Державний герб України

**ГОСПОДАРСЬКИЙ СУД МИКОЛАЇВСЬКОЇ ОБЛАСТІ**

======================================================================

**РІШЕННЯ**

**ІМЕНЕМ УКРАЇНИ**

**01 серпня 2017 року                                                 Справа №  915/687/17**

м. Миколаїв

Господарський суд Миколаївської області у складi головуючого суддi ОСОБА\_1, за участю:

секретаря судового засідання Долгової А.О.,

представника позивача: ОСОБА\_2 довіреність №999 від 31.07.2017,

представника відповідача: не зявився,

розглянувши у відкритому судовому засіданні справу

**за позовом**: Товариства з обмеженою відповідальністю ЖЕК Забота

(54001, м.Миколаїв, вул.Шнеєрсона (ОСОБА\_3), 4),

**до відповідача**: Управління комунального майна Миколаївської міської ради

(54001, м.Миколаїв, вул.Адміральська, 20),

**про**: визнання незаконним та скасування розпорядження Управління комунального майна Миколаївської міської ради від 20.06.2017 за №192-р, -

**в с т а н о в и в**:

Товариство з обмеженою відповідальністю ЖЕК Забота звернулось до Господарського суду Миколаївської області з позовними вимогами про визнання незаконним та скасування розпорядження Управління комунального майна Миколаївської міської ради від 20.06.2017 за №192-р Про передачу нежитлових приміщень по вул.Севастопольській, 61а/15 на баланс департаменту внутрішнього фінансового контролю, нагляду та протидії корупції Миколаївської міської ради.

Позовні вимоги обґрунтовані наступним.

На виконання рішення Господарського суду Миколаївської області №915/1087/16, яке залишено без змін постановою Одеського апеляційного господарського суду від 15.02.2017, задоволено позовну заяву ТОВ ЖЕК Забота про зобовязання вчинити певні дії, а саме протягом 10 днів після набрання чинності рішенням суду здійснити дії, передбачені ч.4 ст.9 Закону України Про оренду державного та комунального майна розмістити в друкованих засобах масової інформації газеті Вечерний Николаев та веб-сайті Миколаївської міської ради оголошення про намір передати в оренду нежитлове приміщення, розташоване по вул.Севастопольській, 61а/15 в м.Миколаєві.

На виконання зазначеного рішення суду 03.06.2017 відповідачем було розміщене оголошення в газеті Вечерний Николаев №61 про намір управління передати в оренду нежитлове приміщення загальною площею 332,8 кв.м по вул.Севастопольскій, 61а/15 в м.Миколаєві для використання під адміністративні потреби. Скориставшись своїм правом, наданим Законом України Про оренду державного та комунального майна ТОВ ЖЕК Забота було подано заяву №172 від 07.06.2017 про підтвердження бажання отримати в орендне користування нежитлове приміщення за адресою: м.Миколаїв, вул.Севастопольська, 61а/15.

Після спливу терміну, встановленого ст.9 Закону України Про оренду державного та комунального майна, позивач звернувся до відповідача з листом №191 від 20.06.2017 щодо повідомлення про надходження на адресу управління інших заяв про оренду вказаного приміщення та дати проведення конкурсу, або дати підписання договору оренди з ТОВ ЖЕК Забота. 07.07.2017 ТОВ ЖЕК Заботаотримано лист Управління комунального майна Миколаївської міської ради №1659/10.01-07/17 від 04.07.2017, в якому зазначено, що нежитлове приміщення по вул.Севастопольська, 61а/15 на підставі звернення Департаменту внутрішнього фінансового контролю, нагляду та протидії корупції Миколаївської міської ради та згідно з розпорядженням Управління комунального майна Миколаївської міської ради №192-р від 20.06.2017 передано на баланс зазначеному Департаменту для використання під адміністративні приміщення для здійснення своїх повноважень.

Позивач вважає, що вищевказане розпорядження відповідача видане з порушенням норм чинного законодавства, а саме: [ст.327 ЦК України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_843372/ed_2017_07_19/pravo1/T030435.html?pravo=1#843372), ст.ст.10, 11, ч.1 ст.16, п.31 ч.1 ст.26, ст.29  Закону України Про місцеве самоврядування в Україні, тому є незаконним та підлягає скасуванню.

Відповідач у судове засідання не зявився, відзив на позовну заяву не надав, про час та місце розгляду справи був повідомлений належним чином, що підтверджується відміткою на рекомендованому повідомленні про вручення поштового відправлення - 20.07.2017 (а.с.33).

Крім того, 25.07.2017 представник відповідача ОСОБА\_4 за довіреністю №858/10/01/08/17 від 27.04.2017 був ознайомлений з матеріалами даної справи, про що свідчить відмітка на заяві (а.с.35, 36).

