



Провадження № 2/522/3538/18
Справа № 522/11063/17

**РІШЕННЯ
ІМЕНЕМ УКРАЇНИ**

21 грудня 2018 року

м. Одеса

Приморський районний суд м. Одеси у складі:
головуючого судді - Домусчі Л.В.,

за участю секретаря судового засідання - Вадуцької В.І.,

розглянувши у підготовчому судовому засіданні цивільну справу за позовом Кірющенко Олександра Михайловича, Шаталюка Станіслава Сергійовича, Крицької Тамари Вікторівни до Об'єднання співвласників багатоквартирного будинку «Французький», Юридичного департаменту Одеської міської ради, третя особа: Клімова Олена Георгіївна, про визнання недійсним рішення правління,

ВСТАНОВИВ:

У провадженні Приморського районного суду м. Одеси з червня 2017р. знаходиться цивільна справа за позовом Кірющенко Олександра Михайловича, Шаталюка Станіслава Сергійовича, Крицької Тамари Вікторівни до Об'єднання співвласників багатоквартирного будинку «Французький», Юридичного департаменту Одеської міської ради, третя особа: Клімова Олена Георгіївна, про визнання недійсним рішення правління ОСББ «Французький», яке затверджене протоколом № 31 засідання Правління ОСББ «Французький» від 29.01.2016 року, яким було обрано головою Правління ОСББ Клімову О.Г. та уповноважено її для проведення реєстраційних дій щодо зміни керівника юридичної особи.

В обґрунтування своїх вимог позивачі зазначили, що рішення правління ОСББ від 29.01.2016 року (Протокол № 31) прийнято з порушенням норм Закону України «Про об'єднання співвласників багатоквартирного будинку», Закону України «Про особливості здійснення права власності у багатоквартирному будинку» та діючого (в редакції, чинної на момент виникнення спірних правовідносин) Статуту ОСББ «Французький». Так, діючим на той час Статутом ОСББ «Французький» не визначено повноваження членів Правління на обрання голови Правління та надання їй (йому) повноважень для проведення реєстраційних дій. Оскаржуване рішення правління прийнято в порушення п. 4.5 Статуту (т. 1, а.с 98:), який зазначає, що до виключної компетенції загальних зборів членів об'єднання належить: 1) затвердження Статуту об'єднання, внесення змін до нього; 2) обрання членів правління об'єднання, та голову правління.;

Реєстраційною службою Одеського міського управління юстиції на підставі рішення Правління № 31 від 29.01.2016 внесено зміни до відомостей (Державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань про юридичну особу) за номером запису 155 610 700060 42294 від 02.02.2016р. - зміна керівника юридичної особи, що не пов'язані зі змінами в установчих документах, незважаючи на Діючий Статут ОСББ «Французький».

Згідно з автоматизованою системою документообігу суду при розподілі справ між суддями для розподілу вказана справа була розподілена на суддю Ільченко Н.С..

Ухвалою суду від 19.06.2017 року провадження у справі було відкрито.

Ухвалою суду від 22.06.2017 року клопотання позивача Кірющенко Олександра Михайловича про забезпечення доказів було частково задоволено, а саме:

Про витребування з Об'єднання співвласників багатоквартирного будинку «Французький» належним чином посвідчені копії наступних документів, а саме:

- Установчих документів ОСББ «Французький» за весь період діяльності ОСББ «Французький» з 02.08.2011 року по 16.06.2017 року;

- Статутів ОСББ «Французький» з моменту прийняття Установчими зборами членів ОСББ «Французький» (Протокол № 1 від 27.07.2011 року) та державної реєстрації з внесеними змінами та Новими редакціями Статуту ОСББ «Французький»;

- Протоколу № 31 засідання Правління ОСББ «Французький» від 29.01.2016 року, яким було обрано головою Правління ОСББ «Французький» Клімову Олену Георгіївну та уповноважено її для проведення реєстраційних дій щодо зміни керівника юридичної особи» з усіма додатками.

Витребувати з Управління державної реєстрації Юридичного департаменту Одеської міської ради належним чином посвідчену копію реєстраційної справи ОСББ «Французький» з 27.07.2011 року по 20.10.2016 року, у тому числі на підставі яких наданих ОСББ «Французький» документів, було внесено зміни до відомостей про юридичну особу, що не пов'язані зі змінами в установчих документах.

Приморський районний суд

*1535*27483539*1*1*

документах за номером запису 155610 700060 42294 від 02.02.2016 року.

12.07.2017 позивач Кірющенко О.М. повторно подав до суду заяву про забезпечення доказів. Ухвалою суду від 18.07.2017 в задоволенні клопотання позивача про забезпечення доказів - відмовлено.

18.07.2017 року представник відповідача ОСББ «Французький» Дьяков В.О. подав апеляційну скаргу на ухвалу Приморського районного суду м.Одеси від 19.06.2017 про відкриття провадження по справі (т. 1 а.с. 70).

