

ОДИННАДЦАТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД
ПОСТАНОВЛЕНИЕ от 11 декабря 2009 г. по делу N А65-10601/2009

Резолютивная часть постановления объявлена 08 декабря 2009 г.

Постановление в полном объеме изготовлено 11 декабря 2009 г.

Одиннадцатый арбитражный апелляционный суд в составе:

председательствующего Балашевой В.Т.,

судей Терентьева Е.А., Шадринной О.Е.,

при ведении протокола судебного заседания секретарем Кочановой Т.В.,

с участием:

от истца - Гарипова Г.С., доверенность от 29.09.2008 г., после перерыва Гарипова Г.С., доверенность от 29.09.2008 г.; Зарипова Е.А., от 26.11.2009 г.,

от первого ответчика - Доронин В.В., доверенность от 15.05.2009 г.,

от второго ответчика - Учаров У.Б., доверенность N 119-03/207 от 24.11.2009 г.; Динмухаметова М.Е., доверенность N 119-03/140 от 21.12.2008 г., после перерыва Динмухаметова М.Е., доверенность N 119-03/140 от 21.12.2008 г.,

от третьего лица - не явились, извещены,

рассмотрев в открытом судебном заседании 01-08 декабря 2009 года апелляционную жалобу открытого акционерного общества "Гипермаркет "Кольцо", г. Казань, Республика Татарстан, на решение Арбитражного суда Республики Татарстан от 11 сентября 2009 года по делу N А65-10601/2009 (судья Юшков А.Ю.),

по иску закрытого акционерного общества "ТАКПО", г. Казань, Республика Татарстан, к открытому акционерному обществу "Гипермаркет "Кольцо", г. Казань, Республика Татарстан; к открытому акционерному обществу Казанская теплосетевая компания, г. Казань, Республика Татарстан,

третье лицо - открытое акционерное общество "Татэнерго", г. Казань, Республика Татарстан,

о признании незаконным пуска тепла в комплекс Кольцо 2-я очередь; обязанности ответчика выполнить технические условия N 102-6/6176 от 25.10.07 г., а именно выполнить все существующие врезки в переключаемые тепловоды, обязанности подключить *здание* гостиницы по ул. Петербургской, д. 11, к теплосетям,

установил:

закрытое акционерное общество "ТАКПО", г. Казань, Республика Татарстан, (далее - истец) обратилось в Арбитражный суд Республики Татарстан с иском к открытому акционерному обществу

Не официальная версия документа (однако достоверная) бесплатно предоставляется клиентам компании ДревГрад смотривших на сайте [проектирование домов из оцилиндрованного бревна.](#)

"Гипермаркет "Кольцо", г. Казань, Республика Татарстан, (далее - первый ответчик), к открытому акционерному обществу "Татэнерго", г. Казань, Республика Татарстан, о признании незаконным пуска тепла в комплекс "Кольцо" 2-я очередь; обязанности ответчика выполнить технические условия N 102-6/6176 от 25.10.07 г., а именно выполнить все существующие врезки в переключаемые тепловоды, обязанности подключить **здание** гостиницы по ул. Петербургской, д. 11, к теплосетям.

Определением Арбитражного суда Республики Татарстан от 08 мая 2009 года к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечено открытое акционерное общество "Казанская теплосетевая компания", г. Казань, Республика Татарстан.

Исковые требования заявлены и мотивированы следующими обстоятельствами.

Истец является собственником здания, расположенного по адресу: г. Казань, ул. Петербургская (бывшая Свердлова), д. 11.

На смежном земельном участке вторым ответчиком, осуществляющим *строительство* второй очереди торгового центра "Кольцо", полностью уничтожены все коммуникации, ранее проведенные к зданию истца, в том числе и теплоснабжение.

Техническими условиями ТУ N 102-6/6176 от 25.10.2007 предусмотрена обязанность первого ответчика выполнить вынос тепловых сетей, попадающих в зону **строительства** комплекса "Кольцо", а также выполнить все существующие врезки в переключаемые тепловоды.

На основании п. 3 ст. 308 ГК РФ истец считает, что данные ТУ создали для ответчиков обязательства перед истцом, однако ТУ не были выполнены первым ответчиком, не выполнены существующие врезки в переключаемые теплопроводы.