Під час розгляду справи, представник позивача підтримав доводи, викладені у позові.

Враховуючи належне повідомлення відповідача про судовий розгляд справи, суд, керуючись [ст.75 ГПК України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_714/ed_2017_07_19/pravo1/T179800.html?pravo=1#714) вважає за можливе розглянути справу без участі представника відповідача за наявними у ній матеріалами.

У судовому засіданні 01.08.2017 судом оголошено вступну та резолютивну частини рішення.

При прийнятті рішення судом взято до уваги наступне.

Як вбачається з матеріалів справи, 22.12.2016 Господарським судом Миколаївської області було винесено рішення у справі №915/1087/16, яким було задоволено позовну заяву ТОВ ЖЕК Забота про зобовязання вчинити певні дії, а саме протягом 10 днів після набрання чинності рішенням суду здійснити дії, передбачені ч.4 ст.9 Закону України Про оренду державного та комунального майнарозмістити в друкованих засобах масової інформації газеті Вечерний Николаев та на веб-сайті Миколаївської міської ради оголошення про намір передати в оренду нежитлове приміщення, розташоване по вул.Севастопольській, 61а/15 в м.Миколаєві.

15.02.2017 постановою Одеського апеляційного господарського суду вказане рішення було залишено без змін.

На виконання зазначеного вище рішення відповідачем було розмішено оголошення в газеті Вечерний Николаев №61 від 03.06.2017 про намір управління передати в оренду нежитлове приміщення загальною площею 332,8 кв.м по вул.Севастопольській, 61а/15 в м.Миколаєві для використання під адміністративні потреби.

У відповідності до ч.4 ст.9 Закону України Про оренду державного та комунального майна, протягом 10 робочих днів після розміщення оголошення орендодавець приймає заяви про оренду відповідного майна. Протягом трьох робочих днів після закінчення строку приймання заяв орендодавець своїм наказом ухвалює рішення за результатами вивчення попиту на об'єкт оренди. У разі якщо подано лише одну заяву, конкурс на право оренди не проводиться і договір оренди укладається із заявником. У разі надходження двох і більше заяв орендодавець оголошує конкурс на право оренди.

07.06.2017 позивач звернувся із заявою №172 до Управління комунального майна Миколаївської міської ради, в якій підтвердив своє бажання, викладене у заяві №109 від 31.03.2016, укласти договір оренди розташоване по вул.Севастопольській, 61а/15 в м.Миколаєві. (а.с.14).

В подальшому листом №191 від 20.06.2017 позивач знову звернувся до відповідача з проханням повідомити його про дату проведення конкурсу на право оренди, у разі надходження двох, а більше заяв, або дату підписання договору оренди, у разі якщо лише позивачем подано заяву про оренду нежитлового приміщення загальною площею 332,8 кв.м по вул.Севастопольскій, 61а/15 в м.Миколаєві (а.с.14 зворотній бік).

В свою чергу відповідачем на вищевказані листи позивача було направлено лист про надання інформації №1659/10.01-07/11 від 04.07.2017, в якому він повідомляє, що нежитлове приміщення по вул.Севастопольскій, 61а/15 на підставі звернення Департаменту внутрішнього фінансового контролю, нагляду та протидії корупції Миколаївської міської ради та згідно з розпорядженням Управління комунального майна Миколаївської міської ради від 20.06.2017 №192-р передано на баланс зазначеному департаменту для використання під адміністративні приміщення для здійснення своїх повноважень. Також відповідач повідомив, що конкурс на право оренди нежитлового приміщення загальною площею 332,8 кв.м по вул.Севастопольській, 61а/15 проводитись не буде. Разом із листом відповідачем було надіслано копію розпорядження №192-р від 20.06.2017 (а.с.15 зворотній бік)..

Не погодившись з прийнятим Управлінням комунального майна Миколаївської міської ради розпорядження позивач оскаржив його до суду.

Дослідивши матеріали справи, заслухавши представника позивача, суд дійшов висновку, що позовні вимоги підлягають задоволенню в повному обсязі, виходячи з наступного.

Приписами [ст.327 Цивільного кодексу України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_843372/ed_2017_07_19/pravo1/T030435.html?pravo=1#843372) встановлено, що у комунальній власності є майно, у тому числі грошові кошти, яке належить територіальній громаді. Управління майном, що є у комунальній власності, здійснюють безпосередньо територіальна громада та утворені нею органи місцевого самоврядування.

Статтею 1 Закону України Про місцеве самоврядування в Україні визначено, що виконавчі органи рад - органи, які відповідно до[Конституції України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/ed_2016_06_02/pravo1/Z960254K.html?pravo=1) та цього Закону створюються сільськими, селищними, міськими, районними в містах (у разі їх створення) радами для здійснення виконавчих функцій і повноважень місцевого самоврядування у межах, визначених цим та іншими законами.

