

**РЕШЕНИЕ**  
**Именем Российской Федерации**

14 июля 2023 г.

г. Смоленск

Смоленский областной суд в составе:  
судьи Смоленского областного суда Ивановой О.А.,  
при секретаре Дымниковой М.М.,  
с участием прокурора Москвичевой Е.В.,

рассмотрев в открытом судебном заседании административное дело по административному исковому заявлению Пономарева Ярослава Олеговича о признании не действующими пункта № 5737 Приложения к приказу Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области от 24 декабря 2021 г. № 1263 «Об определении перечня объектов недвижимого имущества, указанных в подпунктах 1 и 2 пункта 1 статьи 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации, в отношении которых на 2022 год налоговая база определяется как кадастровая стоимость», пункта № 4250 Приложения к приказу Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области от 21 декабря 2022 г. № 1284 «Об определении перечня объектов недвижимого имущества, указанных в подпунктах 1 и 2 пункта 1 статьи 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации, в отношении которых на 2023 год налоговая база определяется как кадастровая стоимость»,

**установил:**

Приказами Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области № 1263 от 24 декабря 2021 г. и № 1284 от 21 декабря 2022 г. 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 г. № 86, определены на 2022 год и 2023 год соответственно перечни объектов недвижимого имущества, в отношении которых налоговая база определяется как кадастровая стоимость (далее – Перечень на 2022 год, Перечень на 2023 год).

Приказы Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области № 1263 от 24 декабря 2021 г. и № 1284 от 21 декабря 2022 г. опубликованы на официальном интернет-портале правовой информации <http://pravo.gov.ru> 29 декабря 2021 г. и 28 декабря 2022 г. соответственно.

В пункт № 5737 Перечня на 2022 год и пункт № 4250 Перечня на 2023 год включен объект недвижимого имущества - нежилое здание гостиницы, с кадастровым номером 67:27:0013601:109, площадью 853,2 кв.м, расположенное по адресу: Смоленская область, г. Смоленск, ул. Кутузова, д. 11А.

Пономарев Я.О. обратился в суд с административным иском о признании недействующими пункта № 5737 Перечня на 2022 год и пункта № 4250 Перечня на 2023 год с момента их принятия, поскольку такие противоречат статье 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ) и незаконно возлагают на административного истца обязанность по уплате налога на имущество в большем размере.

В обоснование заявленных требований административный истец указал на то, что в его собственности находится указанный выше объект недвижимости. Спорный объект неправомерно включен в указанные Перечни, поскольку с момента ввода в эксплуатацию здания оно имеет наименование – нежилое здание гостиницы и не обладает признаками объекта налогообложения, в отношении которого налоговая база определяется как его кадастровая стоимость. Здание расположено на земельном участке с видом разрешенного использования «административное здание с гостиницей, объекты розничной торговли», которое не свидетельствует о размещении на нем офисных зданий делового, административного и коммерческого назначения, торговых объектов, объектов общественного питания и (или) бытового обслуживания. На момент включения объекта в Перечень на 2022 год и Перечень на 2023 год административным ответчиком обследование здания с целью определения его фактического использования не проведено. Вид разрешенного использования земельного участка «объекты розничной торговли» однозначно не свидетельствует о размещении на нем офисных зданий делового, административного и коммерческого назначения, торговых объектов, объектов общественного питания и (или) бытового обслуживания.

В письменных возражениях относительно административных исковых требований Департамент имущественных и земельных отношений Смоленской области административный иск не признал, ссылаясь на то, что процедура включения в Перечни объекта недвижимости для целей налогообложения и принятия оспариваемых актов была соблюдена. При формировании Перечня на 2022 год и Перечня на 2023 год Департамент руководствовался данными Единого государственного реестра недвижимости (далее – ЕГРН), где наименование спорного объекта значилось как «здание гостиницы», вид разрешенного использования земельного участка с кадастровым номером 67:27:0013601:265 «административное здание с гостиницей; объекты розничной торговли». Согласно подпункту 1 пункта 4 статьи 378.2 НК РФ торговым центром (комплексом) признается отдельно стоящее нежилое здание (строение, сооружение), помещения в котором принадлежат одному или нескольким собственникам и которое отвечает, в том числе условию: здание (строение, сооружение) расположено на земельном участке, один из видов разрешенного использования которого предусматривает размещение торговых объектов, объектов общественного питания и (или) бытового обслуживания. Таким образом, спорный объект отвечал признакам статьи 378.2 НК РФ для его включения в оспариваемые Перечни.

