

Заслухавши пояснення представника Комунального підприємства, перевіrivши доводи поданої апеляційної скарги, колегія суддів приходить до висновку, що апеляційна скарга підлягає частковому задоволенню з таких підстав.

Відповідно до ст. 105-1 ЦПК України оскарженню в апеляційному порядку підлягає змінений судовий наказ чи судовий наказ, щодо якого суд прийняв ухвалу про залишення заяви про його скасування без задоволення.

За результатами розгляду заяви про скасування судового наказу суд має право залишити заяву без задоволення, скасувати судовий наказ та роз'яснити, що заявлені стягувачем вимоги можуть бути розглянуті у позовному провадженні з додержанням загальних правил пред'явлення позову, або змінити судовий наказ.

Розглядаючи заяву про скасування судового наказу, подану К.М., суд першої інстанції безпідставно не звернув увагу на доводи боржника з приводу того, що він не погоджується з тарифами за якими йому нарахована заборгованість, та вважає, що він не має такої заборгованості та не має перед КП «Служба замовника комунальних послуг» Оболонського району у м. Києві жодних зобов'язань. Також суд, не врахував, що заборгованість була нарахована за період з червня 2006 року, тобто за період який перевищує три роки.

Неповне з'ясування судом цих обставин, стало причиною безпідставної відмови в задоволенні заяви про скасування судового наказу.

На думку колегії суддів, вказані обставини, а також обставини з приводу доводів про ненадання всіх послуг, за які стягнуто заборгованість, можуть бути перевірені судом лише в позовному провадженні, а тому суд повинен був скасувати, виданий ним судовий наказ та роз'яснити заявнику що заявлені ним вимоги можуть бути розглянуті у позовному провадженні з додержанням загальних правил пред'явлення позову.

Керуючись ст.ст. 105-1, 303, ч.2 п.2, ч. 3 п.2 ст. 307, 309-1, 312, 313-315 ЦПК України, колегія суддів, -

УХВАЛИЛА:

Апеляційну скаргу *Костянтина І. [імя]* задовольнити частково. Ухвалу Оболонського районного суду м. Києва від 7 травня 2011 року скасувати та ухвалити нову.

Скасувати судовий наказ № 2-н-369/2011 виданий Оболонським районним судом м. Києва 18 березня 2011 року та роз'яснити, що заявлені стягувачем вимоги можуть бути розглянуті у позовному провадженні з додержанням загальних правил пред'явлення позову.

Ухвала набирає законної сили з моменту її проголошення і може бути оскаржена до Вищого спеціалізованого суду з розгляду цивільних та кримінальних справ на протязі 20 днів.

Головуючий:

Судді:

З оригіналом
Судді: *В. М. [імя]*
Секретар: *В. М. [імя]*