

РЕШЕНИЕ
Именем Российской Федерации

23 июля 2021 года

г. Смоленск

Смоленский областной суд в составе:
председательствующего, судьи Савушкиной О.С.,
с участием прокурора Заболоцкой И.В.,
при секретаре Лебедевой Е.А.,
рассмотрев в открытом судебном заседании административное дело по
административному исковому заявлению ПАО «Ростелеком» о признании
недействующими отдельных пунктов приложения к приказу Департамента
имущественных и земельных отношений Смоленской области от 24 декабря
2020 года № 1502,

установил:

Приказом Департамента имущественных и земельных отношений
Смоленской области (далее также - Департамент) от 24 декабря 2020 года
№ 1502 в соответствии с подпунктом 1 пункта 7 статьи 378.2 Налогового
кодекса Российской Федерации, пунктом 3.21.5 раздела 3 Положения о
Департаменте имущественных и земельных отношений Смоленской области,
утвержденного постановлением Администрации Смоленской области от 20
февраля 2009 года № 86, определен на 2021 год перечень объектов
недвижимого имущества (далее также - Перечень на 2021 год), в отношении
которых налоговая база определяется как кадастровая стоимость.

В пункт 6372 Перечня объектов на 2021 год включен объект с
кадастровым номером 67:10:0010108:186, расположенный по адресу:
ул. Ленина, д. 24, пос. Кардымово, Кардымовский район, Смоленская
область.

В пункт 6373 Перечня объектов на 2021 год включен объект с
кадастровым номером 67:10:0010108:187, расположенный по адресу:
ул. Ленина, д. 24, пос. Кардымово, Кардымовский район, Смоленская
область.

ПАО «Ростелеком» (далее также - Общество) обратилось в Смоленский
областной суд с административным исковым заявлением о признании
недействующими со дня вступления в силу данного приказа пунктов 6372 и
6373 Перечня объектов на 2021 год.

В обоснование заявленных требований Общество указало, что объекты
недвижимости – нежилые помещения с кадастровыми номерами
67:10:0010108:186 и 67:10:0010108:187 принадлежащие Обществу на праве

собственности, расположенные на 1 и 2 этажах д. 24 по ул. Ленина пос. Кардымово Кардымовского района Смоленской области, не обладают признаками объекта налогообложения, в отношении которого налоговая база определяется как его кадастровая стоимость. включение нежилых помещений в Перечень на 2021 год противоречит статье 378.2 НК-РФ и нарушает права и законные интересы административного истца, незаконно возлагая на него обязанность по уплате налога на имущество в большем размере, поскольку объекты используются как производственные помещения, расположены на земельном участке с разрешенным использованием для строительства производственной базы, площадь арендуемых помещений в каждом нежилом помещении составляет менее 20% от общей площади таких помещений, на момент включения объектов в Перечень на 2021 год административным ответчиком обследование помещений с целью определения их фактического использования проведено не было.

В письменных возражениях относительно административных исковых требований Департамент административный иск не признал, ссылаясь на то, что процедура включения в Перечень на 2021 год объектов недвижимости для целей налогообложения и принятия оспариваемого акта была соблюдена. Нежилые помещения с кадастровыми номерами 67:10:0010108:186 и 67:10:0010108:187, расположенные по адресу: ул. Ленина, д. 24, пос. Кардымово, Кардымовский район, Смоленская область правомерно включены в перечень объектов для целей налогообложения в силу подпункта 2 пункта 3 статьи 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации на основании сведений из Единого государственного реестра недвижимости, в соответствии с которыми вышеуказанные объекты являются нежилыми помещениями, а также проведенных в соответствии с требованиями постановления Администрации Смоленской области от 28.08.2018 № 574 «Об утверждении Порядка определения вида фактического использования зданий (строений, сооружений) и помещений» мероприятий по определению вида фактического использования данных объектов, в результате которых установлено, что объекты используются под торговые объекты, объекты бытового обслуживания, под размещение офиса (л.д. 198-201).

Определением Смоленского областного суда от 23 июля 2021 года прекращено производство по рассматриваемому административному делу в части заявленного требования о признании недействующим пункта 6372 Перечня объектов недвижимого имущества, в отношении которых на 2021 год налоговая база определяется как кадастровая стоимость, в связи с отказом представителя ПАО «Ростелеком» от данного требования в силу издания Департаментом 16 июня 2021 г. приказа о внесении изменений в оспариваемый приказ и признания утратившим силу пункта 6372 Перечня на 2021 год.