В судебное заседание административный истец не явился, несмотря на надлежащее извещение о времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя обеспечил, в письменном заявлении от 8 июля 2023 г. просил

рассмотреть дело в его отсутствие и с участием его представителя, заявленные требования поддерживает в полном объеме.

Представитель административного истца Степанова О.А. в судебном заседании заявленные требования поддержала, сославшись на доводы, изложенные в административном иске.

Представитель административного ответчика - Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области Зюмочкин С.М. в судебном заседании административные иски не признал по доводам, изложенным в письменных возражениях. Дополнительно пояснив, что порядок принятия и опубликования нормативных правовых актов соблюден, на момент включения объекта в Перечень на 2022 год и Перечень на 2023 год административным ответчиком обследование здания с целью определения его фактического использования не проводилось.

Учитывая требования статей 96, 150 и 152 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации, положения статьи 14 Международного пакта о гражданских и политических правах, гарантирующих равенство всех перед судом, в соответствии с которым неявка лица в суд есть его волеизъявление, свидетельствующее об отказе от реализации своего права на непосредственное участие в разбирательстве, а потому не является преградой для рассмотрения дела, суд полагает возможным рассмотреть дело в отсутствие неявившегося административного истца.

Заслушав объяснения представителя административного истца и представителя административного ответчика, исследовав письменные доказательства, принимая во внимание заключение прокурора, указавшего на наличие оснований для удовлетворения заявленных требований, суд приходит к следующему.

В соответствии с частью 1 статьи 208 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации (далее КАС РФ) с административным иском 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.

Из положений статей 72, 76 Конституции Российской Федерации, подпункта 33 пункта 2 статьи 26.3 Федерального закона от 6 октября 1999 г. 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 за-

конам.

Налог на имущество организаций является региональным налогом, устанавливается и вводится в действие в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации 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).

Согласно Положению о Департаменте имущественных и земельных отношений Смоленской области, утвержденному постановлением Администрации Смоленской области от 20 февраля 2009 г. № 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 г. № 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.

Оспариваемые Перечень на 2022 год и Перечень на 2023 год по своей структуре и содержанию соответствуют предусмотренному пунктом 8 статьи 378.2 НК РФ составу сведений.

Приказ Департамента от 24 декабря 2021 г. № 1263 опубликован на официальном сайте Департамента в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (<https://depim.admin-smolensk.ru>) 24 декабря 2021 г. и 29 декабря 2021 г. на официальном интернет-портале правовой информации [www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru), направлен в УФНС России по Смоленской области письмом от 27 декабря 2021 г. № 2643/6 (л.д. 91-96).

Приказ Департамента от 21 декабря 2022 г. № 1284 опубликован на официальном сайте Департамента в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (<https://depim.admin-smolensk.ru>) 26 декабря 2022 г. и 28 де-

кабря 2022 г. на официальном интернет-портале правовой информации [www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru), направлен в УФНС России по Смоленской области письмом от 23 декабря 2022 г. № 2820/6 (л.д. 87-90).

С учетом изложенного, суд приходит к выводу о том, что оспариваемые нормативные правовые акты приняты уполномоченным органом – Департаментом имущественных и земельных отношений Смоленской области с соблюдением установленного порядка, в пределах его компетенции, установленной федеральным и региональным законодательством, и в той форме, в которой этот орган вправе принимать нормативные правовые акты, с соблюдением процедуры официального опубликования.

Вместе с тем, суд не может согласиться с правомерностью включения вышеперечисленного объекта недвижимости в указанные Перечни объектов недвижимого имущества, в отношении которых налоговая база определяется как кадастровая стоимость на 2022 год и 2023 год.

