

**СМОЛЕНСКИЙ  
ОБЛАСТНОЙ СУД**  
пр. Гагарина, д.23а, г. Смоленск, 214001  
тел./факс: (4812) 20-22-46, 35-69-82  
E-mail: oblsud.sml@sudrf.ru

19.08.2020 № 3а-66/2019

На № от

Прокурору Смоленской области  
старшему советнику юстиции  
Карапетяну С.Э.  
ул. Дохтурова, д. 2, г. Смоленск,  
214000

ОАО «Рославльская  
трикотажная фабрика «Апрель»  
ул. Красноармейская, д. 9, г.  
Рославль, Смоленская область,  
216507

Департамент имущественных и  
земельных отношений  
Смоленской области  
пл. Ленина, д. 1, г. Смоленск,  
214008

✓ Администрация Смоленской  
области  
пл. Ленина, д. 1, г. Смоленск,  
214008

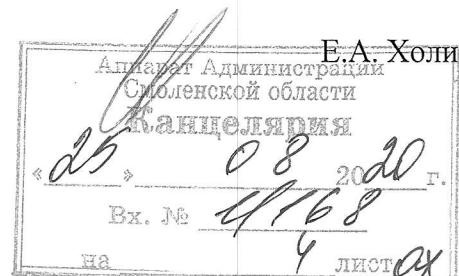
Управление Федеральной  
налоговой службы России по  
Смоленской области  
пр-т Гагарина, д. 23В, г. Смоленск,  
214040

Направляется для сведения копия кассационного определения Второго кассационного суда общей юрисдикции от 10 июня 2020 г. по административному делу по административному заявлению открытого акционерного общества «Рославльская трикотажная фабрика «Апрель» о признании недействующим со дня принятия пункт № 821 Приложения к приказу Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области от 30 ноября 2018 года № 799 «Об определении на 2019 год перечня объектов недвижимости имущества, в отношении которых налоговая база определяется как кадастровая стоимость».

Приложение: копия кассационного определения Второго кассационного суда  
общей юрисдикции от 10 июня 2020 г. на 4 л. в 1 экз. в каждый адрес.

Судья

В.О. Иваничкина  
Тел.: (4812) 20-22-05  
Факс: 64-38-53



СМОЛЕНСКИЙ ОБЛАСТНОЙ СУД

РЕШЕНИЕ  
Именем Российской Федерации

16 июля 2020 года

г. Смоленск

Смоленский областной суд в составе:  
судьи Смоленского областного суда Холиковой Е.А.,  
при секретаре Семакове В.А.,  
с участием прокурора Накцевой И.С.,

рассмотрев в открытом судебном заседании административное дело по административному исковому заявлению Публичного акционерного общества «Ростелеком» о признании недействующими со дня вступления в силу пунктов № 3434 и № 3435 Приложения к приказу Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области от 20 декабря 2019 года № 1615 «Об определении на 2020 год перечня объектов недвижимости имущества, в отношении которых налоговая база определяется как кадастровая стоимость»,

установил:

20 декабря 2019 приказом Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области № 1615 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 перечень объектов недвижимого имущества для целей налогообложения на 2020 год, в отношении которых налогооблагаемая база определяется как кадастровая стоимость.

Приказ опубликован на официальном сайте Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области (<https://depim.admin-smolensk.ru/>) во вкладке «Перечень объектов недвижимого имущества, в отношении которых налогооблагаемая база определяется как кадастровая стоимость».

В пункты 3434 и 3435 перечня включены принадлежащие ПАО Ростелеком нежилые помещения площадью 582,7 кв.м, 2 этаж: кадастровый номер 67:10:0010108:187 и площадью 580,8 кв.м, 1 этаж: кадастровый номер 67:10:0010108:186, расположенные по адресу: Смоленская область, Кардымовский район, пос. Кардымово, ул. Ленина, д. 24.

ПАО «Ростелеком», являясь собственником нежилых помещений с указанными кадастровыми номерами, уточнив требования, обратилось в суд с административным исковым заявлением о признании недействующими со дня вступления в силу пунктов № 3434 и № 3435 Приложения к приказу Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области от 20 декабря 2019 года № 1615 «Об определении на 2020 год перечня объектов недвижимости имущества, в отношении которых налоговая база определяется как кадастровая стоимость» в части включения в перечень объектов недвижимого имущества с вышеуказанными кадастровыми номерами, а также о признании недействительными актов об определении фактического использования здания и помещения от 13 сентября 2019 года.