В судебном заседании представитель административного истца ПАО «Ростелеком» Медяник Е.Д. требования о признании недействующим оспариваемого нормативного правового акта в части пункта 6373 поддержал.

Представитель административного ответчика Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области и заинтересованного лица Администрации Смоленской области Зюмочкин С.М. в судебном заседании административные иски требования не признал по доводам, изложенным в письменных возражениях.

Заслушав объяснения представителей участвующих в деле лиц, исследовав письменные доказательства, принимая во внимание заключение прокурора, полагавшего о наличии оснований для удовлетворения заявленных требований, суд приходит к следующему.

Из положений статей 72, 76 Конституции Российской Федерации, подпункта 33 пункта 2 статьи 26.3 Федерального закона от 6 октября 1999 года N 184-ФЗ "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" следует, что к полномочиям органов государственной власти субъекта Российской Федерации по предметам совместного ведения, осуществляемым данными органами самостоятельно за счет средств бюджета субъекта Российской Федерации (за исключением субвенций из федерального бюджета), относится решение вопросов установления, изменения и отмены региональных налогов и сборов, а также установления налоговых ставок по федеральным налогам в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах. Законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации не могут противоречить федеральным законам.

Налог на имущество организаций является региональным налогом, устанавливается и вводится в действие в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации (далее - НК РФ) и законами субъектов Российской Федерации, и с момента введения в действие обязателен к уплате на территории соответствующего субъекта Российской Федерации (статьи 14, 372 НК РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 374 НК РФ объектами налогообложения для российских организаций признается недвижимое имущество (в том числе имущество, переданное во временное владение, в пользование, распоряжение, доверительное управление, внесенное в совместную деятельность или полученное по концессионному соглашению), учитываемое на балансе в качестве объектов основных средств в порядке, установленном для ведения бухгалтерского учета, если иное не предусмотрено статьями 378, 378.1 и 378.2 данного Кодекса.

В силу части 1 статьи 375 НК РФ налоговая база определяется как среднегодовая стоимость имущества, признаваемого объектом налогообложения, однако частью 2 данной статьи установлено, что в отношении отдельных объектов недвижимого имущества налоговая база определяется как их кадастровая стоимость, указанная в Едином государственном реестре недвижимости по состоянию на 1 января года налогового периода, с учетом особенностей, предусмотренных статьей 378.2 НК РФ.

Пунктом 7 статьи 378.2 НК РФ установлено, что уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации не позднее 1-го числа очередного налогового периода по налогу определяет на этот налоговый период перечень объектов недвижимого имущества, в отношении которых налоговая база определяется как кадастровая стоимость, направляет перечень в электронной форме в налоговый орган по субъекту Российской Федерации, размещает перечень на своем официальном сайте или на официальном сайте субъекта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

В отношении налога на имущество организаций согласно пункту 1 статьи 379 НК РФ налоговым периодом признается календарный год.

Согласно Положению о Департаменте имущественных и земельных отношений Смоленской области, утвержденному постановлением Администрации Смоленской области от 20.02.2009 № 86 (далее Положение о Департаменте), Департамент является органом исполнительной власти Смоленской области, уполномоченным определять перечень объектов недвижимого имущества, указанных в подпунктах 1 и 2 пункта 1 статьи 378.2 НК РФ, в отношении которых налоговая база определяется как кадастровая стоимость, направляет перечень в электронной форме в налоговый орган и размещает перечень на официальном сайте Департамента в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (пункты 3.21.5 раздела 3).

В соответствии с подпунктом 5.4.2 пункта 5.4 раздела 5 Положения о Департаменте Заместитель Губернатора Смоленской области - начальник Департамента издает в порядке, определенном областным законодательством, правовые акты, направленные на реализацию возложенных на Департамент задач.

В силу пункта 8 статьи 378.2 НК РФ состав сведений, подлежащих включению в перечень, формат и порядок их направления в электронной форме в налоговый орган по субъекту Российской Федерации определяются федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным по контролю и надзору в сфере налогов и сборов.

Приложением 1 приказа Федеральной налоговой службы от 28 ноября 2014 года №ММВ-7-11/604@ «Об определении состава сведений, подлежащих включению в перечень объектов недвижимого имущества, указанных в подпунктах 1 и 2 пункта 1 статьи 378.2 НК РФ, в отношении которых налоговая база определяется как их кадастровая стоимость, и об утверждении формата их представления в электронной форме» определен состав сведений, подлежащих включению в перечень объектов недвижимого имущества, указанных в подпунктах 1 и 2 пункта 1 статьи 378.2 НК РФ, в отношении которых налоговая база определяется как их кадастровая стоимость.