Ухвалою Апеляційного суду Одеської області від 07.08.2017 цивільна справа за позовом Кірющенка Олександра Михайловича, Шаталюка Станіслава Сергійовича, Крицької Тамари Вікторівни до Об'єднання співвласників багатоквартирного будинку «Французький», Юридичного департаменту Одеської міської ради, третя особа: Клімова Олена Георгіївна про визнання недійсним рішення із апеляційною скаргою представника Об'єднання співвласників багатоквартирного будинку «Французький» на ухвалу Приморського районного суду м. Одеси від 19 червня 2017 року ухвалено повернути до Приморського районного суду м. Одеси, для виконання вимог ч. 2 ст. 293 ЦПК України (т. 1 а.с. 76)..

Ухвалою Приморського районного суду м. Одеси від 30.08.2017 року апеляційна скарга Об'єднання співвласників багатоквартирного будинку «Французький» за позовом Кірющенка Олександра Михайловича, Шаталюка Станіслава Сергійовича, Крицької Тамари Вікторівни до Об'єднання співвласників багатоквартирного будинку «Французький», Юридичного департаменту Одеської міської ради, третя особа: Клімова Олена Георгіївна, про визнання недійсним рішення – повернена заявнику (т. 1. а.с. 80).

04.08.2017 року в.о. начальника відділу державної реєстрації юридичних та фізичних осіб-підприємців Управління державної реєстрації Юридичного департаменту Одеської міської ради І.В.Воротинцева на виконання ухвали Приморського районного суду м. Одеси 22.06.2017 надіслала до суду копію реєстраційної справи № 1_556_042294 ОСББ «Французький» прошиту та пронумеровану в двох томах: I том- 66 арк., II том – 446 арк. (т. 1 а.с. 88 - 173, т. 2 а.с. 1-185, т. 3 а.с. 1 – 246).

19.10.2017 року представник ОСББ «Французький» подав апеляційну скаргу на ухвалу Приморського районного суду м. Одеси від 22.06.2017 (т. виділені матеріали - а.с. 56-58).

Ухвалою Апеляційного суду Одеської області від 21.02.2018 року апеляційна скарга представника Об'єднання співвласників багатоквартирного будинку «Французький» - залишена без задоволення. Ухвала Приморського районного суду м.Одеси від 22.06.2017 року – залишена без змін (т. виділені матеріали - а.с. 77-78).

10.10.2017 року представник юридичного департаменту Одеської міської ради К.В.Рижко подав заперечення проти позову, в яких зазначає що зберігання реєстраційної справи ОСББ «Французький» не дає підстав для визначення Департаменту як відповідача у справі та не повинно тягнути за собою наслідки у вигляді сплати судового збору в разі задоволення судом позовних вимог Позивача. В той же час просить відмовити у повному обсязі у задоволенні позову Кірющенка Олександра Михайловича, Шаталюка Станіслава Сергійовича, Крицької Тамари Вікторівни (т. 4 а.с. 15-18)

Ухвалою суду від 21.12.2017р. у зв'язку прийняттям ЦПК України у новій редакції справа повернута у підготовче провадження (т. 4 а.с. 35-36).

07.03.2018 року представник юридичного департаменту Одеської міської ради К.В.Рижко подав відзив на позовну заяву, в якому зазначає, що державний реєстратор несе персональну відповідальність за свої рішення, дії та бездіяльність, а також те, що спірні правовідносини виникли між Позивачами та державним реєстратором Реєстраційної служби Одеського міського управління юстиції Дрей І.К., Департамент не може надавати обґрунтовані заперечення щодо наведених позивачем обставин та правових підстав позову або визнавати будь-які з обставин, які стосуються предмету спору, оскільки не був стороною спірних правовідносин. В той же час просить відмовити у повному обсязі у задоволенні позову Кірющенка Олександра Михайловича, Шаталюка Станіслава Сергійовича, Крицької Тамари Вікторівни (т. 4 а.с. 43-45).

14.03.2018 представник ОСББ «Французький» Дьяков В.О. подав до суду відзив на позовну заяву, в якому не погоджується із позовною заявою, однак визнає, що з 15.07.2015 року право на участь в управлінні належить співвласнику (а не члену) об'єднання співвласників багатоквартирного будинку згідно положень Глави 7 ЦК України та Законом України "Про об'єднання співвласників багатоквартирного будинку». Надає приклад, що чисельність членів складала 120 осіб, а чисельність співвласників складала на останню дату проведення загальних зборів 860 осіб. Також вказує, що відповідно до ст. 7 Закону України «Про об'єднання співвласників багатоквартирного будинку» (із змінами внесеними Законом України № 417-VIII від 14.05.2015 р.) Статут об'єднання складається відповідно до типового статуту, який затверджується

центрального органом виконавчої влади, що забезпечує формування державної житлової політики і політики у сфері житлово-комунального господарства. Наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України 23.09.2015 № 238 внесені зміни до Типового статуту об'єднання співвласників багатоквартирного будинку, затвердженого наказом Державного комітету України з питань житлово-комунального господарства від 27 серпня 2003 року № 141, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 12 грудня 2003 року за № 1155/8476, виклавши його у новій редакції, що додається. Наказ зареєстровано в Міністерстві юстиції України 08 жовтня 2015 р. за № 1220/27665, тому вважає, що з 08.10.2015р. установчий документ - Статут ОСББ «Французький», затверджений протоколом загальних зборів № 1 від 27.07.2011р., став недійсним та суперечив діючому законодавству (т. 4 а.с. 58-61).

