

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г. Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>**Именем Российской Федерации****Р Е Ш Е Н И Е**

г. Москва

27 декабря 2018 года**Дело № А40-285003/18-146-2386**

Резолютивная часть решения объявлена 24 декабря 2018 года

Решение в полном объеме изготовлено 27 декабря 2018 года

Арбитражный суд г. Москвы в составе:

Председательствующего судьи

В.А. Яцевой

при ведении протокола судебного заседания секретарем с/з Макеевой В.Н.

рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению Садоводческого некоммерческого товарищества «Северянин» (ОГРН 1027739670958, ИНН 7715020819, 127204, город Москва, линия Северная 9-я, 20 А)**к Судебному приставу-исполнителю** Алтуфьевского ОСП УФССП России по Москве Стародубцеву А.П. (129347, Югорский проезд, д. 22, стр. 1)

Управлению Федеральной службы судебных приставов по Москве (125047, г. Москва, ул. Бутырский вал, д.5)

третье лицо: Общество с ограниченной ответственностью «Спецстроймонтаж» (125130, г. Москва, ул. Зои и Александра Космодемьянских, 26/21, стр.1)**о признании незаконным** Постановления Судебного пристава-исполнителя Алтуфьевского ОСП по УФССП России по Москве Стародубцева А.П. от 08.11.2018 № 77028/18/293560 об отказе в прекращении исполнительного производства № 61751/18/77028-ИП,**при участии: от заявителя** – Викторова А.Д. (Паспорт, Доверенность №Ю18/06-11 от 31.05.2018), Гончаров А. П. (Паспорт, Доверенность №Ю18/06-11 от 31.05.2018); **от заинтересованного лица** – СПИ - неявка, извещен; УФССП - неявка, извещен; **от третьего лица** - Гордеева И.Г. (Паспорт, Доверенность от 01.03.2018);**УСТАНОВИЛ:**

Садоводческое некоммерческое товарищество «Северянин» обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением о признании незаконным Постановления Судебного пристава-исполнителя Алтуфьевского ОСП по УФССП России по Москве Стародубцева А.П. от 08.11.2018 № 77028/18/293560 об отказе в прекращении исполнительного производства № 61751/18/77028-ИП; об обязанности устранить допущенные нарушения прав и законных интересов заявителя в установленном законом порядке.

Представители заявителя в судебное заседание явились, поддержали заявленные требования по доводам, изложенным в заявлении.

Представитель третьего лица в судебное заседание явился, возражал против заявленных требований по доводам, изложенным в отзыве.

Заинтересованные лица в судебное заседание не явились, о месте и времени рассмотрения дела извещены надлежащим образом, в связи с чем, суд посчитал возможным рассмотрение дела в отсутствие заинтересованных лиц в порядке ст. 123 АПК РФ.

От заинтересованного лица Судебного пристава-исполнителя Алтуфьевского ОСП по УФССП России по Москве Стародубцева А.П. поступили материалы исполнительного

производства, отзыв на заявление, согласно которого пристав против удовлетворения заявленных требований возражал.

Изучив материалы дела, заслушав явившихся представителей, исследовав имеющиеся в материалах дела доказательства, проверив все доводы заявления и отзыва на него, суд считает заявленные требования подлежащими удовлетворению по следующим основаниям.

В силу ч.1 ст.128 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановления должностного лица службы судебных приставов, его действия (бездействие) по исполнению исполнительного документа могут быть оспорены в арбитражном суде, в районе деятельности которого указанное лицо исполняет свои обязанности.

В соответствии с ч.1 ст. 198 АПК РФ граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Согласно п.4 ст. 198 АПК РФ заявление может быть подано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня, когда гражданину, организации стало известно о нарушении их прав и законных интересов, если иное не установлено федеральным законом.

Срок на обращение в суд с настоящим заявлением суд считает соблюденным.

Как следует из материалов дела, в производстве судебного пристава-исполнителя Алтуфьевского ОСП УФССП по Москве Стародубцева А.П. находится на исполнении исполнительное производство № 77028/18/232827, открытое на основании исполнительного листа ФС №024576663, выданного Арбитражным судом города Москвы по делу № А40-232844/16-96-2078.

Постановлением судебного пристава-исполнителя Алтуфьевского ОСП УФССП по Москве Стародубцева А.П. № 77028/18/293560 от 08 ноября 2018 года заявителю отказано в удовлетворении ходатайства о прекращении исполнительного производства, возбужденного на основании исполнительного листа ФС №024576663, выданного Арбитражным судом города Москвы по делу № А40-232844/16-96-2078, по основаниям, предусмотренным п.п.3 п.2 ст. 43 ФЗ от 02.10.2007 №229-ФЗ (ред. от 03.08.2018) "Об исполнительном производстве", в соответствии с которым исполнительное производство прекращается судебным приставом-исполнителем в случае утверждения судом мирового соглашения, соглашения о примирении между взыскателем и должником.

Заявитель с вынесенными постановлениями не согласился, в связи с чем обратился с настоящим заявлением в суд.

Удовлетворяя требования заявителя, суд руководствуется следующим.

Согласно ст. 14 ФЗ «Об исполнительном производстве» решения по вопросам исполнительного производства, принимаемые судебным приставом-исполнителем, оформляются постановлениями.

Согласно ст. 13 ФЗ «О судебных приставах» судебный пристав обязан использовать предоставленные ему права в соответствии с законом и не допускать в своей деятельности ущемления прав и законных интересов граждан и организаций.

В соответствии со ст. 121 ФЗ «Об исполнительном производстве» постановления судебного пристава-исполнителя, их действия (бездействие) по исполнению исполнительного документа могут быть оспорены сторонами исполнительного производства в суде.