Оспариваемый Перечень по своей структуре и содержанию соответствует предусмотренному пунктом 8 статьи 378.2 НК РФ составу сведений (л.д. 212-215).

Приказ опубликован на официальном сайте Департамента в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (<https://depim.admin-smolensk.ru/>) 29 декабря 2020 года (л.д. 216).

С учетом изложенного, суд приходит к выводу о том, что оспариваемый нормативный правовой акт принят уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в установленной форме и размещен на официальном сайте уполномоченного органа в сроки, предусмотренные подпунктом 3 пункта 7 статьи 378.2 НК РФ.

Согласно подпунктам 1 и 2 пункта 1 статьи 378.2 НК РФ налоговая база определяется с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, как кадастровая стоимость имущества, утвержденная в установленном порядке, в отношении следующих видов недвижимого имущества, признаваемого объектом налогообложения: 1) административно-деловые центры и торговые центры (комплексы) и помещения в них; 2) нежилые помещения, назначение которых в соответствии с кадастровыми паспортами объектов недвижимости или документами технического учета (инвентаризации) объектов недвижимости предусматривает размещение офисов, торговых объектов, объектов общественного питания и бытового обслуживания либо которые фактически используются для размещения офисов, торговых объектов, объектов общественного питания и бытового обслуживания.

В силу положений пункта 3 статьи 378.2 НК РФ, административно-деловым центром признается отдельно стоящее нежилое здание (строение, сооружение) при условии если:

- оно расположено на земельном участке, один из видов разрешенного использования которого предусматривает размещение офисных зданий делового, административного и коммерческого назначения (подпункт 1);

- назначение, разрешенное использование или наименование помещений общей площадью не менее 20 процентов общей площади этого здания (строения, сооружения) в соответствии со сведениями, содержащимися в Едином государственном реестре недвижимости, или документами технического учета (инвентаризации) таких объектов недвижимости предусматривает размещение офисов и сопутствующей офисной инфраструктуры, включая централизованные приемные помещения, комнаты для проведения встреч, офисное оборудование, парковки;

- фактически используется для размещения офисов и сопутствующей офисной инфраструктуры, включая централизованные приемные помещения, комнаты для проведения встреч, офисное оборудование, парковки не менее 20 процентов общей площади здания (абзац третий подпункта 2).

На территории Смоленской области в соответствии с пунктами 1, 2 статьи 1.1 Закона Смоленской области от 27 ноября 2003 года № 83-з «О налоге на имущество организаций» налоговая база определяется как кадастровая стоимость имущества в отношении следующих видов недвижимого имущества, признаваемого объектом налогообложения: 1) административно-деловые центры и торговые центры (комплексы) и

помещения в них; 2) нежилые помещения, назначение, разрешенное использование или наименование которых в соответствии со сведениями, содержащимися в Едином государственном реестре недвижимости, или документами технического учета (инвентаризации) объектов недвижимости предусматривает размещение офисов, торговых объектов, объектов общественного питания и бытового обслуживания либо которые фактически используются для размещения офисов, торговых объектов, объектов общественного питания и бытового обслуживания.

Постановлением Администрации Смоленской области от 28 августа 2018 г. № 574 утвержден порядок определения вида фактического использования зданий (строений, сооружений) и помещений для целей налогообложения.

По смыслу приведенных предписаний федерального и регионального законодательства в Перечень подлежат включению такие нежилые отдельно стоящие здания, которые отвечают одному из критериев, установленных названными выше правовыми нормами.

В судебном заседании установлено, что ПАО «Ростелеком» является правообладателем нежилого помещения с кадастровым номером 67:10:0010108:187, площадью 582,7 кв.м, этаж 2, расположенного в здании по адресу: ул. Ленина, д. 24, пос. Кардымово, Кардымовский район, Смоленская область (л.д. 19-20 том 1).

Указанный объект расположен на земельном участке с кадастровым номером 67:10:0010108:2, вид разрешенного использования – для строительства производственной базы, земельный участок используется для размещения производственной базы на основании договора аренды земельного участка № 40 от 07.08.2020 (л.д. 152-156 том 1).