Відповідно до рішення Вищої ради правосуддя від 27.03.2018 року № 901/0/15-18 про звільнення Ільченко Н.А. з посади судді Приморського районного суду міста Одеси у зв'язку з поданням заяви про відставку, на підставі службової записки помічника судді Ільченко Н.А. - Іванової О.І., з метою дотримання розумних строків розгляду справи, недопущення порушень законних прав та інтересів громадян та законних інтересів сторін по справі, згідно розпорядження керівника апарату Приморського районного суду м. Одеси було здійснено повторний автоматизований розподіл судової справи.

Справа надійшла до провадження Домусчі Л.В.. Ухвалою суду від 23.04.2018 року справу було прийнято до провадження та призначено до розгляду на 11.06.2018 року (т. 4 а.с.75).

08.06.2018 року до суду надійшли додаткові пояснення позивача щодо позову (т. 4 а.с. 91-95).

11.06.2018 року розгляд справи було відкладено на 03.09.2018 року за клопотанням сторін.

До суду 03.09.2018 року надійшло клопотання представника відповідача ОСББ «Французький» - Дьякова В.О. про зупинення провадження у справі (т. 4 а.с. 103-105).

В судові засідання 06.11.2018р. не з'явилися представники відповідачів та третя особа, про час і місце судового засідання сповіщались належним чином, причини неявки суду не повідомили. З'явився позивач який також представляє інтереси інших позивачів, Ухвалою суду від 06.11.2018 року було відмовлено в задоволенні клопотання представника відповідача ОСББ «Французький» - Дьякова В.О. про зупинення провадження у справі та ухвалою суду закрито підготовче засідання та справу призначено до судового розгляду на 29.11.2018р. .

29.11.2018 у судові засідання представник ОСББ «Французький» та іншого відповідача та третя особа Клімова О.Г. у судові засідання не з'явилися, були сповіщені про час та місце розгляду справи належним чином, причини неявки суду не повідомили. Розгляд справи було відкладено на 13.12.2018 року (т. 4 а.с. 174-175).

В судові засідання 13.12.2018р. не з'явилися представники відповідачів та третя особа, про час і місце судового засідання сповіщались належним чином, причини неявки суду не повідомили, при цьому від представника ОСББ «Французький» Дьякова В.О. надійшла електронний лист на електронну адресу суду, в якому просив відкласти слухання справи у зв'язку з хворобою голови ОСББ Клімової О.Г., проте не навівши причини своєї неявки. Позивач, який також представляє інтереси інших позивачів, надав суду заяву про розгляд справи у його відсутність, в якому також заперечував проти відкладання судового засідання по заяві представника ОСББ «Французький».

Суд, враховуючи повторну неявку в судові засідання представників відповідачів та третьої особи, та те що зазначений позов знаходиться на розгляді в суді з 2017р., вважає можливим відповідно до п.2 ч.3 ст.223 ЦПК України розглянути справу за відсутністю представника позивачів та позивача, представників відповідачів та третьої особи.

У разі неявки в судові засідання всіх учасників справи чи в разі якщо розгляд справи здійснюється судом за відсутності учасників справи, відповідно до ч.2 ст.247 ЦПК України, фіксування судового процесу за допомогою звукозаписувального технічного запису не здійснюється.

Відповідно до ст.268 ЦПК України, у разі неявки всіх учасників справи в судові засідання, яким завершується розгляд справи, або розгляду справи без повідомлення (виклику) учасників справи, суд підписує рішення без його проголошення.

Крім того, на вимогу зазначених норм процесуального права, датою ухвалення судового рішення, ухваленого за відсутності осіб, які беруть участь у справі, є дата складення повного судового рішення.

У зв'язку з цим, датою складення цього судового рішення є **21.12.2018 року.**

Суд, дослідивши та проаналізувавши матеріали справи, додані до неї документи приходить до висновку, що даний позов підлягає задоволенню з наступних підстав.

З позовних вимог вбачається що предметом спору є визнання недійсним рішення Правління ОСББ «Французький», яке затверджене протоколом № 31 засідання Правління ОСББ «Французький» від 29.01.2016 року, яким було обрано головою Правління ОСББ Клімову О.Г. та уповноважено її для проведення реєстраційних дій щодо зміни керівника юридичної особ та скасування запису в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців та

громадських формувань, внесеною реєстраційною службою юридичного департаменту Одеської міської ради.