У відповідності до ч.ч.1, 3 ст.10 Закону України Про місцеве самоврядування в Україні, сільські, селищні, міські ради є органами місцевого самоврядування, що представляють відповідні територіальні громади та здійснюють від їх імені та в їх інтересах функції і повноваження місцевого самоврядування, визначені [Конституцією України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/ed_2016_06_02/pravo1/Z960254K.html?pravo=1), цим та іншими законами. Представницькі органи місцевого самоврядування, сільські, селищні, міські голови, виконавчі органи місцевого самоврядування діють за принципом розподілу повноважень у порядку і межах, визначених цим та іншими законами.

Згідно ч.ч.1, 2 ст.11 Закону України Про місцеве самоврядування в Україні, виконавчими органами сільських, селищних, міських, районних у містах (у разі їх створення) рад є їх виконавчі комітети, відділи, управління та інші створювані радами виконавчі органи. Виконавчі органи сільських, селищних, міських, районних у містах рад є підконтрольними і підзвітними відповідним радам, а з питань здійснення делегованих їм повноважень органів виконавчої влади - також підконтрольними відповідним органам виконавчої влади.

Відповідно до ч.1 ст.16 Закону України Про місцеве самоврядування в Україні органи місцевого самоврядування є юридичними особами і наділяються цим та іншими законами власними повноваженнями, в межах яких діють самостійно і несуть відповідальність за свою діяльність відповідно до закону.

Пунктом 31 ч.1 ст.26 Закону України Про місцеве самоврядування в Україні передбачено, що виключно на пленарних засіданнях сільської, селищної, міської ради вирішуються такі питання, зокрема, прийняття рішень про передачу іншим органам окремих повноважень щодо управління майном, яке належить до комунальної власності відповідної територіальної громади, визначення меж цих повноважень та умов їх здійснення.

У відповідності до п.п1) п.а) ч.1 ст.29 Закону України Про місцеве самоврядування в Україні до відання виконавчих органів сільських, селищних, міських рад належать власні (самоврядні) повноваження, зокрема, управління в межах, визначених радою, майном, що належить до комунальної власності відповідних територіальних громад.

Відповідно до п.1.1. Положення про Управління комунального майна Миколаївської міської ради, затвердженого рішенням міської ради №16/32 від 23.02.2017 (надалі Положення №16/32), Управління є виконавчим органом Миколаївської міської ради.

Відповідно до ч.2 [ст.19 Конституції України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_56/ed_2016_06_02/pravo1/Z960254K.html?pravo=1#56) органи державної влади та органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов'язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені [Конституцією](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/ed_2016_06_02/pravo1/Z960254K.html?pravo=1) та законами України.

Відповідно  п.3.1.1 п.3.1 Положення №16/32, визначені повноваження управління у сфері управління комунальною власністю. Зокрема передбачені повноваження управління щодо вилучення у комунальних підприємств, установ закріпленого за ними комунального майна, та передача його *іншим комунальним підприємствам, установам*на праві господарського відання або оперативного управління та прийняття відповідних розпоряджень.

Керуючись п.3.1.1. Положення №16/32, Управління комунального майна Миколаївської міської ради розпорядженням №192-р від 20.06.2017 передало нежитлові приміщення загальною площею 332,8 кв.м по вул.Севастопольській, 61а/15 в м.Миколаєві на баланс Департаменту внутрішнього фінансового контролю, нагляду та протидії корупції Миколаївської міської ради та закріплені за ним на праві оперативного управління.

Відповідно до п.1.1. Положення про Департамент внутрішнього фінансового контролю, нагляду та протидії корупції Миколаївської міської ради, затверджене рішенням міської ради №16/32 від 23.02.2017 (надалі - Положення), Департамент внутрішнього фінансового контролю, нагляду та протидії корупції Миколаївської міської ради є *виконавчим органом Миколаївської міської ради*, тобто не є субєктом господарювання в силу приписів [ст.8 ГК України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_45/ed_2017_07_19/pravo1/T030436.html?pravo=1#45) і, відповідно, не відноситься до переліку осіб, які визначені у  п.3.1.1 п.3.1 Положення №16/32.

Отже, розпорядження Управління комунального майна прийняте з перевищенням повноважень, якими міська рада наділила управління.

