

**Пятый арбитражный апелляционный суд**

ул. Светланская, 115 Владивосток, 690001
тел.: (4232) 210-901, факс (4232) 210-998
<http://5aas.arbitr.ru/>

Именем Российской Федерации

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

арбитражного суда апелляционной инстанции

г. Владивосток
18 мая 2011 года

Дело № А51-10884/2010

Резолютивная часть постановления оглашена 12 мая 2011 года .
Постановление в полном объеме изготовлено 18 мая 2011 года .

Пятый арбитражный апелляционный суд в составе:
председательствующего: Н.В. Алфёровой
судей: О.Ю. Еремеевой, Г. М. Грачёва
при ведении протокола секретарем судебного заседания: Н.В. Ивановой
при участии:
от Некоммерческого партнерства строителей "Дальмонтажстрой":
Павлов Ю. С., доверенность от 02.08.2010, сроком действия на 1 год, удостоверение
адвоката; Винтовкин Г.И., лично, паспорт;
Николайчук Алексей Леонидович – лично, паспорт;
от Николайчук Алексея Леонидовича:
Каминская Д.В., доверенность от 20.09.2010, сроком действия на 2 года, паспорт;
рассмотрев в судебном заседании апелляционную жалобу Некоммерческого
партнерства строителей "Дальмонтажстрой"
апелляционное производство № 05АП-2645/2011
на решение от 10.03.2011
судьи О.Л. Заяшниковой
по делу № А51-10884/2010 Арбитражного суда Приморского края
по иску Николайчук Алексея Леонидовича
к Некоммерческому партнерству строителей "Дальмонтажстрой" (ИНН 2538128241,
ОГРН 1092500000823)
о признании недействительными решений общего собрания

УСТАНОВИЛ:

Николайчук Алексей Леонидович обратился в арбитражный суд с исковыми требованиями к Некоммерческому партнерству строителей «Дальмонтажстрой» о признании недействительными решения внеочередного Общего Собрания членов Некоммерческого партнерства строителей «Дальмонтажстрой» от 16.06.2010 года, оформленные «Протоколом № 9» от 16.06.2010 года, о прекращении досрочно полномочий исполнительного директора Некоммерческого партнерства строителей «Дальмонтажстрой» Николайчук А.Л., входившего в состав органов управления и о назначении на должность исполнительного директора Винтовкина Г.И. (с учетом уточнений, заявленных в порядке статьи 49 АПК РФ).

Решением суда от 10.03.2011 заявленные требования удовлетворены.

Обжалуя в апелляционном производстве указанный судебный акт, Некоммерческое партнерство строителей "Дальмонтажстрой" считает его незаконным и не обоснованным и подлежащим отмене.

Николайчук А. Л. в представленном в материалы дела письменном отзыве на доводы апелляционной жалобы партнерства возразил, считает, что судом первой инстанции выяснены все обстоятельства дела, им дана надлежащая правовая оценка, в связи с чем решение Арбитражного суда Приморского края от 10.03.2011 отмене или изменению не подлежит.

Судом апелляционной инстанции из материалов дела установлено следующее:

Николайчук Алексей Леонидович обратился в Арбитражный суд Приморского края с заявлением о признании недействительным решений внеочередного общего собрания членов Некоммерческого партнерства строителей "Дальмонтажстрой", оформленных протоколом № 9 от 16.06.2010, о прекращении досрочно полномочий исполнительного директора Некоммерческого партнерства строителей "Дальмонтажстрой" Николайчук А.Л., входившего в состав органов управления, и о назначении на должность исполнительного директора Винтовкина Г.И. (с учетом уточнений, заявленных в порядке статьи 49 АПК РФ).

В обоснование заявленных требований Николайчук А.Л. ссылался на многочисленные нарушения Устава НП строителей "Дальмонтажстрой", которым определяется порядок и проведение внеочередных собраний Некоммерческого партнерства, допущенных 16.06.2010.

Удовлетворяя заявленные требования, суд первой инстанции не учел следующее:

Статьей 28 АПК РФ предусмотрено, что арбитражные суды рассматривают в порядке искового производства, возникающие из гражданских правоотношений

экономические споры и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, а в случаях, предусмотренных АПК РФ и иными федеральными законами, другими организациями и гражданами.