Как следует из материалов дела, решением Арбитражного суда гор. Москвы от 07 апреля 2017 года удовлетворены в полном объеме иски ООО «СПЕЦСТРОЙМОНТАЖ» (ОГРН 1077746368864) к СНТ «СЕВЕРЯНИН» (ОГРН 1147746808461) о взыскании задолженности по договору строительного подряда в сумме 2 094 329 руб. 63 коп. и расходов по уплате государственной пошлины в размере 33 472 руб.

Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда указанное решение оставлено без изменения.

Определением суда от 07.06.2018 заявление ООО "Спецстроймонтаж" о взыскании с СНТ " Северянин " 183 000 руб. 00 коп. - судебных расходов понесенных в связи с рассмотрением дела № А40-232844/16-96-2078 удовлетворено частично в сумме 98 000 руб. 00 коп., с СНТ " Северянин" (ОГРН 1027739670958) взыскано в пользу ООО "Спецстроймонтаж" (ОГРН 1077746368864) 98 000 руб. 00 коп. - судебных издержек, связанных с рассмотрением дела в суде, в остальной части заявление оставлено без удовлетворения.

16 июля 2018 года Арбитражным судом Москвы в адрес ООО «СПЕЦСТРОЙМОНТАЖ» направлен исполнительный лист ФС № 024576663 на взыскание с СНТ «СЕВЕРЯНИН» судебных расходов в сумме 98 000 рублей.

Вместе с тем, согласно материалам дела, 16 июля 2018 года по ходатайству сторон Арбитражным судом города Москвы утверждено Мировое соглашение, в соответствии с которым (п.6) «Судебные расходы Сторон, связанные прямо и/или косвенно с делом № А40-232844/16-96-2078, Сторонами не возмещаются и лежат исключительно на той Стороне, которая их понесла, за исключением расходов по уплате государственной пошлины, указанных в п. 1 Соглашения».

Как следует из определения Арбитражного суда г.Москвы по делу №А40-232844/2016 от 07 июня 2018 года ООО «СПЕЦСТРОЙМОНТАЖ» заявлены требования о возмещении судебных расходов, связанных с оплатой услуг представителя, технического заключения. Однако, в соответствии с условиями заключенного сторонами мирового соглашения данные судебные расходы лежат исключительно на стороне их понесшей, т.е. на ООО «СПЕЦСТРОЙМОНТАЖ». Указанное определение, утвердившее заключенное сторонами на стадии исполнения судебного акта мировое соглашение, не обжаловано и вступило в законную силу 17 августа 2018 года.

В соответствии с пп3 п.2 ст. 43 Федерального закона от 02.10.2007 №229-ФЗ (ред. от 03.08.2018) "Об исполнительном производстве" (с изм. и доп., вступ. в силу с 03.09.2018), исполнительное производство прекращается судебным приставом-исполнителем в случае утверждения судом мирового соглашения, соглашения о примирении между взыскателем и должником.

Вместе с тем, на основании выданного Арбитражным судом города Москвы исполнительного листа ФС №024576663 СПИ Алтуфьевского ОСП УФССП по Москве возбуждено исполнительное производство № 77028/18/232827. В рамках указанного производства со счета заявителя в безакцептном порядке списываются все поступающие денежные средства.

Как указано выше мировое соглашение, заключенное между взыскателем и должником, утвержденное Арбитражным судом города Москвы, определение об утверждении которого вступило в законную силу, аннулирует требование должника о взыскании судебных расходов сверх расходов по уплате государственной пошлины, возлагая остальные судебные расходы на сторону их понесшую.

Следовательно, правовые основания для отказа обществу в прекращении исполнительного производства у службы судебных приставов отсутствовали.

На основании изложенного, суд приходит к выводу о том, что постановление об отказе в прекращении исполнительного производства не соответствуют положениям Закона об исполнительном производстве, нарушает права заявителя.

При таких обстоятельствах, поскольку права и законные интересы заявителя нарушены, суд считает необходимым обязать судебного пристава-исполнителя устранить допущенные нарушения в соответствии с действующим законодательством.

В соответствии с ч.2 ст. 201 АПК РФ арбитражный суд, установив, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, принимает решение о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными.

В силу ч. 2 ст. 329 АПК РФ заявление об оспаривании постановлений должностных лиц службы судебных приставов, их действий (бездействия) государственной пошлиной не облагается.

На основании изложенного и руководствуясь ст. 71, 75, 156, 167 - 170, 176, 184, 185, 198, 200, 201, 329 АПК РФ

РЕШИЛ:

Признать незаконным и отменить постановление судебного пристава-исполнителя Алтуфьевского ОСП УФССП России по Москве Стародубцева А.П. от 08.11.2018 № 77028/18/293560 об отказе в прекращении исполнительного производства № 61751/18/77028-ИП.

Обязать судебного пристава-исполнителя Алтуфьевского ОСП УФССП России по Москве Стародубцева А.П., либо иное должностное лицо, выполняющее обязанности руководителя данного подразделения судебных приставов, в десятидневный срок со дня вступления решения в законную силу устранить допущенные нарушения прав и законных интересов заявителя в установленном законом порядке.

Проверено на соответствие Федеральному закону «Об исполнительном производстве».

Решение может быть обжаловано в месячный срок с даты его принятия (изготовления в полном объеме) в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья:

В.А. Яцева

Электронная подпись действительна.

Данные ЭП: Удостоверяющий центр ФГБУ ИАЦ Судебного
департамента
Дата 12.07.2018 10:22:41
Кому выдана "Яцева " Валерия Александровна