В соответствии с пунктом 1 статьи 374 Налогового кодекса РФ в редакции, действовавшей на момент утверждения оспариваемых истцом Перечней, объектами налогообложения для российских организаций признавалось 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 настоящего кодекса.

Согласно пунктам 1 и 2 статьи 375 НК РФ налоговая база определяется как среднегодовая стоимость имущества, признаваемого объектом налогообложения, если иное не предусмотрено настоящей статьей.

Налоговая база в отношении отдельных объектов недвижимого имущества определяется как их кадастровая стоимость, внесенная в Единый государственный реестр недвижимости и подлежащая применению с 1 января года налогового периода, с учетом особенностей, предусмотренных статьей 378.2 настоящего Кодекса.

Статья 378.2 НК РФ регламентирует особенности определения налоговой базы из кадастровой стоимости объектов недвижимости.

Подпунктами 1 и 2 пункта 1 статьи 378.2 НК РФ установлено, что налоговая база определяется исходя из кадастровой стоимости имущества в отношении административно-деловых центров и торговых центров (комплексов) и помещений в них; нежилых помещений, 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.

Согласно пунктам 3 и 4 указанной статьи административно-деловым или торговым центром признается отдельно стоящее нежилое здание (строение,

сооружение), помещения в котором принадлежат одному или нескольким собственникам и которое отвечает хотя бы одному из следующих условий:

1) здание (строение, сооружение) расположено на земельном участке, один из видов разрешенного использования которого предусматривает размещение офисных зданий делового, административного и коммерческого назначения, или торговых объектов, объектов общественного питания и (или) бытового обслуживания;

2) здание (строение, сооружение) предназначено для использования или фактически используется в целях делового, административного, коммерческого назначения или в целях размещения торговых объектов, объектов общественного питания и (или) объектов бытового обслуживания.

При этом: здание (строение, сооружение) признается предназначенным для использования в целях делового, административного, коммерческого назначения или в целях размещения торговых объектов, объектов общественного питания и (или) объектов бытового обслуживания, 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) или размещение торговых объектов, объектов общественного питания и (или) объектов бытового обслуживания.

Фактическим использованием здания (строения, сооружения) в целях делового, административного, коммерческого назначения или в целях размещения торговых объектов, объектов общественного питания и (или) объектов бытового обслуживания признается использование 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) или для размещения торговых объектов, объектов общественного питания и (или) объектов бытового обслуживания.

Пунктами 2 и 7 статьи 378.2 НК РФ предусмотрено, что особенности определения налоговой базы исходя из кадастровой стоимости объектов недвижимого имущества, указанных в подпунктах 1, 2 и 4 пункта 1 настоящей статьи, а также перечень указанных объектов недвижимости определяется законом субъекта Российской Федерации после утверждения субъектом Российской Федерации в установленном порядке результатов определения кадастровой стоимости объектов недвижимого имущества.

На территории Смоленской области в налоговый период 2022 год и 2023 год в соответствии с пунктами 1, 2 статьи 1.1 Закона Смоленской области от 27 ноября 2003 г. № 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.

Как следует из материалов дела, согласно сведениям из Единого государственного реестра объектов недвижимости и технической документации, объект недвижимости – здание гостиницы, с кадастровым номером 67:27:0013601:109, площадью 853,2 кв.м, расположенное по адресу: Смоленская область, г. Смоленск, ул. Кутузова, д. 11А, состоит из двух помещений: помещения с кадастровым номером 67:27:0013601:420, расположенного на первом и втором этажах данного здания, площадью 734,4 кв.м. и помещения – подвала, с кадастровым номером 67:27:0013601:419, площадью 118,8 кв.м, собственником которых является Пономарев Я.О. (л.д. 32-34, 40-49).