Зазначені правовідносин регулюються ЦК України, Законом України "Про об'єднання співвласників багатоквартирного будинку", Законом України «Про особливості здійснення права власності у багатоквартирному будинку»

Відповідно до статті 385 Цивільного кодексу України власники квартир та нежитлових приміщень у багатоквартирному будинку (будинках) для забезпечення експлуатації такого будинку (будинків), користування квартирами та нежитловими приміщеннями та управління, утримання і використання спільного майна багатоквартирного будинку (будинків) можуть створювати об'єднання співвласників багатоквартирного будинку (будинків).

Правові та організаційні засади створення, функціонування, реорганізації та ліквідації об'єднань власників жилих та нежитлих приміщень багатоквартирного будинку, захисту їхніх прав та виконання обов'язків щодо спільного утримання багатоквартирного будинку визначено Законом України "Про об'єднання співвласників багатоквартирного будинку" (ст.2 Закону). Особливості державної реєстрації ОСББ визначені Законом N 2866-III.

Статтею 1 цього Закону встановлено, що ОСББ - це юридична особа, створена власниками квартир та/або нежитлових приміщень багатоквартирного будинку для сприяння використанню їхнього власного майна та управління, утримання і використання спільного майна.

Згідно із частиною четвертою статті 4 цього Закону основна діяльність об'єднання полягає у здійсненні функцій, що забезпечують реалізацію прав власників приміщень на володіння та користування спільним майном членів об'єднання, належне утримання будинку та прибудинкової території, сприяння членам об'єднання в отриманні житлово-комунальних та інших послуг належної якості за обґрунтованими цінами та виконання ними своїх зобов'язань, пов'язаних з діяльністю об'єднання. В одному багатоквартирному будинку може бути створено тільки одне об'єднання (частина третя згаданої статті). Об'єднання є юридичною особою, яка створюється відповідно до закону.

Так, відповідно до статті 4 наведеного Закону об'єднання створюється для забезпечення і захисту прав співвласників та дотримання їхніх обов'язків, належного утримання й використання спільного майна, забезпечення своєчасного надходження коштів для сплати всіх платежів, передбачених законодавством та статутними документами.

Відповідно до ст.6 Закону України "Про об'єднання співвласників багатоквартирного будинку" установчі збори веде голова зборів, який обирається більшістю голосів присутніх співвласників або їх представників.

Рішення вважається прийнятим, якщо за нього проголосувало більше половини загальної кількості усіх співвласників.

Державна реєстрація об'єднання (асоціації) проводиться у порядку, встановленому законом для державної реєстрації юридичних осіб. Об'єднання (асоціація) вважається утвореним з дня його державної реєстрації.

Державна реєстрація змін до статуту об'єднання проводиться у порядку, встановленому законом для державної реєстрації юридичних осіб.

У відповідності до статті 10 Закону України "Про об'єднання співвласників багатоквартирного будинку" органами управління об'єднання є загальні збори його членів, правління, ревізійна комісія об'єднання. Вищим органом управління об'єднання є загальні збори. Загальні збори скликаються і проводяться згідно з вимогами статуту об'єднання. Загальні збори правомочні, якщо на них присутні більше половини членів об'єднання. Рішення загальних зборів, прийняте відповідно до статуту, є обов'язковим для всіх членів об'єднання.

Відповідно до ст. 19 Конституції України правовий порядок в Україні ґрунтується на засадах, відповідно до яких ніхто не може бути примушений робити те, що не передбачено законодавством, а органи державної влади, органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов'язані діяти виключно на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією та законами України.

З наданих суду Юридичним департаментом Одеської міської ради (а.с.88-172 тл.) копії реєстраційної справи ОСББ «Французький» (код ЄДРПОУ 27810747) вбачається наступне:

Державним реєстратором Виконавчого комітету Одеської міської ради 02.08.2011 року було зареєстровано Об'єднання співвласників багатоквартирного будинку (ОСББ) «Французький», за номером запису 15561020000042294, а також нотаріально посвідчений Статут ОСББ «Французький», затверджений 27.07.2011 року установчими зборами власників квартир та нежитлових приміщень, розташованих за адресою: м.Одеса, вул. Французький бульвар, будинок 22, корпус № 1 і № 2. (а.с.95-104)

Установчими зборами ОСББ «Французький» від 27.07.2011 року, протокол № 1, був затверджений Статут ОСББ «Французький» і обраний головою правління Гаврик Григорій Іванович, членами правління ОСББ «Французький»: Демченко Н.А., Горчицина О.М., Цикалюк В.П., Кононова П.В., Гаврик Г.І. (т. 1 а.с. 105-106). Протоколом № 1 від 27.07.2011 зазначається, що загальна кількість співвласників будинків - 42 особи, на установчих зборах були присутні 30 осіб.

Державним реєстратором Виконавчого комітету Одеської міської ради 28.12.2011 року було внесені зміни до відомостей про юридичну особу, що не пов'язані зі змінами в установчих документах (зміна видів діяльності); за номером запису 15561070001042294; зміна видів діяльності.

