



Арбитражный суд

АРБИТРАЖНЫЙ СУД СМОЛЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Большая Советская, д. 30/11, г.Смоленск, 214001  
<http://www.smolensk.arbitr.ru>; e-mail: [info@smolensk.arbitr.ru](mailto:info@smolensk.arbitr.ru)  
тел.8(4812)24-47-71; 24-47-72; факс 8(4812)61-04-16

ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ  
РЕШЕНИЕ

город Смоленск  
14.10.2019

Дело № А62-4098/2019

Резолютивная часть решения объявлена 07.10.2019  
Полный текст решения изготовлен 14.10.2019

Арбитражный суд Смоленской области в составе судьи Каринской И. Н.  
при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания  
Раставецкой В.Э.,

рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению  
общества с ограниченной ответственностью «Динамик» (ОГРН  
1106722001616; ИНН 6723023096)

к Департаменту имущественных и земельных отношений Смоленской области  
(ОГРН 1026701437212; ИНН 6730042526)

третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно  
предмета спора:

Управление Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и  
картографии по Смоленской области (ОГРН 1046758340507, ИНН  
6730055050);

Межрайонная инспекция Федеральной налоговой службы № 2 по Смоленской  
области (ОГРН 1046706012275, ИНН 6722016850);

о признании незаконным отказа, изложенного в письме от 09.04.2019 № 673/2,  
в исключении объекта недвижимого имущества из Перечня объектов  
недвижимого имущества, в отношении которых налоговая база определяется  
как кадастровая стоимость, утвержденного приказом от 30.11.2018 № 799,

при участии в судебном заседании:

от заявителя: Ясинский С.С. – представитель по доверенности от 18.06.2019;

от ответчика: Макаревская Е.В. – представитель по доверенности от  
10.01.2019;

от третьих лиц: не явились, извещены надлежащим образом;

УСТАНОВИЛ:

Департамент имущественных и  
земельных отношений Смоленской области

отдел правовой и кадровой работы

«10» окт г. № 005-с

Прощено и  
подтверждено на

Общество с ограниченной ответственностью «Динамик» (далее – заявитель, ООО «Динамик», общество) обратилось в арбитражный суд с заявлением, уточненным в порядке статьи 49 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, о признании незаконным отказа Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области (далее – Департамент, ответчик), изложенного в письме от 09.04.2019 № 673/2, в исключении объекта недвижимого имущества с кадастровым номером 67:03:0010113:597 из Перечня объектов недвижимого имущества, в отношении которых налоговая база определяется как кадастровая стоимость, утвержденного приказом от 30.11.2018 № 799 (далее – перечень), и об исключении из названного перечня объекта недвижимого имущества с исключением из него под номером 698.

К участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, определением суда привлечены Межрайонная инспекция Федеральной налоговой службы № 2 по Смоленской области и Управление Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии по Смоленской области.

Как следует из материалов дела, обществу на праве собственности принадлежит нежилое здание - корпус №2 с кадастровым номером 67:03:0010113:597 площадью 9183,5 кв. м., расположенного по адресу: Смоленская область, г. Гагарин, Гагарина, д. 16.

Здание включено в перечень объектов недвижимого имущества, в отношении которых налоговая база определяется как кадастровая стоимость, на 2019 год в качестве объекта торговли.

Общество, посчитав, что здание не соответствует условиям признания объекта недвижимости торговым объектом, установленным пунктом 4 статьи 378.2 НК РФ и не подлежит включению в перечень, обратилось в Департамент имущественных и земельных отношений Смоленской области с заявлением об исключении здания из перечня.

Письмом от 09.04.2019 № 673/2 Департамент отказал в исключении здания из перечня.

Ссылаясь на то обстоятельство, что действия ответчика являются незаконными и нарушают права общества в сфере предпринимательской деятельности, ООО «Динамик» обратилось в арбитражный суд с настоящим заявлением.

В обоснование заявленных требований заявитель указал, что здание с кадастровым номером 67:03:0010113:597 не предназначено и фактически не используется в целях делового, административного или коммерческого назначения, торговых объектов, объектов общественного питания и (или) объектов бытового обслуживания.

Однако в ЕГРН содержались ошибочные сведения о размещении данного здания на земельном участке с кадастровым номером 67:03:0010113:163, для которого указано использование – для размещения объектов

торговли. Указанная техническая ошибка была устранена Управлением Росреестра по Смоленской области, в ЕГРН отражены верные сведения о том, что здание с кадастровым номером 67:03:0010113:597 расположено на земельном участке с кадастровым номером 67:03:0010113:166, имеющим вид разрешенного использования - под производственным предприятием.

