

№ _____ от _____ 20__ года

_____ АРБИТРАЖНЫЙ
АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД

Истец: _____

Адрес: _____

ИНН _____, ОГРН _____

Ответчик: _____

Адрес: _____

ИНН _____, ОГРН _____

АПЕЛЛЯЦИОННАЯ ЖАЛОБА

**На решение Арбитражного суда Московской области
от «__» _____ 20__ года по делу № _____**

«__» _____ 20__ года Арбитражным судом _____ было вынесено решение по делу № _____, в соответствии с которым отказано полностью удовлетворении заявленных _____ (Истец) исковых требований к _____ (Ответчик) о взыскании задолженности за оказанные услуги по договору № _____ от «__» _____ 20__ года в размере _____ рублей.

Указанное Решение суда считаем необоснованным, незаконным и подлежащим отмене по следующим основаниям:

1. В своем Решение суд ссылается на отсутствие у Истца права на оказание услуг по открыванию ворот и взиманию платы.

Однако суд не учел тот факт, что между Истцом и Ответчиком имеется подписанный между обеими сторонами Договор № _____ от «__» _____ 20__ года на оказание услуг по открыванию ворот и сопровождению ж/д грузов, согласно условиям которого Ответчик в течение 9 лет исправно исполнял свои обязанности по оплате оказываемых услуг, и только в _____ году перестал своевременно и в полном объеме исполнять принятые на себя обязательства.

ПРАВОМЕРНОСТЬ ЗАКЛЮЧЕННОГО МЕЖДУ ИСТЦОМ И ОТВЕТЧИКОМ ДОГОВОРА, А ТАКЖЕ ПРАВОМЕРНОСТЬ ВЗЫСКАНИЯ СУММЫ СТОИМОСТИ ОКАЗАННЫХ УСЛУГ по открыванию ворот и сопровождению железнодорожных грузов БЫЛА УСТАНОВЛЕНА ПОСТАНОВЛЕНИЕМ ДЕСЯТОГО АРБИТРАЖНОГО АПЕЛЛЯЦИОННОГО СУДА ПО ДЕЛУ № _____, согласно которому суд установил обоснованность вывод суда первой инстанции о том, что заявленные Истец исковые требования в части взыскания задолженности по договору № _____ от «__» _____ 20__ года к Ответчику подлежат удовлетворению.

Однако Арбитражный суд Московской области **не принял во внимание уже установленный в судебном порядке факт о правомерности взыскания Истцом задолженности по Договору № _____ от «__» _____ 20__ года**, не смотря на обязательность вступивших в законную силу судебных актов арбитражного суда для органов государственной власти, органов местного самоуправления, **иных органов**, организаций, должностных лиц и граждан, установленную ст. 16 АПК РФ.

Согласно ст. 309 ГК РФ **Обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.**

Согласно ст. ст. 421 ГК РФ Граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

В соответствии со ст.432 ГК РФ Договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной. При этом, Совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте (ст. 438 ГК РФ).

Ответчик и Истец заключили договор на оказание услуг, обе стороны приняли на себя обязательства и исправно исполняли их до определенного момента. Ответчиком своевременно в соответствии с законодательством заключенный Договор не оспаривался и Договор не был признан ничтожным, более того в качестве факта оказания услуг Истцом были представлены акты приема Ответчиком выполненных работ, подписанные им без каких-либо замечаний, что также подтверждает добровольность Ответчика в подписании и исполнении обязанностей по договору.

Несмотря на вышеуказанные обстоятельства, доказанные документами, содержащимися в материалах дела, положения законодательства РФ суд, приняв решение об отказе в удовлетворении исковых требований по уже установленному в судебном порядке факту взыскания задолженности нарушил основополагающий принцип гражданского права - принцип об исполнении обязательств надлежащим образом, тем самым указав Ответчику на отсутствие у него обязанности не только выполнять принятые на себя согласно подписанному договору обязательств, но и исполнять постановление десятого арбитражного апелляционного суда по делу № _____.

2. В своем Решение суд ссылается на отсутствие у Истца права на создание препятствия в виде установления ворот на ж/д путях.

Однако, суд не учел тот факт, что Ж/Д пути, принадлежащие ОАО «РЖД» расположены на земельном участке, находящемся в собственности Истца, что подтверждается кадастровым паспортом земельного участка № _____, свидетельством о государственной регистрации права № _____. При этом Истцом в судебном заседании были предъявлены суду для рассмотрения, документы подтверждающие право собственности на земельный участок, по которому проходят Ж/Д пути, принадлежащие ОАО «РЖД».

Согласно ст. 43. Земельного кодекса РФ граждане и юридические лица осуществляют принадлежащие им права на земельные участки по своему усмотрению, если иное не установлено настоящим Кодексом, федеральными законами.

Согласно ст. 260 Гражданского кодекса РФ лица, имеющие в собственности земельный участок, вправе продавать его, дарить, отдавать в залог или сдавать в аренду и распоряжаться им иным образом (статья 209) постольку, поскольку соответствующие земли на основании закона не исключены из оборота или не ограничены в обороте.

В соответствии с ч.2. ст. 209 ГК РФ **Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц**, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Согласно ст. 261 Гражданского кодекса РФ Собственник земельного участка вправе использовать по своему усмотрению все, что находится над и под поверхностью этого участка, если иное не предусмотрено законами о недрах, об использовании воздушного пространства, иными законами.

Согласно ч. 2 ст. 262 ГК РФ если земельный участок не огорожен либо его собственник иным способом ясно не обозначил, что вход на участок без его разрешения не допускается, любое лицо может пройти через участок при условии, что это не причиняет ущерба или беспокойства

собственнику. Однако земельный участок огорожен Истцом, что означает, что доступ на его территорию разрешается только с согласия истца.