В пункт 6373 Перечня объектов на 2021 год включено нежилое помещение с кадастровым номером 67:10:0010108:187. (л.д. 212, 213 том 1).

Вышеуказанный вид разрешенного использования земельного участка не предполагает размещения на нем офисных зданий делового, административного и коммерческого назначения, торговых объектов, объектов общественного питания и (или) бытового обслуживания и не может быть признан безусловно определенным в целях применения положений статьи 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации.

Из возражений административного ответчика следует, что спорное нежилое помещение включено в Перечень на 2021 год, поскольку объект используется под торговые объекты, объекты бытового обслуживания, офисы.

В силу прямого предписания, содержащегося в части 9 статьи 213 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации, административный ответчик обязан доказать законность включения объекта в перечень объектов недвижимого имущества, в отношении которых налоговая база определяется как их кадастровая стоимость.

В пункте 9 статьи 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации установлено, что вид фактического использования зданий (строений,

сооружений) и помещений определяется уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в соответствии с порядком определения вида фактического использования зданий (строений, сооружений) и помещений, устанавливаемым с учетом положений пунктов 3, 4, 5 данной статьи высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации.

Обследование спорного нежилого помещения на предмет его фактического использования до утверждения Перечня на 2021 год было проведено 19 ноября 2020 года.

Согласно акту об определении вида фактического использования от 19 ноября 2020 г. спорное нежилое помещение фактически используется под торговые объекты, объекты бытового обслуживания, под размещение офисов (л.д. 228-237 том 1). В качестве пользователей нежилого помещения с кадастровым номером 67:10:0010108:187 указаны АО «Макс-М», офис ПАО «Ростелеком», магазин рыболовных снастей, фотоателье, маникюрный кабинет.

Оценивая представленный акт обследования от 19 ноября 2020 года, суд учитывает, что в данном акте не содержатся сведения о фактическом использовании помещений, входящих в состав нежилого помещения, и указания о площадях данных помещений, в акте отсутствует указание на выявленные признаки размещения в нежилых помещениях торговых объектов, в связи с чем, содержание акта не позволяет определить фактическое использование не менее 20 процентов общей площади объекта под размещение торговых объектов, объектов общественного питания и (или) бытового обслуживания. При обследовании спорного нежилого помещения комиссия пришла к выводу об использовании здания под торговую деятельность только на основании визуального осмотра фасада здания, в котором на 2 этаже расположено спорное нежилое помещение, а также визуального осмотра вывесок пользователей внутри здания без внутреннего осмотра помещений. В акте не приведены обстоятельства, препятствующие доступу комиссии в обследуемое здание. Приложенные к акту фотоматериалы не подтверждают фактическое использование более 20% помещений в здании для размещения торговых объектов.

Вместе с тем из договоров аренды, представленных административным истцом следует, что под размещение офисных помещений в нежилом помещении общей площадью 582,7 кв.м с кадастровым номером 67:10:0010108:187 переданы помещения общей площадью 104,2 кв.м: Серковой Е.В. (фотосалон, 18,4 кв.м), Хватьковой О.П. (парикмахерская, 18 кв.м), АО «Макс-М» (офис, 19,3 кв.м), Елизаровой Ю.Н. (стоматологический кабинет, 48,5 кв.м) (л.д. 11-117, 118-124, 125-140, 141-151 том 1). С 1 июня 2020 г. административный истец расторг договор аренды с ИП Лавреновой Н.М. на помещение площадью 24,2 кв.м. То есть процентное соотношение переданных помещений составляет 17,88 % от общей площади. Остальные помещения используются ПАО «Ростелеком» для размещения оборудования

связи, что подтверждается извлечением из технического паспорта (л.д. 21-31 том 1).

Достоверных доказательств того, что кроме приведенных выше переданных в аренду помещений в спорном объекте используются в качестве торговых объектов, объектов бытового обслуживания, под размещение офисов, не имеется.

Согласно экспликации к поэтажному плану технического паспорта объект недвижимого имущества с кадастровым номером 67:10:0010108:187 состоит из следующих помещений по фактическому использованию – АТС, аккумуляторная, УП, кабельная шахта, КСУ (используется как узел связи):

При этом площадь помещений предназначенных для коммерческого использования в объекте недвижимого имущества с кадастровым номером 67:10:0010108:187 составляет 17,88 %, т.е. менее 20 процентов от общей площади нежилого помещения 582,7 кв.м.