В связи с этим, заявитель полагал, что спорное здание включено в перечень ошибочно.

Департамент в письменных возражениях полагал требования заявителя необоснованными.

Управление Росреестра по Смоленской области в отзыве указало на отсутствие заинтересованности в исходе настоящего спора.

Межрайонная инспекция Федеральной налоговой службы № 2 по Смоленской области письменный отзыв на заявление не представила.

Изучив материалы дела, оценив по правилам статьи 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации все представленные доказательства, заслушав доводы лиц, участвующих в деле, суд приходит к следующему.

В силу части 5 статьи 200 АПК РФ обязанность доказывания соответствия оспариваемого ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту, законности принятия оспариваемого решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), наличия у органа или лица надлежащих полномочий на принятие оспариваемого акта, решения, совершение оспариваемых действий (бездействия), а также обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, решения, совершения оспариваемых действий (бездействия), возлагается на орган или лицо, которые приняли акт, решение или совершили действия (бездействие).

Отказывая письмом от 09.04.2019 № 673/2 ООО «Динамик» в исключении объекта недвижимого имущества из перечня, Департамент указал, что согласно выписке из ЕГРП от 23.10.2018 на земельный участок, расположенный по адресу: Смоленская область, Гагаринский район, г. Гагарин, ул. Гагарина, д. 16, с кадастровым номером 67:03:0010113:163 имеет вид разрешенного использования: для размещения объектов торговли.

Из представленной заявителем информации в марте 2019 года вид разрешенного использования земельного участка был изменен на вид под производственным предприятием.

Внесение изменений в утвержденный перечень объектов недвижимого имущества в течение налогового периода, на который он определен, законодательством не предусмотрено.

В соответствии с пунктом 1 статьи 375 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) налоговая база по налогу на имущество организаций определяется как среднегодовая стоимость имущества, признаваемого объектом налогообложения и учитываемого по его остаточной стоимости, сформированной в соответствии с установленным порядком ведения бухгалтерского учета, утвержденным в ~~учетной~~ организацией.

Пунктом 2 статьи 375 НК РФ установлено, что налоговая база в отношении отдельных объектов недвижимого имущества определяется как их кадастровая стоимость по состоянию на 1 января года налогового периода в соответствии со статьей 378.2 НК РФ.

В соответствии с пунктом 2 статьи 378.2 НК РФ законом субъекта Российской Федерации могут быть установлены особенности определения налоговой базы исходя из кадастровой стоимости объектов недвижимого имущества, указанных в подпунктах 1 и 2 пункта 1 статьи 378.2 НК РФ.

Объекты недвижимого имущества, в отношении которых субъектом Российской Федерации могут быть установлены особенности определения налоговой базы исходя из кадастровой стоимости, поименованы в подпунктах 1 и 2 пункта 1 статьи 378.2 НК РФ.

К ним относятся административно-деловые центры и торговые центры (комплексы) и помещения в них, а также 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.

При этом, условия признания объекта недвижимости административно-деловым центром, торговым центром (комплексом), офисом, торговым объектом, объектом общественного питания и бытового обслуживания установлены пунктами 3 - 5 статьи 378.2 НК РФ.

Условия признания объекта недвижимости торговым центром (комплексом), торговым объектом, установлены пунктом 4 статьи 378.2 НК РФ.

Пунктом 4 статьи 378.2 НК РФ предусмотрено, что торговым центром (комплексом) признается отдельно стоящее нежилое здание (строение, сооружение), помещения в котором принадлежат одному или нескольким собственникам и которое отвечает хотя бы одному из следующих условий: здание (здание, сооружение) расположено на земельном участке, один из видов разрешенного использования которого предусматривает размещение торговых объектов, объектов общественного питания и (или) бытового обслуживания; здание (здание, сооружение) предназначено для использования или фактически используется в целях размещения торговых объектов, объектов общественного питания и (или) объектов бытового обслуживания. При этом здание (здание, сооружение) признается предназначенным для использования в целях размещения торговых объектов, объектов общественного питания и (или) объектов бытового обслуживания, если назначение помещений общей площадью не менее 20 процентов общей площади этого здания (здания, сооружения) в соответствии с кадастровыми паспортами соответствующих объектов недвижимости или документами технического учета (инвентаризации) таких объектов недвижимости предусматривает размещение торговых объектов, объектов общественного

питания и (или) объектов бытового обслуживания; фактическим использованием здания (строения, сооружения) в целях размещения торговых объектов, объектов общественного питания и (или) объектов бытового обслуживания признается использование не менее 20 процентов его общей площади для размещения торговых объектов, объектов общественного питания и (или) объектов бытового обслуживания.