Державним реєстратором Юридичного департаменту Одеської міської ради 05.09.2013 року були внесені зміни до установчих документів юридичної особи, за номером запису 15561050002042294, на підставі рішення загальних зборів членів ОСББ «Французький» від 18.07.2013, протокол № 8 (т.1 а.с.124), а саме: Викласти пункт 1.1. Статуту ОСББ «Французький» в наступній редакції:

1.1. ОБ'ЄДНАННЯ СПІВВЛАСНИКІВ БАГАТОКВАРТИРНОГО БУДИНКУ «ФРАНЦУЗЬКИЙ» (далі - об'єднання ОСББ) створено власниками квартир та нежитлових вбудовано-прибудованих приміщень та власниками паркінгів, розташованих за адресою: місто Одеса, вул. ФРАНЦУЗЬКИЙ бульвар, 22, корпуси № 1, № 2, № 3, № 4, № 5 відповідно до Закону України «Про об'єднання співвласників багатоквартирного будинку».

Державним реєстратором Юридичного департаменту Одеської міської ради 14.02.2014 року були внесені зміни до відомостей про юридичну особу, що не пов'язані зі змінами в установчих документах; за номером запису 15561070003042294; зміна видів діяльності, зміна додаткової інформації (т.1 130-139).

Державним реєстратором Юридичного департаменту Одеської міської ради 20.01.2015 внесена інформації щодо відсутності підтвердження відомостей про юридичну особу; за номером запису 15561440004042294

Державним реєстратором Реєстраційної служби Одеського міського управління юстиції 27.03.2015 підтвердженні відомості про юридичну особу; за номером запису 15561060005042294, зміна додаткової інформації.

Державним реєстратором Реєстраційної служби Одеського міського управління юстиції 02.02.2016 внесенні зміни до відомостей про юридичну особу, що не пов'язані зі змінами в установчих документах, за номером запису 02.02.2016-15561070006042294, зміна керівника юридичної особи (т.1 а.с. 146-155).

Зміна керівника юридичної особи було здійснено на підставі оскаржуваного рішення засідання правління ОСББ «Французький» від 29.01.2016, оформленим протоколом № 31, яким ухвалено звільнити з посади Голови Правління ОСББ «Французький» Гаврика Григорія Івановича з 31.01.2016 та обрати Головою Правління Клімову Олену Георгіївну з 01.02.2016, уповноважити Клімову Олену Георгіївну для проведення реєстраційних дій щодо зміни керівника юридичної особи.

У Протоколі № 31 засідання Правління ОСББ «Французький» від 29.01.2016 про обрання голови Правління ОСББ «Французький» та про проведення реєстраційних дій визначається наступне (т.1, а.с.152):

- Присутні 12 із 13 членів Правління: Андрусенко С.П., Вроносська-Проць М.В., Вохмянина Л.С., Гаврик Г.І., Дьяков В.О., Лебедев Д.Л., Ляшенко І.О., Клімова О.Г., Крицька Т.В., Недвига М.Г., Остапчук В.А., Шаталюк С.С.,

- відсутній: Сич В.А.

Однак, відсутні будь-які докази про надання відповідних повноважень членам Правління ОСББ «Французький» про обрання голови Правління, незважаючи на те, що у Протоколі вказано, що всі присутні голосували та приймали рішення - Одноголосно. Також, відсутні особисті підписи членів Правління за прийнятті рішення по кожному питанню («за» чи «проти»). Крім того, вказане рішення прийнято неправомочним складом Правління.

У матеріалах Управління державної реєстрації Юридичного департаменту Одеської міської та матеріалах справи відсутні докази повноважень членів правління ОСББ «Французький», а саме: : Андрусенко С.П., Вроносська-Проць М.В., Вохмянина Л.С., Гаврик Г.І., Дьяков В.О., Лебедев Д.Л., Ляшенко І.О., Клімова О.Г., Крицька Т.В., Недвига М.Г., Остапчук В.А., Шаталюк С.С., Сич В.А., так як ОСББ «Французький» не виконав ухвалу Приморського районного суду м.Одеси від 22.06.2017 року про забезпечення доказів та не надав відповідні докази до суду (т.1 а.с.49-50).

Протоколом № 8 Загальних зборів членів ОСББ «Французький» від 18.07.2013 року (т.1 а.с.124) внесені зміни до пункту 1.1. Статуту ОСББ «Французький». Протоколом № 8 від 18.07.2013 зазначається, що загальна кількість членів ОСББ «Французький» - 113 осіб. На загальних зборах були присутні 60 осіб.

Протоколом № 9 Загальних зборів об'єднання співвласників багатоквартирного будинку «Французький» від 01.10.2015 року визначено, що згідно з пунктом 4 порядку денного зборів були

здійснені довибори членів правління, а саме: Голошак Н.А., Дуров А.С., Лебедєв Д.Л., Крицька Т.В., Остапчук В.А., Сич В.А., Шаталюк С.С.. Протоколом № 9 від 01.10.2015 зазначається, що загальна кількість співвласників багатоквартирного будинку - 873 особи, у зборах взяли участь - 144 особи.

