнители и потребители таких услуг обязаны взаимодействовать в рамках этих нормативных документов, в частности оформлять приемку исполнения.