При таком положении суд приходит к выводу о том, что правообладателем спорного объекта недвижимости - здание гостиницы, с кадастровым номером 67:27:0013601:109 является Пономарев Я.О., который вправе обратиться в суд с административным иском заявлением об оспаривании Перечня на 2022 год и Перечня на 2023 год, поскольку данные нормативные правовые акты возлагают на административного истца обязанность по уплате налога на имущество, исходя из кадастровой стоимости объекта недвижимости, что затрагивает права и законные интересы Пономарева Я.О.

Данное здание находится на земельном участке, принадлежащем на праве собственности административному истцу, с кадастровым номером 67:27:0013601:265, общей площадью 3853 +/-22 кв. м, расположенном по адресу: Смоленская область, г. Смоленск, ул. Кутузова, д. 11А, который имеет вид разрешенного использования – административное здание с гостиницей; объекты розничной торговли (л.д. 35-37).

Административным ответчиком – Департаментом, спорный объект недвижимости был включен в Перечни на 2022 год и 2023 год на основании имевшихся сведений из ЕГРН, согласно которым спорный объект – здание гостиницы расположен на земельном участке с кадастровым номером 67:27:0013601:265 вид разрешенного использования которого «административное здание с гостиницей; объекты розничной торговли» предполагает размещение на земельном участке недвижимого имущества – административно-деловых центров и торговых центров (комплексов) и помещений в них, а также торговых объектов, объектов общественного питания и (или) бытового обслуживания.

Вместе с тем тот факт, что принадлежащее административному истцу здание расположено на земельном участке, имеющем вид разрешенного использования - «административное здание с гостиницей; объекты розничной торговли» сам по себе без оценки иных фактических обстоятельств по делу

не свидетельствует о правомерности отнесения его к объектам, указанным в подпункте 1 пункта 1 и подпункте 1 пункта 4 статьи 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24 марта 2017 г. № 9-П, законы о налогах должны содержать четкие и понятные нормы; акты законодательства о налогах и сборах должны быть сформулированы таким образом, чтобы каждый точно знал, какие налоги и сборы, когда и в каком порядке он должен платить, причем все неустранимые сомнения, противоречия и неясности таких актов толкуются в пользу плательщика налога или сбора (пункты 6 и 7 статьи 3 НК РФ); формальная определенность налоговых норм предполагает их достаточную точность, чем обеспечивается их правильное понимание и применение, расплывчатость же налоговой нормы может привести к не согласующемуся с конституционным принципом правового государства произвольному и дискриминационному ее применению и тем самым – к нарушению конституционного принципа юридического равенства и вытекающего из него требования равенства налогообложения, закрепленного пунктом 1 статьи 3 Налогового кодекса Российской Федерации.

Взимание налога на имущество организаций, исходя из налоговой базы, определяемой по кадастровой стоимости зданий (строений, сооружений) исключительно из того, что они расположены на земельном участке, один из видов разрешенного использования которого предусматривает размещение торговых объектов, объектов общественного питания и (или) бытового обслуживания, хотя объект недвижимости имеет иное назначение и (или) фактическую эксплуатацию, не оправдано в конституционно-правовом отношении, поскольку допускает возложение повышенной налоговой нагрузки на налогоплательщика без экономических на то оснований и не позволяет – вопреки статьям 19 (части 1 и 2) и 57 Конституции Российской Федерации, принципам равенства и справедливости налогообложения – применить для расчета налоговой базы более благоприятное для налогоплательщика общее правило ее определения исходя из среднегодовой стоимости имущества, признаваемого объектом налогообложения.

Конституционный Суд Российской Федерации в Постановлении от 12 ноября 2020 г. № 46-П «По делу о проверке конституционности подпункта 1 пункта 4 статьи 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации в связи с жалобой открытого акционерного общества «Московская шерстопрядильная фабрика» указал на то, что подпункт 1 пункта 4 статьи 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации не предполагает возможности определения налоговой базы по налогу на имущество организаций исходя из кадастровой стоимости здания (строения, сооружения) исключительно в связи с тем, что один из видов разрешенного использования арендуемого налогоплательщиком земельного участка, на котором расположено принадлежащее ему недвижимое имущество, предусматривает размещение торговых объектов, объектов общественного питания и (или) бытового обслуживания, независимо от предназначения и фактического использования здания (строения, сооружения).