Здание с кадастровым номером 67:03:0010113:597, принадлежащее заявителю, по своим характеристикам не отвечает критериям, установленным пунктом 4 статьи 378.2 НК РФ, для признания его торговым объектом.

Материалами дела подтверждается, что здание кадастровым номером 67:03:0010113:597 расположено на земельном участке с кадастровым номером 67:03:0010113:166, вид разрешенного использования которого – под производственными предприятиями, не предусматривает размещение торговых объектов, объектов общественного питания и (или) бытового обслуживания.

Так, согласно представленной заявителем в материалы дела копии выписки из ЕГРН от 30.08.2019 № КУВИ-001/2019-21247192 в отношении земельного участка с кадастровым номером 67:03:0010113:166, в пределах данного земельного участка расположен объект недвижимости с кадастровым номером 67:03:0010113:597.

В соответствии с письмом Управления Росреестра по Смоленской области 01.03.2019 № 13-04085-ЮК органом регистрации прав приведены в соответствие сведения ЕГРН об объектах недвижимости с кадастровыми номерами 67:03:0010113:597, 67:03:0010113:504 и 67:03:0010113:508, расположенных по адресу: Смоленская область, р-н Гагаринский, г.Гагарин, ул.Гагарина, д.16. В соответствии с частью 5 ст.61 Федерального закона от 13 июля 2015 № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости», в сведения Единого государственного реестра недвижимости в результате исправления технической ошибки в объекте недвижимости с кадастровым номером 67:03:0010113:163 исключили связь с объектами недвижимости с кадастровыми номерами 67:03:0010113:504, 67:03:0010113:597, добавили связь с объектом недвижимости с кадастровым номером 67:03:0010113:508. В объекте недвижимости с кадастровым номером 67:03:0010113:166 исключили связь с объектами недвижимости с кадастровыми номерами 67:03:0010113:508, 67:03:0010113:556, 67:03:0010113:559, добавили связь с объектом недвижимости с кадастровым номером 67:03:0010113:597.

Согласно сведениям Управления Росреестра по Смоленской области от 12.09.2019 № 03-17671-АЗ, представленным в рамках настоящего дела, В настоящее время в Едином государственном реестре недвижимости (далее - ЕГРН) в реестре прав, ограничений прав и обременений недвижимого имущества в отношении объекта недвижимого имущества -лежито здание - корпус №2 с кадастровым № 67:03:0010113:597 площадью 9183,5 кв. м., расположенного по адресу: Смоленская область, г. Гагарин, ул.. Гагарина, д. 16, имеются следующие записи:

- от 18.01.2011 № 67-67-02/242/2010-624 о государственной регистрации права собственности ООО «Динамик», внесенная на основании передаточного акта от 07.08.2010;

- от 29.12.2012 № 67-67-02/306/2012-083 об аренде внесенная на основании договора аренды от 01.11.2012 №27, заключенного с ООО «Автохолдинг» (Арендатор).

Согласно сведениям ЕГРН объект недвижимого имущества с кадастровым № 67:03:0010113:597 расположена на земельном участке с кадастровым № 67:03:0010113:166 площадью 9936 кв.м., категория земель: земли населенных пунктов, разрешенное использование: под производственными предприятиями, расположением по адресу: Смоленская область, г. Гагарин, ул. Гагарина, д. 16, собственником которого является ООО «Динамик» на основании передаточного акта от 07.08.2010 (запись от 18.01.2011 № 67-67-02/242/2010-618).

Иных сведений, подтверждающих соответствие спорного здания условиям, установленным пунктом 4 статьи 378.2 НК РФ, ответчиком в материалы дела не представлено.

При таких обстоятельствах отказ Департамента, изложенный в письме от 09.04.2019 № 673/2, в исключении объекта недвижимого имущества с кадастровым номером 67:03:0010113:597 из Перечня объектов недвижимого имущества, в отношении которых налоговая база определяется как кадастровая стоимость, утвержденного приказом от 30.11.2018 № 799, является незаконным; требование заявителя в данной части подлежит удовлетворению.

В соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 201 АПК РФ в резолютивной части решения по делу об оспаривании ненормативных правовых актов, решений органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц должно содержаться указание на обязанность соответствующих органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц устраниТЬ допущенные нарушения прав и законных интересов заявителя.

По смыслу главы 24 АПК РФ требование о понуждении органа, осуществляющего публичные полномочия, принять решение или иным образом устранить допущенные нарушения прав и законных интересов заявителя, не является самостоятельным требованием, а рассматривается в качестве способа устраниния нарушения прав и законных интересов заявителя.