30.06.2006 истцу выданы технические условия для *проектирования* теплоснабжения здания гостиницы, в которых указано, что проект должен быть согласован с первым ответчиком, с чем истец не согласен.

Несмотря на невыполнение ТУ N 102-6/6176 от 25.10.2007, объекты строительства второго ответчика работают, пуск тепла в комплексе "Кольцо", по мнению истца, осуществлен незаконно.

Определением Арбитражного суда Республики Татарстан от 03 июля 2009 года произведена замена ненадлежащего ответчика открытого акционерного общества "Татэнерго" на надлежащего - открытое акционерное общество "Казанская теплосетевая компания" (далее - второй ответчик). ОАО "Татэнерго" привлечено к участию в деле третьим лицом, не заявляющим самостоятельных требований относительно предмета спора.

Истцом в ходе рассмотрения дела заявлен отказ от иска в части требований о признании незаконным пуска тепла в "Гипермаркет "Кольцо" второй очереди. Уточненные иски требования об обязанности ответчика осуществить врезку тепловода к зданию ЗАО "ТАКПО", находящемуся по адресу: г. Казань, Петербургская, д. 11, минуя территорию "Кольца" и с монтажом теплового узла за первой стеной здания; об обязанности второго ответчика подключить здание гостиницы по ул. Петербургской, д. 1 в г. Казани к тепловым сетям, приняты судом первой инстанции (т. 1, л.д. 73).

В судебном заседании, по результатам которого объявлена резолютивная часть решения, судом приняты уточнения исковых требований к первому ответчику (т. 2, л.д. 11 - 12), согласно которым истец просит обязать первого ответчика выполнить технические условия N 102-6/61 от 25.10.2007 г. в части выполнения существовавших врезок, а именно: проложить две трубы диаметром 50 мм или одну трубу диаметром 100 мм от магистрального тепловода с устройством тепловой камеры за

Не официальная версия документа (однако достоверная) бесплатно предоставляется клиентам компании ДревГрад смотревших на сайте [проектирование домов из оцилиндрованного бревна](#).

пределами территории, принадлежащей ОАО "Гипермаркет "Кольцо" и вводом в здание по ул. Петербургская, д. 11.

Решением Арбитражного суда Республики Татарстан от 11 сентября 2009 года заявление закрытого акционерного общества "ТАКПО" об отказе от иска в части требований о признании незаконным пуска тепла в комплекс "Кольцо" вторая очередь удовлетворено. Отказ от иска в указанной части принят. Производство по делу в соответствующей части прекращено.

Открытое акционерное общество "Гипермаркет "Кольцо" обязано выполнить технические условия N 102-6/6176 от 25.10.07 г., а именно: проложить две трубы диаметром 50 мм или одну трубу диаметром 100 мм от магистрального теплопровода с устройством тепловой камеры за пределами территории, принадлежащей открытому акционерному обществу "Гипермаркет "Кольцо" и вводом в здание гостиницы по ул. Петербургская, 11 в г. Казани.

С открытого акционерного общества "Гипермаркет "Кольцо" в пользу закрытого акционерного общества "ТАКПО" взыскано 2 000 руб. (две тысячи рублей) судебных расходов по уплате госпошлины.

Закрытому акционерному обществу "ТАКПО" в иске к открытому акционерному обществу "Казанская теплосетевая компания" об обязанности подключить здание гостиницы по ул. Петербургской, д. 11 в г. Казани к тепловым сетям отказано.

Решено выдать закрытому акционерному обществу "ТАКПО" справку на возврат из бюджета 2 000 руб. госпошлины по иску.

Не согласившись с принятым судебным актом, первый ответчик подал апелляционную жалобу, в которой просил решение Арбитражного суда Республики Татарстан от 11 сентября 2009 года отменить и принять по делу новый судебный акт, отказав в иске в полном объеме.

Заявитель жалобы указал, что решение суда в части обязанности ОАО "Гипермаркет "Кольцо" выполнить технические условия N 102-6/6176 от 25.10.07 г., а именно: проложить две трубы диаметром 50 мм или одну трубу диаметром 100 мм от магистрального теплопровода с устройством тепловой камеры за пределами территории, принадлежащей открытому акционерному обществу "Гипермаркет "Кольцо" и вводом в здание гостиницы по ул. Петербургская, 11 в г. Казани, незаконно, реально неисполнимо. Выводы суда, изложенные в решении, не соответствуют фактическим обстоятельствам дела; судом первой инстанции неправильно применены нормы материального и процессуального права.