Согласно ст. 274 ГК РФ Собственник недвижимого имущества (земельного участка, другой недвижимости) вправе требовать от собственника соседнего земельного участка, а в необходимых случаях и от собственника другого земельного участка (соседнего участка) предоставления права ограниченного пользования соседним участком (сервитута). Собственник участка, обремененного сервитутом, вправе, если иное не предусмотрено законом, требовать от лиц, в интересах которых установлен сервитут, соразмерную плату за пользование участком.

Принимая во внимание вышеизложенного, Истец, являясь собственником земельного участка ВПРАВЕ РАСПОРЯЖАТЬСЯ ИМ ПО СВОЕМУ УСМОТРЕНИЮ, в том числе ОГРАДИТЬ ПРИНАДЛЕЖАЩИЙ ЕМУ ЗЕМЕЛЬНЫЙ УЧАСТОК ОТ ДОСТУПА ТРЕТЬИХ ЛИЦ, А ТАКЖЕ УСТАНОВЛИВАТЬ ПЛАТУ ЗА ОКАЗАНИЕ УСЛУГ ПО ДОПУСКУ (ОТКРЫТИЮ И ЗАКРЫТИЮ ВОРОТ) НА ПРИНАДЛЕЖАЩИЙ ИСТЦУ ЗЕМЕЛЬНЫЙ УЧАСТОК.

3. Суд в своем Решении также ссылается на неправомерность взыскания платы за открывание ворот и сопровождению ж/д грузов по Договору №_____ от _____ года, ссылаясь на письмо ФСТ РФ от 13.11.2007 года №10-1442 «О правомерности взимания договорного тарифа» т.к. открытие и закрытие ворот, шлагбаумов на переездах, которые находятся на путях, принадлежащих ОАО «РЖД» не подлежат дополнительной оплате, так как расходы по ним покрываются ставками сборов в соответствии с Тарифным руководством РЖД.

Однако согласно п.2 Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации, утвержденным постановлением Правительства РФ от 13 августа 1997 г. N 1009 Нормативные правовые акты издаются федеральными органами исполнительной власти в виде постановлений, приказов, распоряжений, правил, инструкций и положений. **Издание нормативных правовых актов в виде писем и телеграмм не допускается.**

Также согласно п. 5.2. Положению о Федеральной службе по тарифам, утвержденному Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. N 332 ФСТ имеет право на основании и во исполнение Конституции Российской Федерации, федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации самостоятельно принимать нормативные правовые акты в установленной сфере деятельности, а именно разработке методических указаний по вопросам государственного регулирования тарифов на железнодорожные перевозки.

В соответствии с п. 7 указанного Положения ФСТ при осуществлении правового регулирования в установленной сфере деятельности **не вправе устанавливать не предусмотренные федеральными конституционными законами, федеральными законами, актами Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации функции и полномочия федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, а также не вправе устанавливать ограничения на осуществление прав и свобод граждан, прав негосударственных коммерческих и некоммерческих организаций, за исключением случаев.**

Письмо ФСТ, на которое ссылается суд в решении ограничивает право Истца, установленное Земельным и Гражданским Кодексами РФ о праве пользования собственником земельным участком и установлении оплаты за сервитут и, следовательно, не должно было приниматься судом во внимание.

В соответствии с абз.2 ст. 50 Устава железнодорожного транспорта, согласно которому владелец инфраструктуры и перевозчик с согласия грузоотправителя, грузополучателя, владельца ж/д пути необщего пользования в соответствии с договорами могут использовать за плату, в том числе для проведения маневренных работ и временного размещения вагонов, принадлежащий им ж/д путь необщего пользования, а также принадлежащий владельцу инфраструктуры и расположенный на территории грузоотправителя и грузополучателя ж/д путь необщего пользования.

Однако ст. 421 ГК РФ Граждане и **юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена Кодексом, законом или добровольно**

принятым обязательством. Указанной статьей Устава ж/д транспорта РФ не установлена обязательность Истца по заключению указанного договора, более того Истец с ОАО «РЖД» никаких договоров на возмещение расходов по содержанию ж/д пути не общего пользования, принадлежащего ОАО «РЖД» и проходящему по земельному участку, принадлежащему Истцу, до настоящего момента не заключал и не получал какое либо возмещение за содержание указанного ж/д пути. Также вышеуказанным письмом установлено, что Оплата работ по переводу стрелок, открытию и закрытию ворот, шлагбаумов на переездах на путях необщего пользования, не принадлежащих ОАО "РЖД" силами и средствами ОАО "РЖД", **должна взиматься на основании соответствующего договора.** А так как Договор на возмещение указанных затрат между ОАО «РЖД» и **Истцом отсутствует утверждение о дублировании платы является неправомерным.**

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. ст. 257-260 АПК РФ,

ПРОШУ

1. Решение от «__»_____20__ года Арбитражного суда _____области по делу № _____, в соответствии с которым в отказано полностью удовлетворении заявленных _____ (Истец) исковых требований к _____ (Ответчик) о взыскании задолженности за оказанные услуги по договору № _____-- от «__»_____20__ года в размере _____ рублей отменить.
2. Взыскать с Ответчика суммы стоимости указанных услуг по договору № _____ от «__»_____20__ года в размере _____ рублей и суммы расходов на государственную пошлину.

Приложение:

1. Платежное поручение об оплате госпошлины за рассмотрение апелляционной жалобы оригинал.
2. Решение от «__»_____20__ года Арбитражного суда _____ по делу _____

Представитель по доверенности

№ _____ от «__»_____ -20__ г.

Рахматова Д.А. _____