К ведению арбитражным судам согласно пункту 2 части 1 статьи 33 АПК РФ, устанавливающей правила специальной подведомственности, относятся дела, указанные в статье 225¹ АПК РФ.

Согласно пункту 4 статьи 225¹ АПК РФ в подведомственность арбитражных судов включены споры, указанные в части 1 статьи 225¹ АПК РФ, в том числе споры связанные с назначением или избранием, прекращением, приостановлением полномочий и ответственности лиц, входящих или входивших в состав органов контроля юридического лица, за исключением споров, вытекающих из трудовых отношений.

В соответствии со статьей 28 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» структура, компетенция, порядок формирования и срок полномочий органов управления некоммерческой организации, порядок принятия ими решений и выступление от имени некоммерческой организации устанавливаются учредительными документами некоммерческой организации в соответствии с Законом о некоммерческих организациях и иными федеральными законами.

По смыслу действующего законодательства оспорить решение общего собрания некоммерческой организации вправе только сам участник этой организации.

Материалами дела подтверждается и Николайчук А.Л. не оспаривает, что он не является участником Некоммерческого партнерства строителей «Дальмонтажстрой».

Несмотря на то, что в обоснование заявленных требований истец ссылался на несоблюдение Некоммерческим партнерством требований Устава, суд апелляционной инстанции при рассмотрении вопроса об определении характера спора считает, что данный спор не является корпоративным, а вытекает из трудовых отношений.

Согласно пункту 5.4.3 Устава НП строителей "Дальмонтажстрой", утвержденного решением учредителя 18.03.2009, отношения между партнерством и исполнительным директором (Николайчук А.Л.) регулируются трудовым кодексом Российской Федерации.

Между НП строителей "Дальмонтажстрой" и Николайчук А.Л. 10.01.2010 был заключен трудовой договор сроком с 14.01.2010 по 14.01.2015. Полномочия Николайчук А.Л., как исполнительного директора НП строителей

"Дальмонтажстрой", прекращены решением внеочередного общего собрания от 16.06.2010, а Приказом № 1 от 17.06.20010 он уволен от занимаемой должности.

Учитывая, что некоммерческие партнерства самостоятельно осуществляют наем работников, определяют условия и размеры оплаты их труда, в соответствии с законодательством Российской Федерации о труде, уставом некоммерческого партнерства, дела об оспаривании руководителями организаций, заключивших с данными организациями трудовые договоры, решений уполномоченных органов организаций об освобождении их от занимаемых должностей, по мнению суда апелляционной инстанции, подведомственны судам общей юрисдикции и рассматриваются ими в порядке искового производства, как дела по трудовым спорам о восстановлении на работе.

Принимая во внимание разъяснения Высшего арбитражного суда РФ, изложенные в пункте 22 постановления пленума от 20.12.2006 № 65 «о подготовке дела к судебному разбирательству», суд апелляционной инстанции считает, что производство по настоящему делу подлежит прекращению в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 150 АПК РФ, в связи с неподведомственностью спора арбитражному суду, а решение суда первой инстанции отмене.

На основании пункта 3 части 1 статьи 333.40 Налогового кодекса РФ государственные пошлины, уплаченные за рассмотрение искового заявления и апелляционной жалобы, подлежат возврату из федерального бюджета.

Руководствуясь статьями 258, 266-271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Пятый арбитражный апелляционный суд,

ПОСТАНОВИЛ:

Решение Арбитражного суда Приморского края от 10.03.2011 по делу № А51-10884/2010 отменить.

Прекратить производство по делу № А51-10884/2010.

Возвратить Некоммерческому партнерству строителей "Дальмонтажстрой" из федерального бюджета 2 000 (две тысячи) рублей государственной пошлины, уплаченной при подаче апелляционной жалобы по платежному поручению № 87 от 06.04.2011.

Возвратить Николайчук Алексею Леонидовичу из федерального бюджета 4 000 (четыре тысячи) рублей государственной пошлины, уплаченной по квитанциям № 2445308 от 09.07.2010, № 2445290 от 09.07.2010 и № 2553825 от 27.07.2010.

Выдать справки на возврат государственной пошлины.

Постановление может быть обжаловано в Федеральный арбитражный суд Дальневосточного округа через Арбитражный суд Приморского края в течение двух месяцев.

Председательствующий:

Н.В. Алфёрова

Судьи:

О.Ю. Еремеева

Г. М. Грачёв