В соответствии со ст. 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации суд апелляционной инстанции рассматривает дело в отсутствие третьего лица, не явившегося в судебное заседание, надлежащим образом извещенного о времени и месте судебного разбирательства.

В судебном заседании представитель первого ответчика поддержал доводы жалобы и просил отменить решение суда в части обязанности ОАО "Гипермаркет "Кольцо" выполнить технические условия N 102-6/6176 от 25.10.07 г., а именно: проложить две трубы диаметром 50 мм или одну трубу диаметром 100 мм от магистрального теплопровода с устройством тепловой камеры за пределами территории, принадлежащей открытому акционерному обществу "Гипермаркет "Кольцо" и вводом в здание гостиницы по ул. Петербургская, 11 в г. Казани, принять в этой части новый судебный акт об отказе в удовлетворении исковых требований.

В отзыве на апелляционную жалобу и в судебном заседании представители истца просили оставить решение суда без изменения, считая его законным и обоснованным.

Не официальная версия документа (однако достоверная) бесплатно предоставляется клиентам компании ДревГрад смотрвших на сайте [проектирование домов из оцилиндрованного бревна.](#)

Представители второго ответчика в отзыве на апелляционную жалобу и в судебном заседании просили жалобу удовлетворить, решение суда в части удовлетворения исковых требований к ОАО "Гипермаркет "Кольцо" отменить.

Третье лицо в отзыве на апелляционную жалобу указало на невозможность пояснить какие-либо обстоятельства по делу, поскольку не является организацией, осуществляющей эксплуатацию сетей, не обеспечивает выдачу ТУ и последующую проверку условий подключения объекта строительства к сетям инженерно-технического обеспечения.

На основании ч. 5 ст. 268 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации суд апелляционной инстанции проверяет законность и обоснованность решения суда только в обжалуемой части, поскольку лица, участвующие в деле, не заявили возражений.

В судебном заседании 01.12.2009 объявлялся перерыв до 10 час. 30 мин. 08.12.2009. Выслушав объяснения представителей сторон, проверив материалы дела, оценив доводы апелляционной жалобы в совокупности с представленными доказательствами, арбитражный апелляционный суд установил.

Как следует из материалов дела, за истцом зарегистрировано право собственности на нежилое трехэтажное здание, общей площадью 777 кв. м, инв. номер N 3448, лит. А, находящегося в г. Казань, ул. Свердлова (в настоящее время - ул. Петербургская), д. 11, что подтверждено свидетельством о государственной регистрации права 16 АА 177689 от 30.07.2007 (т. 1, л.д. 16).

Указанное здание пострадало в результате работ, связанных со строительством метрополитена, было снесено. Данное обстоятельство не оспаривается сторонами и подтверждено постановлением Исполнительного комитета муниципального образования города Казани от 24.03.2006 N 501 (т. 2, л.д. 83).

На месте снесенного здания истцом осуществлено строительного другого объекта капитального строительства (гостиницы), в соответствии с положительным заключением государственной экспертизы N 1122 от 19.12.2007 проектной документации (т. 1, л.д. 133 - 156).

Согласно заключению государственной экспертизы N 1122 теплоснабжение гостиницы осуществляется на основании технических условий ОАО КТС "Татэнерго" и ОАО "Татэнерго" N 211-2237 от 26.05.2006 и ТУ ОАО "Гипермаркет "Кольцо" N 259 от 15.03.07.

Первый ответчик является собственником здания торгово-развлекательного комплекса "Гипермаркет "Кольцо", нежилого, 4-этажного с подвалом и цокольным этажом, общей площадью 44955, 4 кв. м, инв. N 92:401:002:000006360, лит. А, по адресу: г. Казань, ул. Петербургская, д. 1, что подтверждено свидетельством о государственной регистрации права от 10.12.2007 (т. 1, л.д. 43).