Однак, у оскаржуваному рішенні засідання правління ОСББ «Французький» від 29.01.2016, оформленим протоколом № 31 взагалі відсутні новообрані члени правління, а саме: Голошак Н.А., Дуров А.С.

У відповідності з Законом України «Про особливості здійснення права власності у багатоквартирному будинку» (№ 417-VIII від 14.05.2015 р., набрав чинності 01.07.2015) було внесено відповідні зміни до Земельного кодексу України, Цивільного кодексу України, у тому числі Закону України «Про об'єднання співвласників багатоквартирного будинку» (№ 2866-III від 29.11.2001 із змінами) та скасовано поняття «членство» в ОСББ, яке набувалося одночасно з створенням об'єднання при проведенні установчих зборів, а також індивідуально, на основі письмової заяви, в будь-який момент його існування (ч. 2 ст. 9 ЗУ «Про ОСББ» до 01.07.2015).

Таким чином, станом на 29.01.2016, Протокол № 31 засідання Правління ОСББ «Французький», були відсутні повноваження членів правління ОСББ «Французький», а саме:

Андрусенка С.П., Вроносської-Проць М.В., Вохмяніної Л.С., Гаврика Г.І., Дьякова В.О., Ляшенка І.О., Клімової О.Г., Недвиги М.Г. для прийняття будь-яких рішень відносно ОСББ «Французький» у відповідності з Законом України «Про особливості здійснення права власності у багатоквартирному будинку» (№ 417-VIII від 14.05.2015 р., набрав чинності 01.07.2015), так як після 01.07.2015 року члени правління повинні були обиратися загальними зборами співвласників ОСББ «Французький», а не членами ОСББ «Французький».

Крім того, в Статуті ОСББ «Французький» в редакції 2011 року, діючому станом на 29.01.2016, тобто на момент прийняття оскаржуваного рішення Правління, чітко визначено:

1.2. Діяльність об'єднання регулюється Законом України "Про об'єднання співвласників багатоквартирного будинку", Цивільним, Житловим, Земельним кодексами України, іншими нормативно-правовими актами та цим Статутом (т. 1, а.с 96):

2.1. Метою створення об'єднання є забезпечення захисту прав його членів, відповідно до пункту 11.1 цього статуту, та дотримання ними обов'язків щодо належного утримання та використання неподільного і загального майна житлового комплексу, забезпечення своєчасного надходження коштів для сплати всіх платежів, передбачених законодавством та статутними документами (т. 1 а.с.96).

11.1. Член об'єднання має право (т. 1 а.с.102).

- брати участь в управлінні об'єднанням у порядку, визначеному Законом «Про об'єднання співвласників багатоквартирного будинку» і Статутом об'єднання;
- обирати та бути обраним до складу статутних органів об'єднання;
- знайомитися з протоколами Загальних зборів, робити з них виписки;
- одержувати в установленому порядку інформацію про діяльність об'єднання;
- вимагати від статутних органів захисту своїх прав та дотримання членами об'єднання правил добросусідства;
- вийти в установленому статутом порядку з об'єднання;
- вимагати від Правління об'єднання ознайомлення з усіма фінансовими звітами.

4.1. Органами управління об'єднання є загальні збори його членів, правління та ревізійна комісія об'єднання (т. 1 а.с 98).

4.2. Вищим органом управління об'єднання є загальні збори, кожен член об'єднання на загальних зборах має один голос.

4.3. Загальні збори скликаються і проводяться згідно з вимогами цього статуту та чинного законодавства.

4.4. Загальні збори правочинні, якщо на них присутні більше половини членів об'єднання.

4.5. До виключної компетенції загальних зборів членів об'єднання належить:

- 1) затвердження Статуту об'єднання, внесення змін до нього;
- 2) обрання членів правління об'єднання, та голову правління (т. 1 а.с. 98),

4.13. Керівництво поточною діяльністю об'єднання здійснює його правління. Правління має право приймати рішення з усіх питань діяльності об'єднання за винятком тих, які належать до виключної компетенції загальних зборів. Правління є виконавчим органом об'єднання і підзвітне загальним зборам (т. 1 а.с.99).

4.14. Порядок обрання та відкликання голову та членів правління, їх кількісний склад та терміни обрання встановлюються загальними зборами (т. 1 а.с.99).

Виходячи з наведеного суд приходить до висновку, що Протокол № 31 засідання Правління ОСББ «Французький» від 29.01.2016 про обрання голову Правління ОСББ «Французький» Клімової О. проведено в порушення вимог Статуту та законодавства, оскільки присутні на цьому

засідання не мали право обирати голову правління ОСББ, це є виключною компетенцією загальних зборів.

Твердження представника відповідача, що Статут ОСББ «Французький», затверджений протоколом загальних зборів № 1 від 27.07.2011 не діяв (на момент прийняття оскаржуваного рішення від 29.01.2016, протокол № 31), оскільки повністю суперечив новому Типовому статуту є безпідставним (т. 1 а.с.61).