Исходя из смысла закона, при выборе способа устраниния нарушенного права суд определяет, насколько исправляемый заявителем способ соответствует нормам действующего законодательства Российской Федерации, материальному требованию и фактическим обстоятельствам дела на момент его рассмотрения. Определение надлежащего способа устраниния нарушения прав и законных интересов заявителя входит в компетенцию арбитражного суда в рамках судебного усмотрения, исходя из оценки спорных правоотношений и совокупности установленных обстоятельств по делу. При этом суд в выборе способа восстановления нарушенного права не ограничен указанной заявителем восстановительной мерой.

В рассматриваемом споре надлежащим способом восстановления нарушенного права заявителя является обязанность Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области исключить из Перечня объектов недвижимого имущества, в отношении которых налоговая база определяется как кадастровая стоимость, утвержденного приказом от 30.11.2018 № 799, объект недвижимого имущества с кадастровым номером 67:03:0010113:597.

В соответствии со статьей 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации судебные расходы, понесенные лицами, участвующими в деле, в пользу которых принят судебный акт, взыскиваются арбитражным судом со стороны.

ООО «Динамик» в материалы дела представлена оригинал платежного поручения № 216 от 29.04.2019 об уплате государственной пошлины при обращении в суд в размере 2000 руб.

Также, заявителем в электронном виде посредством заполнения формы, размещенной на официальном сайте арбитражного суда в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", представлено в суд платежное поручение N 304 от 18.06.2019 на сумму 1000 руб.

Платежный документ об уплате государственной пошлины, представленный истцом в суд в электронном виде, принимается при разрешении судом вопроса о соответствии поданного искового заявления требованиям статьи 125, 126 АПК РФ.

Однако, в силу пункта 9 статьи 75 АПК, пункта 3 статьи 333.18, пункта 3 статьи 333.40 НК РФ вопрос о распределении расходов по уплате государственной пошлины может быть решен только при наличии оригинала документа, подтверждающего его уплату.

В связи с чем, суд не имеет процессуальной возможности при принятии ~~настоящего~~ определения разрешить вопрос о возврате заявителю государственной пошлины на основании платежного поручения N 304 от 18.06.2019, представленного в суд в виде электронной копии.

В связи с этим, с Департамента в пользу ООО «Динамик» подлежат взысканию документально подтвержденные судебные расходы Общества по уплате государственной пошлины в размере 2000 руб.

При этом заявитель не лишен права заявить в порядке статьи 112 АПК РФ о распределении судебных расходов по уплате государственной пошлины по платёжному поручению N 304 от 18.06.2019 после представления в суд оригинала указанного выше платежного документа.

Руководствуясь статьями 167 - 170, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

#### РЕШИЛ:

Заявленные требования общества с ограниченной ответственностью «Динамик» (ОГРН 1106722001616; ИНН 6723023096) удовлетворить.

Признать незаконным отказ Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области (ОГРН 1026701437212; ИНН 6730042526), изложенный в письме от 09.04.2019 № 673/2, в исключении объекта недвижимого имущества с кадастровым номером 67:03:0010113:597 из Перечня объектов недвижимого имущества, в отношении которых налоговая база определяется как кадастровая стоимость, утвержденного приказом от 30.11.2018 № 799.

В порядке устранения допущенного нарушения права обязать Департамент имущественных и земельных отношений Смоленской области (ОГРН 1026701437212; ИНН 6730042526) исключить из Перечня объектов недвижимого имущества, в отношении которых налоговая база определяется как кадастровая стоимость, утвержденного приказом от 30.11.2018 № 799, объект недвижимого имущества с кадастровым номером 67:03:0010113:597.

Взыскать с Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области (ОГРН 1026701437212; ИНН 6730042526) в пользу общества с ограниченной ответственностью «Динамик» (ОГРН 1106722001616; ИНН 6723023096) 2000 руб. в возмещение судебных расходов по уплате государственной пошлины.

Лица, участвующие в деле, вправе обжаловать настоящее решение суда в течение месяца после его принятия в апелляционную инстанцию – Арбитражный апелляционный суд (г. Тула), в течение двух месяцев – Арбитражный суд Центрального округа (г. Калуга) при условии, что решение суда было предметом рассмотрения арбитражного суда апелляционной инстанции или суд апелляционной инстанции отказал в восстановлении пропущенного срока подачи апелляционной жалобы. Апелляционная кассационная жалобы подаются через Арбитражный суд Смоленской области.

Судья

И.Л. Каринская

Арбитражный суд  
Смоленской области

**Копия верна**

Секретарь судебного заседания

(Ф.И.О. секретаря)

расшифровка подписи

расшифровка