В обоснование заявленных требований указало, что в отношении спорных помещений административным ответчиком проведены мероприятия по определению вида фактического использования помещений, при этом в расчетной части актов приведена только общая площадь нежилых помещений, принадлежащих ПАО «Ростелеком», включая производственные помещения без учета переданных в аренду помещений. Соответственно, арендаемая площадь нежилого помещения с кадастровым номером 67:10:0010108:186 составляет 73,40 кв.м, это 12% от общей площади жилого помещения (580 кв.м), а арендаемая площадь нежилого помещения с кадастровым номером 67:10:0010108:187 составляет 18% от общей площади жилого помещения (582,7 кв.м). Остальная площадь нежилых помещений занята производственными помещениями, которые используются исключительно для размещения оборудования связи. Соответственно, площадь арендемых помещений в здании составляет менее 20% от общей площади помещений, что противоречит указанным в ст. 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации критериям.

В судебном заседании представитель административного истца ПАО «Ростелеком» Гехт И.Г. поддержала заявленные требования в полном объеме.

Представитель административного ответчика Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области Панкова М.Б. в судебное заседание не явилась, о дате и времени судебного заседания извещена, ранее в судебных заседаниях административный иск не признавала. Указывала, что процедура включения в перечень объектов недвижимости для целей налогообложения и принятия оспариваемого акта была соблюдена. Вид фактического использования помещения с кадастровым номером 67:10:0010108:186 согласно акту определен как помещение под торговый центр, центр бытового обслуживания, административно-деловой центр, поскольку вся площадь нежилого помещения отведена под размещение магазинов «Бытовая техника», «Мебель на заказ», парикмахерской «Акварель», ремонта обуви, изготовления ключей, СПАО «Ингосстрах», офиса ПАО «Ростелеком». Вид фактического использования помещения с кадастровым номером 67:10:0010108:187 определен как помещение под центр бытового обслуживания, административно-деловой центр, поскольку вся площадь нежилого помещения отведена под размещение парикмахерской, оформление и выдачу медицинских полюсов АО «Макс-М», АО «Страховая группа

«Спасские ворота-М», студии ногтевого сервиса, стоматологического кабинета, курсов по подготовке детей к школе, офисов ПАО «Ростелеком». Соответственно, данные помещения являются самостоятельным видом нежилого имущества, указанного в подпункте 2 пункта 1 статьи 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации.

Представитель заинтересованного лица Управления Федеральной налоговой службы России по Смоленской области Погодина К.Э. оставила разрешение спора на усмотрение суда.

Представитель заинтересованного лица Администрации Смоленской области в судебное заседание не явился, был извещен надлежащим образом. В письменных объяснениях ходатайствовал о рассмотрении дела в его отсутствие, указал, что приказ не подлежит официальному опубликованию в порядке, предусмотренном Законом Смоленской области от 7 мая 2002 года № 48-з «О порядке опубликования, вступления в силу и действия областных нормативных актов».

Изучив материалы дела, выслушав объяснения представителей сторон, исследовав материалы дела, заслушав заключение прокурора Накцевой И.С., полагавшей административное исковое заявление подлежащим удовлетворению в части, исследовав и оценив собранные по делу доказательства, Смоленский областной суд приходит к следующему.

В соответствии с частью 1 статьи 208 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации (далее – КАС РФ) с административным исковым заявлением о признании нормативного правового акта не действующим полностью или в части вправе обратиться лица, в отношении которых применен этот акт, а также лица, которые являются субъектами отношений, регулируемых оспариваемым нормативным правовым актом, если они полагают, что этим актом нарушены или нарушаются их права, свободы и законные интересы.

В судебном заседании установлено, что 20 декабря 2019 приказом Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области № 1615 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 перечень объектов недвижимого имущества для целей налогообложения на 2020 год, в отношении которых налогооблагаемая база определяется как кадастровая стоимость.

В пункты 3434 и 3435 перечня включены принадлежащие ПАО Ростелеком нежилые помещения площадью 582,7 кв.м, 2 этаж: кадастровый номер 67:10:0010108:187 и площадью 580,8 кв.м, 1 этаж: кадастровый номер 67:10:0010108:186, расположенные по адресу: Смоленская область, Кардымовский район, пос. Кардымово, ул. Ленина, д. 24.

Оспариваемый нормативный правовой акт принят уполномоченным органом – Департаментом имущественных и земельных отношений Смоленской области в пределах его компетенции и с соблюдением

установленного порядка, размещен в установленном порядке на сайте уполномоченного органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации (<https://depim.admin-smolensk.ru/>) во вкладке «Перечень объектов недвижимого имущества, в отношении которых налогооблагаемая база определяется как кадастровая стоимость».