Учитывая, что поскольку здание гостиницы расположено на земельном участке при множественности видов его разрешенного использования, когда один из таких видов предусматривает «размещение административного здания с гостиницей», а другой – «размещение объектов розничной торговли», без установления предназначения и фактического использования здания, не может служить основанием для отнесения здания к объектам недвижимости, налоговая база в отношении которого определяется как его кадастровая стоимость.

Суд также находит, что отсутствуют основания для включения принадлежащего административному истцу объекта недвижимости в оспариваемые Перечни на 2022 год, 2023 год и по критерию его предназначения, исходя из сведений, содержащихся в документах технического учета.

В соответствии с техническим паспортом на спорный объект недвижимости – здание гостиницы, составленным по состоянию на 2 апреля 2015 г., здание с кадастровым номером 67:27:0013601:109 состоит из двух помещений, одно из которых расположено на первом и втором этажах здания, второе – подвал.

Первый этаж включает помещения с назначением: «тамбур», «комната охраны», «холл», «комната», «санузел», «коридор», «туалет», «подсобная», «лестничная клетка».

Второй этаж включает помещения с назначением: «комната», «коридор», «санузел», «подсобная», «комната персонала», «лестничная клетка».

Подвал включает помещения с назначением: «буфет», «коридор», «подсобная», «санузел», «туалет», «умывальник», «помещение» (л.д. 15-31).

Помещение, расположенное в спорном здании, имеющее назначение «буфет» площадью 45,9 кв.м составляет 5,37% от площади здания.

Принимая во внимание изложенное, спорное здание, исходя из его назначения, разрешенного использования и наименования помещений, в соответствии со сведениями, содержащимися в ЕГРН и документах технического учета объекта недвижимости, не предусматривает размещение офисов и сопутствующей офисной инфраструктуры (включая централизованные приемные помещения, комнаты для проведения встреч, офисное оборудование, парковки), торговых объектов, объектов общественного питания и (или) объектов бытового обслуживания как самостоятельных объектов, а является гостиницей (гостиничным комплексом), с предназначением для кратковременного проживания людей, и в которой оказываются сопутствующие услуги по питанию и обеспечению иных нужд постояльцев гостиницы.

Согласно статье 1 Федерального закона от 24 ноября 1996 г. № 132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации», гостиница – средство размещения, в котором предоставляются гостиничные услуги и которое относится к одному из видов гостиниц, предусмотренных положением о классификации гостиниц, утвержденных Правительством Российской Федерации. К гостиницам не относятся средства размещения, используемые для осуществления основной деятельности организаций отдыха и оздоровления детей, медицинских организаций, организаций социального обслуживания, физкультурно-спортивных организаций, централизованных религиозных организаций; гостиничные услуги - комплекс услуг по предоставлению фи-

зическим лицам средства размещения и иных услуг, предусмотренных Правилами предоставления гостиничных услуг в Российской Федерации, утвержденными Правительством Российской Федерации, которые предоставляются индивидуальными предпринимателями и юридическими лицами.

Согласно абзацу 3 статьи 375.1 НК РФ к объектам жилищно-коммунального хозяйства относятся жилой фонд, гостиницы (за исключением туристических), дома и общежития для приезжих, объекты внешнего благоустройства, искусственные сооружения, бассейны, сооружения и оборудование пляжей, а также объекты газо-, тепло- и электроснабжения населения, участки, цехи, базы, мастерские, гаражи, специальные машины и механизмы, складские помещения, предназначенные для технического обслуживания и ремонта объектов жилищно-коммунального хозяйства социально-культурной сферы, физкультуры и спорта.

Таким образом, документами кадастрового и технического учета (инвентаризации) не подтверждается, что спорное здание подлежало включению в Перечни на 2022 год и 2023 год, исходя из критерия предназначения расположенных в нем помещений.