24.07.2008 первому ответчику выдано положительное заключение государственной экспертизы N 4005 на объект капитального строительства - 2-ая очередь торгово-развлекательного комплекса "Гипермаркет "Кольцо" по ул. Петербургской, 1 в г. Казани (т. 1, л.д. 99 - 127).

Согласно заключению государственной экспертизы N 4005 рабочий проект теплоснабжения выполнен в соответствии с техническими условиями N 102-6/6176 от 25.10.07.

В соответствии с пунктом 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство в соответствии с заданием застройщика или заказчика (в случае осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта на основании договора), проектной документацией, требованиями градостроительного плана земельного участка, требованиями технических регламентов.

Не официальная версия документа (однако достоверная) бесплатно предоставляется клиентам компании ДревГрад смотревших на сайте [проектирование домов из оцилиндрованного бревна](#).

Как предусмотрено пунктами 7, 8 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации технические условия, предусматривающие максимальную нагрузку и сроки подключения объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, срок действия технических условий, а также информация о плате за подключение предоставляется организациями, осуществляющими эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, без взимания платы в течение четырнадцати дней по запросам органов местного самоуправления или правообладателей земельных участков. Срок действия предоставленных технических условий и срок платы за подключение устанавливаются организациями, осуществляющими эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, не менее чем на два года, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации. Правообладатель земельного участка в течение года с момента получения технических условий и информации о плате за подключение должен определить необходимую ему подключаемую нагрузку к сетям инженерно-технического обеспечения в пределах предоставленных ему технических условий. Организация, осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, обязана обеспечить правообладателю земельного участка в установленные сроки подключение построенного или реконструированного объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения в соответствии с техническими условиями и информацией о плате за подключение, предоставленными правообладателю земельного участка.

Порядок определения и предоставления технических условий и определения платы за подключение, а также порядок подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения может устанавливаться Правительством Российской Федерации (пункт 10 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 N 83 утверждены Правила определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (далее - Правила N 83).

Согласно пункту 9 Правил N 83 организация, осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, обязана в течение 14 рабочих дней с даты получения запроса определить и предоставить технические условия или информацию о плате за подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения либо предоставить мотивированный отказ в выдаче указанных условий при отсутствии возможности подключения строящегося (реконструируемого) объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения.

30.06.2006 второй ответчик выдал истцу технические условия N 102-6/2607 на теплоснабжение гостиницы по ул. Петербургская, 11 на основании разрешений ОАО "Татэнерго" N 211-2237 от 26.05.2006, указав, что теплоснабжение здания необходимо осуществить от тепловых сетей "Гипермаркета "Кольцо". Дополнительные технические условия и точку подключения в тепловоду получить в вышеуказанной организации (т. 1, л.д. 12 - 14).

15.03.2009 исх. N 259 первый ответчик выдал истцу технические условия для **проектирования** теплоснабжения здания гостиницы (т. 1, л.д. 15).

Технические условия N 102-6/2607 от 30.06.2006 и N 259 от 15.03.2009 не оспорены, не признаны недействительными, не противоречат п. 17 Правил N 83, а также заключению государственной экспертизы N 1122, согласно которому теплоснабжение гостиницы осуществляется на основании технических условий ОАО КТС "Татэнерго" и ОАО "Татэнерго" N 211-2237 от 26.05.2006 и ТУ ОАО "Гипермаркет "Кольцо" N 259 от 15.03.07.

25.10.2007 второй ответчику выдал первому ответчику технические условия N 102-6/6176 на

Не официальная версия документа (однако достоверная) бесплатно предоставляется клиентам компании ДревГрад смотревших на сайте [проектирование домов из оцилиндрованного бревна](#).

теплоснабжение торгово-развлекательного комплекса "Гипермаркет "Кольцо" по ул. Петербургской, 1, согласно которым первый ответчик обязан выполнить вынос тепловых сетей, попадающих в зону строительства комплекса "Кольцо"; точку подключения принять на тепловых сетях, выносимых из зоны строительства, с устройством тепловой камеры и установкой на отводящих трубопроводах к комплексу отсекающей запорной арматуры; выполнить все существующие врезки в перекладываемые тепловоды (т. 1, л.д. 8 - 10, 92 - 94).