Відповідно до [ст.21 Цивільного кодексу України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_843052/ed_2017_07_19/pravo1/T030435.html?pravo=1#843052), суд визнає незаконним та скасовує правовий акт індивідуальної дії, виданий органом державної влади, органом влади Автономної Республіки Крим або органом місцевого самоврядування, якщо він суперечить актам цивільного законодавства і порушує цивільні права або інтереси. Суд визнає незаконним та скасовує нормативно-правовий акт органу державної влади, органу влади Автономної Республіки Крим або органу місцевого самоврядування, якщо він суперечить актам цивільного законодавства і порушує цивільні права або інтереси.

Суд вважає, що оспорюване розпорядження №192-р від 20.06.2017 прийняте з перевищенням наданих Управлінню комунального майна Миколаївської міської ради повноважень.

Крім того, прийняття оспорюваного розпорядження №192-р від 20.06.2017 призвело до порушення законного інтересу позивача, який полягав у правомірному очікуванні останнім реалізації свого права на укладення договору оренди нежитлових приміщень по вул.Севастопольській, 61а/15 в м.Миколаєві.

Вказані обставини є підставою для визнання зазначеного розпорядження незаконним.

Судові витрати у відповідності до [ст.49 ГПК України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_490/ed_2017_07_19/pravo1/T179800.html?pravo=1#490) підлягають покладенню на відповідача.

***Керуючись ст.ст.***[***44***](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_466460/ed_2017_07_19/pravo1/T179800.html?pravo=1#466460)***,***[***49***](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_490/ed_2017_07_19/pravo1/T179800.html?pravo=1#490)***,***[***75***](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_714/ed_2017_07_19/pravo1/T179800.html?pravo=1#714)***,***[***82***](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_779/ed_2017_07_19/pravo1/T179800.html?pravo=1#779)***,***[***82***](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_779/ed_2017_07_19/pravo1/T179800.html?pravo=1#779)[***1***](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_9/ed_2017_07_19/pravo1/T179800.html?pravo=1#9)***,***[***84***](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_813/ed_2017_07_19/pravo1/T179800.html?pravo=1#813)***,***[***85 ГПК України***](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_644987/ed_2017_07_19/pravo1/T179800.html?pravo=1#644987)***, суд***

**В И Р І Ш И В:**

1. Позовні вимоги задовольнити.

2. Визнати незаконним та скасувати розпорядження Управління комунального майна Миколаївської міської ради №192-р від 20.06.2017 Про передачу нежитлових приміщень по вул.Севастопольській, 61а/15 на баланс Департаменту внутрішнього фінансового контролю, нагляду та протидії корупції Миколаївської міської ради.

3. Стягнути з Управління комунального майна Миколаївської міської ради, 54001, м.Миколаїв, вул.Адміральська, 20 (відомості про банківські реквізити відсутні, код ЄДРПОУ 22440076) на користь Товариства з обмеженою відповідальністю ЖЕК Забота, 54001, м.Миколаїв, вул.Шнеєрсона (ОСОБА\_3), 4 (Філія АТ Укрексімбанк р/р 26001000009881, МФО 322313, код ЄДРПОУ 33730803) 1600,00 грн. судового збору.

4. Наказ видати після набрання рішенням законної сили.

*Рішення суду, у відповідності зі*[*ст.85 Господарського процесуального кодексу України*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_644987/ed_2017_07_19/pravo1/T179800.html?pravo=1#644987)*, набирає законної сили після закінчення строку подання апеляційної скарги, якщо апеляційну скаргу не було подано. У разі подання апеляційної скарги рішення, якщо його не скасовано, набирає законної сили після розгляду справи апеляційним господарським судом.*

*Згідно ст.ст.*[*91*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_466577/ed_2017_07_19/pravo1/T179800.html?pravo=1#466577)*,*[*93 Господарського процесуального кодексу України*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_644999/ed_2017_07_19/pravo1/T179800.html?pravo=1#644999)*, сторони у справі, прокурор, треті особи, особи, які не брали участь у справі, якщо господарський суд вирішив питання про їх права та обов'язки, мають право подати апеляційну скаргу на рішення місцевого господарського суду, яке не набрало законної сили.*

*Апеляційна скарга подається через місцевий господарський суд, який розглянув справу.*

*Апеляційна скарга подається на рішення місцевого господарського суду протягом десяти днів з дня його оголошення місцевим господарським судом. У разі якщо в судовому засіданні було оголошено лише вступну та резолютивну частину рішення, зазначений строк обчислюється з дня підписання рішення, оформленого відповідно до*[*статті 84 цього Кодексу*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_813/ed_2017_07_19/pravo1/T179800.html?pravo=1#813)*.*

*Рішення  оформлено у відповідності до*[*ст.84 ГПК  України*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_813/ed_2017_07_19/pravo1/T179800.html?pravo=1#813)

*та підписано суддею 07  серпня  2017  року.*

**Суддя                                                                                             М.В.Мавродієва**