В силу прямого предписания, содержащегося в части 9 статьи 213 КАС РФ, административный ответчик обязан доказать законность включения объекта в Перечни объектов недвижимого имущества, в отношении которых налоговая база определяется как их кадастровая стоимость.

Мероприятий по определению фактического использования спорного нежилого здания на момент формирования и утверждения как Перечня на 2022 год, так и Перечня на 2023 год административным ответчиком не проводилось.

С учетом изложенного, учитывая, что административным ответчиком не представлено относимых и допустимых доказательств, с достоверностью подтверждающих соответствие спорного здания условиям, установленным Налоговым кодексом Российской Федерации и необходимым для включения его в Перечни на 2022 год и 2023 год, суд полагает, что отсутствовали правовые и фактические основания для включения принадлежащего административному истцу спорного нежилого здания в оспариваемые Перечни объектов недвижимого имущества, в связи с чем, нормативные правовые акты в оспариваемой части не соответствует закону, имеющему большую юридическую силу, что нарушает права и законные интересы Пономарева Я.О., возлагая на него обязанность по уплате налога на имущество в завышенном размере.

При таких обстоятельствах требования административного истца в части необоснованности включения в Перечень на 2022 год и Перечень на 2023 год спорного объекта недвижимости, подлежат удовлетворению.

Указанный вывод не противоречит позиции, изложенной Вторым кассационным судом общей юрисдикции в кассационном определении № 88а-13332/2023 от 31 мая 2023 г. и Первым апелляционным судом общей юрисдикции в апелляционном определении № 66а-562/2023 от 21 февраля 2023 г., по итогам пересмотра решения Смоленского областного суда от 15 декабря 2022 г. по административному делу № 3а-167/2023 по административному исковому заявлению Пономарева Ярослава Олеговича о признании недействующим пункта 5367 Приложения к приказу Департамента имуществен-

ных и земельных отношений Смоленской области от 24 декабря 2020 г. № 1502 «Об определении перечня объектов недвижимого имущества, указанных в подпунктах 1 и 2 пункта 1 статьи 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации, в отношении которых на 2021 год налоговая база определяется как кадастровая стоимость».

Определяя момент, с которого оспариваемые нормативные правовые акты должны быть признаны недействующими, суд, исходя из предписаний пункта 1 части 2 статьи 215 КАС РФ и учитывая, что административный истец является налогоплательщиком за 2022-2023 года, при этом признание оспариваемой нормы с момента вынесения решения не достигнет цели восстановления нарушенных прав и законных интересов административного истца, считает необходимым признать оспариваемые пункты Перечня на 2022 год и Перечня на 2023 год соответственно недействующими со дня их принятия.

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".

Согласно части 1 статьи 111 КАС РФ стороне, в пользу которой состоялось решение суда, суд присуждает с другой стороны все понесенные по делу судебные расходы.

При подаче административного искового заявления административным истцом уплачена государственная пошлина в размере 300 рублей согласно чек-ордеру от 16 июня 2023 г. (л.д. 10). Данные судебные расходы подлежат взысканию с Департамента в пользу административного истца.

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

**решил:**

административное исковое заявление Пономарева Ярослава Олеговича удовлетворить.

Признать не действующими со дня принятия - пункт № 5737 Приложения к приказу Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области от 24 декабря 2021 г. № 1263 «Об определении перечня объектов недвижимого имущества, указанных в подпунктах 1 и 2 пункта 1 статьи 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации, в отношении которых на 2022 год налоговая база определяется как кадастровая стоимость», - пункт № 4250 Приложения к приказу Департамента имущественных и земельных отношений Смоленской области от 21 декабря 2022 г. № 1284 «Об определении перечня объектов недвижимого имущества, указанных в подпунктах 1 и

2 пункта 1 статьи 378.2 Налогового кодекса Российской Федерации, в отношении которых на 2023 год налоговая база определяется как кадастровая стоимость».

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 Пономарева Ярослава Олеговича расходы на уплату государственной пошлины в размере 300 (триста) 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.

Решение принято в окончательной форме 18 июля 2023 г.

Судья

О.А. Иванова