Административным ответчиком и заинтересованным лицом не представлено достоверных доказательств того, что помещение с наименованием "нежилое помещение" соответствует требованиям, необходимыми для признания его торговым объектом.

Таким образом, на основании сведений, содержащихся в Едином государственном реестре недвижимости и документах технического учета, данное нежилое помещение не подлежит включению в Перечень на 2021 год.

При таком положении суд, оценив все представленные в материалы дела доказательства, приходит к выводу, что имевшиеся в распоряжении административного ответчика сведения на дату формирования Перечня на 2021 год не позволяли с достоверностью определить спорное нежилое помещение как объект торговли, объект бытового обслуживания, под размещение офисов, в связи с чем оснований для включения его в Перечень на 2021 год не имелось.

Таким образом, административный ответчик относимых и допустимых доказательств, с достоверностью подтверждающих соответствие спорных объектов условиям, установленным в статье 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации, не представил.

Учитывая изложенное, суд признает недействующим пункт 6373 Перечня на 2021 год в части включения объекта недвижимого имущества - нежилого помещения с кадастровым номером 67:10:0010108:187, расположенного по адресу: ул. Ленина, д. 24, пос. Кардымово, Кардымовский район, Смоленская область, поскольку оспариваемое положение содержит противоречия федеральному и региональному законодательству, имеющему большую юридическую силу.

Согласно статье 215 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации по результатам рассмотрения административного дела об оспаривании нормативного правового акта судом принимается решение, в том числе, об удовлетворении заявленных требований полностью или в части, если оспариваемый нормативный правовой акт полностью или в части признается не соответствующим иному нормативному правовому акту,

имеющему большую юридическую силу, и не действующим полностью или в части со дня его принятия или с иной определенной судом даты.

В соответствии со статьей 3 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации одной из задач административного судопроизводства является защита нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, прав и законных интересов организаций в сфере административных и иных публичных правоотношений.

Поскольку оспариваемый нормативный акт имеет ограниченный срок действия на 2021 год, признание отдельных положений с момента принятия нормативного акта будет способствовать восстановлению нарушенных прав и законных интересов административного истца в полном объеме.

При таких обстоятельствах, пункт 6373 Перечня на 2021 год подлежит признанию не действующим с момента принятия нормативного правового акта.

В соответствии с пунктом 2 части 4 статьи 215 КАС РФ сообщение о данном решении должно быть опубликовано на официальном сайте, где был опубликован оспоренный нормативный правовой акт.

Согласно подпунктам 2 и 3 пункта 7 статьи 378.2 НК РФ уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации не позднее 1-го числа очередного налогового периода по налогу направляет перечень в электронной форме в налоговый орган по субъекту Российской Федерации и размещает перечень на своем официальном сайте или на официальном сайте субъекта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет".

При подаче административного иска ПАО «Ростелеком» уплатило государственную пошлину в размере 4500 рублей, что подтверждается платежным поручением от 25 мая 2021 года (л.д. 4 том 1).

В силу статьи 111 КАС РФ с Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области в пользу ПАО «Ростелеком» подлежит взысканию государственная пошлина в размере 4500 руб.

Руководствуясь статьями 179-180, 215 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации, суд

решил:

Административное исковое заявление ПАО «Ростелеком» удовлетворить.

Пункт 6373 Перечня объектов недвижимого имущества, в отношении которых в 2021 году налоговая база определяется как их кадастровая стоимость, утвержденного приказом Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области от 24 декабря 2020 года № 1502, признать не действующим со дня его принятия.

Сообщение о принятии настоящего решения в течение одного месяца со дня его вступления в законную силу подлежит направлению в Управление Федеральной налоговой службы по Смоленской области, а также

размещению на официальном сайте Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Взыскать с Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области в пользу ПАО «Ростелеком» расходы на уплату государственной пошлины в размере 4500 (четыре тысячи пятьсот) рублей.

Решение может быть обжаловано в Первый апелляционный суд общей юрисдикции через Смоленский областной суд в течение месяца со дня его принятия в окончательной форме.

Судья

О.С. Савушкина

Мотивированное решение составлено 26 июля 2021 года.

РЕШЕНИЕ (ОПРЕДЕЛЕНИЕ) вступило
(не вступило) в законную силу

« 26 » 07 2021 г.
Секретарь

«КОПИЯ ВЕРНА»

Подпись судьи

Секретарь суда
(Ф.И.О., подпись)

« 6 » 04 2021 г.