В обоснование заявленных требований о признании оспариваемого приказа недействующим, административный истец ссылается на то, что в отношении спорных помещений проведены мероприятия по определению вида фактического использования помещений, при этом в расчетной части актов приведена только общая площадь нежилых помещений, принадлежащих ПАО «Ростелеком», включая производственные помещения без учета переданных в аренду помещений, при этом площадь арендуемых помещений в здании составляет менее 20% общей площади помещений, ввиду чего нежилые помещения не подпадают под указанные в статье 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации критерии.

Согласно пункту «и» части 1 статьи 72 Конституции Российской Федерации установление общих принципов налогообложения и сборов в Российской Федерации находится в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации.

Объектами налогообложения для российских организаций согласно пункту 1 статьи 374 Налогового кодекса Российской Федерации признается движимое и 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 и 378.1 настоящего Кодекса.

Согласно пункту 3 статьи 12 и пункту 2 статьи 372 Налогового кодекса Российской Федерации субъекту Российской Федерации предоставлено право устанавливать особенности определения налоговой базы отдельных объектов недвижимого имущества в соответствии со статьей 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации.

Согласно пункту 2 статьи 375 Налогового кодекса Российской Федерации 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 данного кодекса.

Виды недвижимого имущества, в отношении которых налоговая база определяется исходя из их кадастровой стоимости, перечислены в пункте 1 статьи 378.2 НК РФ, в том числе указаны административно-деловые центры и торговые центры и помещения в них (подпункт 1).

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

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

2) здание (строение, сооружение) предназначено для использования в целях делового, административного или коммерческого назначения, если 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);

3) здание (строение, сооружение) фактически используется в целях делового, административного или коммерческого назначения, в котором не менее 20 процентов его общей площади для размещения офисов и сопутствующей офисной инфраструктуры (включая централизованные приемные помещения, комнаты для проведения встреч, офисное оборудование, парковки).

Аналогичная норма содержится в законе Смоленской области от 27 ноября 2003 года № 83-з «О налоге на имущество организаций».

Из системного анализа указанных положений следует, что отнесение недвижимого имущества к административно-деловому центру осуществляется в зависимости от:

- вида разрешенного использования земельного участка, на котором расположено здание;
- площади здания и вида его фактического использования.

В соответствии п. 5 ст. 378.2 НК РФ фактическим использованием нежилого помещения для размещения офисов, торговых объектов, объектов общественного питания и (или) объектов бытового обслуживания признается использование не менее 20 процентов его общей площади для размещения офисов, торговых объектов, объектов общественного питания и (или) объектов бытового обслуживания.

Пунктом 1.2 постановления Администрации Смоленской области от 28 августа 2018 года № 574 «Об утверждении Порядка определения вида фактического использования зданий (строений, сооружений) и помещений» установлено, что мероприятия по определению вида фактического использования объектов осуществляются в целях выявления нежилых помещений, фактически используемых для размещения офисов, торговых объектов, объектов общественного питания и (или) бытового обслуживания.

По результатам определения вида фактического использования зданий (строений, сооружений) и помещений, осуществленного 13 сентября 2019 года заместителем Губернатора Смоленской области – начальником Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области, утверждены акты об определении вида фактического использования зданий (строений,

сооружений) и помещений в отношении нежилых помещений с кадастровым номером 67:10:0010108:186, нежилого помещения общей площадью 582,7 кв.м и с кадастровым номером 67:10:0010108:187 площадью 580,8 кв.м, расположенных по адресу: Смоленская область, Кардымовский район, пос. Кардымово, ул. Ленина, д. 24.

Как следует из материалов дела, вид фактического использования помещения с кадастровым номером 67:10:0010108:186 согласно акту определен как помещение под торговый центр, центр бытового обслуживания, административно-деловой центр, поскольку вся площадь нежилого помещения отведена под размещение магазина «Бытовая техника», «Мебель на заказ», парикмахерской «Акварель», ремонта обуви, изготовление ключей, СПО «Ингосстрах», офис ПАО «Ростелеком».

Вид фактического использования помещения с кадастровым номером 67:10:0010108:187 определен как помещение под центр бытового обслуживания, административно-деловой центр, поскольку вся площадь нежилого помещения отведена под размещение парикмахерской, оформление и выдачу медицинских полюсов АО «Макс-М», АО «Страховая группа «Спасские ворота-М», студия ногтевого сервиса, стоматологический кабинет, курсы по подготовке детей к школе, офисы ПАО «Ростелеком».