Проекты теплового узла, наружных и внутренних сетей согласованы вторым ответчиком (т. 1, л.д. 95 - 97).

Письмом от 21.10.2008 исх. N 1498-08 первый ответчик уведомил истца и второго ответчика о восстановлении трубопровода теплоснабжения к зданию по ул. Петербургской, 11 (т. 1, л.д. 129 - 130).

25.11.2008 второй ответчик выдал справку N 102-6/5455, в которой подтвердил выполнение первым ответчиком технических условия N 102-6/6176 от 25.10.2007 (т. 1, л.д. 98). Данное обстоятельство подтверждено представителями второго ответчика в судебном заседании, и истцом надлежащими доказательствами не опровергнуто.

Письмо ООО "Роста" от 12.08.2009 исх. N 104 не принимается судом апелляционной инстанции в качестве доказательства невыполнения первым ответчиком технических условий, поскольку из него невозможно установить, когда производился осмотр территории, представители сторон для осмотра не вызывались (т. 2, л.д. 19).

При таких обстоятельствах требование истца о возложении на первого ответчика обязанности проложить две трубы диаметром 50 мм или одну трубу диаметром 100 мм от магистрального теплопровода с устройством тепловой камеры за пределами территории, принадлежащей открытому акционерному обществу "Гипермаркет "Кольцо" и вводом в здание гостиницы по ул. Петербургская, 1, неправомерно.

Техническими условиями N 102-6/6176 от 25.10.2007 на первого ответчика такие обязанности не возлагались.

С учетом изложенного, суд апелляционной инстанции считает выводы суда первой инстанции о том, первый ответчик не выполняет технические условия, нарушает права истца, который вправе требовать восстановления нарушенного права в соответствии с заявленными исковыми требованиями, не соответствующими обстоятельствам дела, что в силу п. 3 ч. 1 ст. 270 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации является основанием для отмены решения суда в обжалуемой части, с принятием нового судебного акта об отказе в удовлетворении исковых требований.

В соответствии со ст. 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации расходы по уплате государственной пошлины по иску и апелляционной жалобе ответчика относятся на истца.

Руководствуясь статьями 268 - 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный апелляционный суд

постановил:

решение Арбитражного суда Республики Татарстан от 11 сентября 2009 года по делу N А65-10601/2009 в части удовлетворения исковых требований к открытому акционерному обществу

Не официальная версия документа (однако достоверная) бесплатно предоставляется клиентам компании ДревГрад смотрвших на сайте [проектирование домов из оцилиндрованного бревна](#).

"Гипермаркет "Кольцо", г. Казань, Республика Татарстан, об обязанности выполнить технические условия N 102-6/6176 от 25.10.2007 г., а именно: проложить две трубы диаметром 50 мм или одну трубу диаметром 100 мм от магистрального теплопровода с устройством тепловой камеры за пределами территории, принадлежащей открытому акционерному обществу "Гипермаркет "Кольцо" и вводом в здание гостиницы по ул. Петербургская, 11 в г. Казани отменить и принять по делу в этой части новый судебный акт.

В удовлетворении исковых требований закрытого акционерного общества "ТАКПО", г. Казань, Республика Татарстан, к открытому акционерному обществу "Гипермаркет "Кольцо", г. Казань, Республика Татарстан, об обязанности выполнить технические условия N 102-6/6176 от 25.10.2007 г., а именно: проложить две трубы диаметром 50 мм или одну трубу диаметром 100 мм от магистрального теплопровода с устройством тепловой камеры за пределами территории, принадлежащей открытому акционерному обществу "Гипермаркет "Кольцо" и вводом в здание гостиницы по ул. Петербургская, 11 в г. Казани, отказать.

Взыскать с закрытого акционерного общества "ТАКПО", г. Казань, Республика Татарстан, в пользу открытого акционерного общества "Гипермаркет "Кольцо", г. Казань, Республика Татарстан, в возмещение расходов по уплате государственной пошлины по апелляционной жалобе в размере 1 000 руб.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Постановление может быть обжаловано в Федеральный арбитражный суд Поволжского округа.

Председательствующий

В.Т.БАЛАШЕВА

Судьи

Е.А.ТЕРЕНТЬЕВ

О.Е.ШАДРИНА