Так як з прийняттям Закону України «Про особливості здійснення права власності у багатоквартирному будинку» № 417-VIII від 14.05.2015 р., набрав чинності 01.07.2015), були внесені відповідні зміни до Законів України, у тому числі «Про об'єднання співвласників багатоквартирного будинку», також були внесені відповідні зміни до Типового статуту об'єднання співвласників багатоквартирного будинку, затвердженого наказом Державного комітету України з питань житлово-комунального господарства від 27 серпня 2003 року № 141., які містять рекомендаційний характер щодо форми складення та змісту статуту ОСББ, та не є вичерпними щодо положень, викладених у ньому.

Необхідно було спочатку прийняту нову редакцію Статуту ОСББ «Французький», з урахуванням Закону України «Про особливості здійснення права власності у багатоквартирному будинку» № 417-VIII від 14.05.2015 р., а потім здійснювати заходи по зміні керівника ОСББ.

Проте як вбачається з копії реєстраційної справи нова редакція Статуту була зареєстрована державним реєстратором 09.11.2016р. за №15561050008042294, що підтверджується також і витягом з ЄДРЮО, ФО-П та ГФ від 16.06.2017р. (а.с.27-29 т.1).

Згідно з нормами стаття 385 Цивільного кодексу України - Об'єднання співвласників багатоквартирного будинку (в редакції Закону № 417-VIII від 14.05.2015 - Про особливості здійснення права власності у багатоквартирному будинку)

1. Власники квартир та нежитлових приміщень у багатоквартирному будинку (будинках) для забезпечення експлуатації такого будинку (будинків), користування квартирами та нежитловими приміщеннями та управління, утримання і використання спільного майна багатоквартирного будинку (будинків) можуть створювати об'єднання співвласників багатоквартирного будинку (будинків).

Таке об'єднання є юридичною особою, що створюється та діє відповідно до закону та статуту.

2. Об'єднання власників квартир, житлових будинків є юридичною особою, яка створюється та діє відповідно до статуту та закону.

Згідно із частиною першою статті 15 ЦК України кожна особа має право на захист свого цивільного права у разі його порушення, невизнання або оспорування.

Одним зі способів захисту цивільного права є визнання незаконними рішення, дій чи бездіяльності органу державної влади, органу влади Автономної Республіки Крим або органу місцевого самоврядування, їхніх посадових і службових осіб (пункт 10 частини першої статті 16 ЦК України).

Відповідно до пункту 1 частини першої статті 15 ЦПК України (у редакції, чинній на дату звернення позивача до суду) суди розглядають у порядку цивільного судочинства справи щодо захисту порушених, невизнаних або оспоруваних прав, свобод чи інтересів, що виникають із цивільних, житлових, земельних, сімейних, трудових відносин.

Змістом статті 6 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців, громадських формувань" передбачено повноваження державного реєстратора згідно з якими він, зокрема, проводить реєстраційну дію (у тому числі з урахуванням принципу мовчазної згоди) за відсутності підстав для зупинення розгляду документів та відмови у державній реєстрації шляхом внесення запису до Єдиного державного реєстру; веде Єдиний державний реєстр; веде реєстраційні справи.

Згідно ст.25 Закону державна реєстрація та інші реєстраційні дії проводяться на підставі: 1) документів, що подаються заявником для державної реєстрації;

2) судових рішень, що набрали законної сили та тягнуть за собою зміну відомостей в Єдиному державному реєстрі, а також що надійшли в електронній формі від суду або державної виконавчої служби відповідно до Закону України "Про виконавче провадження" щодо:

визнання повністю або частково недійсними рішень засновників (учасників) юридичної особи або уповноваженого ними органу;

визнання повністю або частково недійсними змін до установчих документів юридичної особи;

заборони (скасування заборони) вчинення реєстраційних дій;

накладення/зняття арешту корпоративних прав;

зобов'язання вчинення реєстраційних дій;

скасування реєстраційної дії/запису в Єдиному державному реєстрі.



виділу юридичної особи;
провадження у справах про відновлення платоспроможності боржника або визнання його банкрутом, прийнятих відповідно до Закону України "Про відновлення платоспроможності боржника або визнання його банкрутом";
припинення юридичної особи, що не пов'язано з банкрутством юридичної особи;
відміни державної реєстрації припинення юридичної особи;
припинення підприємницької діяльності фізичної особи - підприємця, що не пов'язано з банкрутством юридичної особи;
відміни державної реєстрації припинення підприємницької діяльності фізичної особи - підприємця;
відміни в порядку апеляційного/касаційного оскарження судового рішення, на підставі якого вчинено реєстраційну дію;
3) рішень, прийнятих за результатами оскарження в адміністративному порядку відповідно до статті 34 цього Закону.