Вместе с тем, как достоверно установлено в ходе рассмотрения настоящего административного дела, Департаментом имущественных и земельных отношений Смоленской области неверно определена площадь офисных помещений и сопутствующей офисной инфраструктуры, которые используются на 1-ом этаже, с кадастровым номером 67:10:0010108:186. Арендаемая площадь нежилого помещения с кадастровым номером 67:10:0010108:186 составляет 73,40 кв.м, это 12% от общей площади жилого помещения – 580 кв.м.

Следовательно, правовые основания для включения указанного помещения в оспариваемый нормативный правовой акт отсутствовали.

Указанные обстоятельства административным ответчиком не опровергнуты.

Между тем, содержащиеся в акте об определении вида фактического использования помещения, расположенного на втором этаже, сведения являются правильными.

Указание административным истцом на расторжение договора аренды помещений, расположенных на втором этаже после принятия оспариваемого НПА, правового значения по настоящему административному делу не имеет.

При таких обстоятельствах, суд приходит к выводу о противоречии пункта 3435 Приложения к приказу Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области от 20 декабря 2019 года № 1615 положениям статьи 378.2 Налогового кодекса РФ и пунктам 1, 2 статьи 1.1 Закона Смоленской области от 27 ноября 2003 года № 83-з «О налоге на имущество организаций».

Согласно статье 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.

Исходя из смысла правовых положений части 2 статьи 215 КАС РФ и пункта 38 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 25 декабря 2018 года № 50 «О практике рассмотрения судами дел об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части», нормативный правовой акт может быть признан недействующим как со дня его принятия, так и с иного указанного судом времени.

Оспариваемые положения затрагивают права и обязанности административного истца по уплате налога на имущество за 2020 год.

Определяя момент, с которого нормативный правовой акт должен быть признан недействующим в оспариваемой части, суд принимает во внимание, что административный истец в зависимости от принятого решения не будет уплачивать налог в отношении спорного объекта недвижимости в соответствии со статьей 378.2 НК РФ, поэтому нормативный правовой акт в оспариваемой части подлежит признанию недействующим со дня вступления приказа Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области от 20 декабря 2019 года № 1615 в силу, иная дата не достигнет цели восстановления нарушенных прав и законных интересов административного истца.

Вместе с тем, как следует из пункта 14 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 декабря 2018 года № 50 «О практике рассмотрения судами дел об оспаривании нормативных правовых актов и актов, содержащих разъяснения законодательства и обладающих нормативными свойствами», административные исковые требования об оспаривании нормативного правового акта, а также акта, обладающего нормативными свойствами, не могут быть рассмотрены судом общей юрисдикции совместно с иными материально-правовыми требованиями.

Следовательно, на основании пункта 1 части 1 статьи 128 и пункта 1 части 1 статьи 194 КАС РФ производство по делу в части заявленных требований о признании недействительными актов об определении вида фактического использования здания надлежит прекратить.

В соответствии с пунктом 2 части 4 статьи 215 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации, статьи 35 Закона Российской Федерации от 27 декабря 1991 года № 2124-1 «О средствах массовой информации» сообщение о данном решении должно быть опубликовано на официальном сайте, где был опубликован оспоренный нормативный правовой акт.

Руководствуясь статьями 175-180, 215, 216 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации, суд

решил:

административное исковое заявление публичного акционерного общества «Ростелеком» к Департаменту имущественных и земельных отношений Смоленской области удовлетворить частично.

Признать недействующим со дня вступления приказа Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области от 20 декабря 2019 года № 1615 в силу пункта 3435 Приложения к приказу Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области» от 20 декабря 2019 года № 1615 «Об определении на 2020 год перечня объектов недвижимого имущества, в отношении которых налоговая база определяется как кадастровая стоимость».

В части удовлетворения требования о признании недействующим пункта 3434 Приложения к приказу Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области» от 20 декабря 2019 года № 1615 «Об определении на 2020 год перечня объектов недвижимого имущества, в отношении которых налоговая база определяется как кадастровая стоимость» отказать.

Решение суда подлежит опубликованию в течение одного месяца со дня вступления решения суда в законную силу на официальном сайте, где был опубликован оспоренный нормативный правовой акт.

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

Председательствующий

  
Е.А. Холикова



Решение принято в окончательной форме 24 июля 2020 года.

Смоленский областной суд  
протумбировано и скреплено  
печатью  
листов  
подпись