2. Порядок проведення державної реєстрації та інших реєстраційних дій на підставі документів, що подаються заявником для державної реєстрації, включає:

- 1) заповнення форми заяви про державну реєстрацію - у разі подання документів особисто заявником (за бажанням заявника);
- 2) прийом документів за описом - у разі подання документів у паперовій формі;
- 3) виготовлення копій документів в електронній формі - у разі подання документів у паперовій формі;
- 4) внесення копій документів в електронній формі до Єдиного державного реєстру;
- 5) перевірку документів на наявність підстав для зупинення розгляду документів;
- 6) **перевірку документів на наявність підстав для відмови в державній реєстрації;**
- 7) прийняття рішення про проведення реєстраційної дії - для громадських формувань, символіки та засвідчення факту наявності всеукраїнського статусу громадського об'єднання;
- 8) проведення реєстраційної дії (у тому числі з урахуванням принципу мовчазної згоди) за відсутності підстав для зупинення розгляду документів та відмови в державній реєстрації шляхом внесення запису до Єдиного державного реєстру;
- 9) формування та оприлюднення на порталі електронних сервісів виписки, результатів надання адміністративних послуг у сфері державної реєстрації та установчих документів юридичної особи.

Згідно ст.28 цього закону підставою для відмови у державній реєстрації - у випадку коли документи суперечать Конституції та законам України.

Таким чином державний реєстратор зобов'язаний був перевірити документи на наявність підстав для відмови в державній реєстрації

Особа, яка вважає своє право чи інтерес порушеними через подання та внесення до ЄДР недостовірних відомостей може вимагати їх захисту через корегування відомостей ЄДР та відображенні в ЄДР відповідних дійсних відомостей у спосіб, що забезпечить ефективне відновлення та захист її порушених прав та інтересів, зокрема, шляхом скасування запису в ЄДР (пункт 2 частини першої статті 25 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань").

Таким чином, відповідно до норм діючого на час прийняття оскаржуваного рішення правління Статуту ОСББ «Французький» (у редакції 2011 року станом на 29.01.2016) звільнення з посади голови Правління Гаврика Г.І. та обрання нового голову правління Клімову О.Г. мали право лише загальні збори ОСББ «Французький», так як розгляд цього питання належав до виключної компетенції загальних зборів та не віднесено до компетенції Правління ОСББ «Французький».

Вимога про скасування запису про зміну керівника ОСББ в ЄДРЮО як відомостей, щодо достовірності яких виник спір, має похідний характер від первісної позовної вимоги та залежить від наявності самого порушеного права, яке підлягає захисту у ефективний спосіб;

Отже, позовні вимоги є обґрунтованими та такими, що підлягають задоволенню.

На підставі викладеного, керуючись ст.19 Конституції України, статті 10 Закону України "Про об'єднання співвласників багатоквартирного будинку", ст. 1 Першого протоколу до Конвенції про захист прав людини і основоположних свобод від 04 листопада 1950 року, ст.ст.15,16, 385 ЦК України, ст.ст. 6,25, 28 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань", Закону України «Про особливості здійснення права власності у багатоквартирному будинку» ст.ст. 2, 3-13, 44, 49, 64, 76, 81, 89, 95, 133, 141, 223, 241, 247, 256, 258-259, 263-265, 268, 354 ЦПК України, суд,

ВИРІШИВ:

Приморський районний суд

м.Одеси

*1535*27483539*1*1*

1. Позов Кірющенко Олександра Михайловича, Шаталюка Станіслава Сергійовича, Крицької Тамари Вікторівни до Об'єднання співвласників багатоквартирного будинку «Французький», Юридичного департаменту Одеської міської ради, третя особа: Клімова Олена Георгіївна, про визнання недійсним рішення правління – **задовольнити**.

2. **Визнати** недійсним рішення Правління Об'єднання співвласників багатоквартирного будинку «Французький» (код ЄДРПОУ: 37810747), затверджене Протоколом № 31 засідання Правління ОСББ «Французький» від 29.01.2016 року, яким було обрано головою Правління ОСББ «Французький» Клімову Олену Георгіївну та уповноважено її для проведення реєстраційних дій щодо зміни керівника юридичної особи.

3. **Скасувати** запис номер 155 610 700060 42294 від 02.02.2016 (зміна керівника юридичної особи) в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, внесений Реєстраційною службою Одеського міського управління юстиції (Дрей Іриною Юріївною) про визнання Клімову Олену Георгіївну, з 01.02.2016 (відповідно до статуту) керівником та надання їй права представляти юридичну особу у правовідносинах з третіми особами, або осіб, які мають право вчиняти дії від імені юридичної особи без довіреності, у тому числі підписувати договори від імені юридичною особи.

Апеляційна скарга подається до Апеляційного суду Одеської області протягом тридцяти днів з дня проголошення рішення. Учасник справи, якому повне рішення суду не було вручене у день його проголошення або складення, має право на поновлення пропущеного строку на апеляційне оскарження на рішення суду - якщо апеляційна скарга подана протягом тридцяти днів з дня вручення йому повного рішення суду;

Повний текст рішення суду виготовлено 21.12.2018р.

Суддя

Л.В.Домусчі

